

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего профессионального образования
«Комсомольский-на-Амуре государственный технический университет»

А. В. Инзарцев

ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ПРИКЛАДНОЙ ИНФОРМАТИКИ

Утверждено в качестве учебного пособия
Ученым советом Федерального государственного бюджетного
образовательного учреждения высшего профессионального образования
«Комсомольский-на-Амуре государственный технический университет»

Комсомольск-на-Амуре
2013

УДК 34:002+347.77(07)
ББК 67.623.4я7
И631

Рецензенты:

В. А. Ханов, канд. техн. наук, зам. начальника отдела информационных технологий ОАО «Амурский судостроительный завод»;
кафедра информационных систем, компьютерных технологий
и физики ФГБОУ ВПО «Амурский гуманитарно-педагогический
государственный университет», зав. кафедрой канд. физ.-мат. наук,
доцент М. А. Савунов

Инзарцев, А. В.

И631 Правовые основы прикладной информатики : учеб. пособие /
А. В. Инзарцев. – Комсомольск-на-Амуре : ФГБОУ ВПО «КнАГТУ»,
2013. – 103 с.
ISBN 978-5-7765-1061-8

В учебном пособии в комплексе рассмотрены правовые вопросы информатизации и обеспечения информационной безопасности, а также вопросы использования и создания объектов интеллектуальной собственности при разработке и эксплуатации систем электронного документооборота, информационных систем, баз данных, программ для ЭВМ, объектов промышленной собственности.

Пособие предназначено для студентов, обучающихся по основной образовательной программе бакалавров по направлению «Прикладная информатика».

УДК 34:002+347.77(07)
ББК 67.623.4я7

ISBN 978-5-7765-1061-8

© Федеральное государственное
бюджетное образовательное
учреждение высшего профессионального
образования «Комсомольский-на-Амуре
государственный технический
университет», 2013

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	5
1. РЕГУЛИРОВАНИЕ ОТНОШЕНИЙ В СФЕРЕ ИНФОРМАЦИИ И ИНФОРМАЦИОННЫХ ТЕХНОЛОГИЙ	7
1.1. Информация как объект правовых отношений	7
1.2. Документирование информации	12
1.3. Электронный документооборот	13
1.3.1. Электронная подпись	14
1.3.2. Удостоверяющие центры	18
1.3.3. Условия признания документов, подписанных электронной подписью, равнозначными документам, подписанным собственноручной подписью	21
1.4. Информационные системы и информационно-телекоммуникационные сети	21
1.5. Защита информации	24
2. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О РЕГУЛИРОВАНИИ ОТНОШЕНИЙ В ОБЛАСТИ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ	25
2.1. Понятие интеллектуальной собственности	25
2.2. Автор результата интеллектуальной деятельности	28
2.3. Исключительное право	29
2.4. Федеральная служба по интеллектуальной собственности	30
2.5. Патентные поверенные	34
2.6. Патентные и иные пошлины	35
3. АВТОРСКОЕ ПРАВО И СМЕЖНЫЕ ПРАВА	35
3.1. Объекты авторских и смежных прав	38
3.2. Авторы произведений	40
3.3. Авторские права	40
3.4. Служебное произведение	44
3.5. Производные и составные произведения	45
3.6. Свободное использование произведений	45
3.7. Срок действия исключительного права на произведение	48
3.8. Договоры	49
3.9. Права на программы для ЭВМ и базы данных	50
3.9.1. Основные понятия и правовой режим	50
3.9.2. Субъекты прав на программы для ЭВМ и базы данных	53
3.9.3. Содержание прав на программы для ЭВМ и базы данных	55
3.9.4. Программы для ЭВМ и базы данных, созданные по заказу или при выполнении работ по договору	63
3.9.5. Распоряжение исключительным правом на программу для ЭВМ или базу данных	64

3.9.6. <i>Использование экземпляров программ для ЭВМ и баз данных</i>	64
3.9.7. <i>Технические средства защиты программ для ЭВМ и баз данных</i>	66
3.10. Ответственность за нарушения авторских и смежных прав	68
3.10.1. <i>Гражданско-правовая ответственность</i>	68
3.10.2. <i>Административная ответственность</i>	71
3.10.3. <i>Уголовная ответственность</i>	71
4. ПАТЕНТНОЕ ПРАВО	73
4.1. Принцип патентной охраны	73
4.2. Объекты патентных прав	73
4.3. Авторы и патентообладатели	77
4.4. Права авторов	79
4.5. Права и обязанности патентообладателя	80
4.6. Ограничения патентных прав	82
4.7. Служебные изобретение, полезная модель, промышленный образец	83
4.8. Оформление патентных прав	84
4.8.1. <i>Заявка на выдачу патента</i>	85
4.8.2. <i>Экспертиза заявки на выдачу патента</i>	86
4.8.3. <i>Регистрация изобретения, полезной модели, промышленного образца и выдача патента</i>	88
4.8.4. <i>Прекращение действия патента</i>	89
4.8.5. <i>Патентование и охрана российских изобретений, полезных моделей или промышленных образцов за рубежом</i>	89
5. ПРАВО НА ТОПОЛОГИИ ИНТЕГРАЛЬНЫХ МИКРОСХЕМ	90
6. ПРАВА НА СРЕДСТВА ИНДИВИДУАЛИЗАЦИИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ, ТОВАРОВ, РАБОТ, УСЛУГ И ПРЕДПРИЯТИЙ	93
6.1. Фирменное наименование	93
6.2. Товарный знак и знак обслуживания	95
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	100
БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК	101

ВВЕДЕНИЕ

Информатизация как задача организации сбора, подготовки, хранения и воспроизведения сведений, необходимых для любых видов деятельности, возникла и развивалась практически с первых этапов становления человеческой цивилизации. Однако именно в последние десятилетия произошли принципиально важные массовые изменения практически во всех сферах жизни и деятельности человека, определяемые бурным ростом информационных ресурсов и применением информационных технологий. Это вызвало изменения во всех видах производства, обслуживания, общественной жизни. Прогресс информационных технологий, коммуникационных систем, электронных средств массовой информации затрагивает уже сегодня жизненные интересы каждой организации и каждого конкретного человека.

В результате специалист по информатике в рамках своей деятельности оказывается включённым в сложную систему отношений, затрагивающих интересы государства, организаций и отдельных граждан. При накоплении и использовании информационных ресурсов, создании и эксплуатации информационных систем, баз данных, программ для электронных вычислительных машин (ЭВМ) информатик сталкивается с необходимостью защищать информацию и свои разработки от противоправных посягательств со стороны иных лиц, равно как и использовать приобретённые у иных лиц экземпляры баз данных, программ для ЭВМ с соблюдением законных прав и интересов их авторов, правообладателей и третьих лиц. Схожие проблемы возникают при использовании информатиком оборудования и технологий, защищённых патентами, и при создании объектов и технологий, содержащих принципиально новые технические решения. Знание правовых основ прикладной информатики позволит не только защитить свои законные интересы, но и не нарушать права и интересы других лиц.

Осуществление права на поиск, получение, передачу, производство и распространение информации, применение информационных технологий и обеспечение защиты информации регламентируются рядом нормативных актов, в первую очередь, Федеральным законом от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации». Данный аспект деятельности информатика освещён в первом разделе настоящего пособия.

Базы данных, программы для ЭВМ, равно как и изобретения, полезные модели и т.д. являются результатом интеллектуальной деятельности человека и охраняются законом. На результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации признаются интеллектуальные права.

Понятие «интеллектуальная собственность» является обобщающим по отношению к целому ряду правовых институтов, из которых наиболее значимыми являются авторские права, патентное право, права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий.

Институт авторского права и смежных прав регулирует отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства, программ для ЭВМ (авторское право), фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного и кабельного вещания и баз данных (смежные права). Вопросы, связанные с осуществлением авторских прав, освещены в третьем разделе настоящего пособия.

Институт патентного права регулирует имущественные, а также связанные с ними личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием и использованием изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. Изобретения, полезные модели и промышленные образцы, с одной стороны, обладают значительным сходством, и с другой – существенно отличаются от иных объектов интеллектуальной собственности. Их охрана осуществляется посредством единой формы, а именно путём выдачи патента. Поскольку правовое регулирование связанных с этими тремя объектами общественных отношений имеет гораздо больше сходства, чем различий, то оно осуществляется в рамках патентного права. Вопросы, связанные с осуществлением патентных прав, освещены в четвёртом разделе пособия.

Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг чаще всего выступают в форме права на фирменное наименование и права на товарный знак.

Много веков назад, когда торговля велась на уровне деревенского рынка, покупатели лично знали продавцов и легко могли оценивать качество товаров. Со временем рынки развились до уровня национальных и международных, возникло массовое производство товаров, зачастую дорогих и сложных, и определение производителя конкретного продукта стало чрезвычайно важным вопросом. Производители высококачественных товаров начали ставить свой товарный знак, и поскольку они уже имели сложившуюся репутацию, то могли назначать более высокую цену. Покупатель же мог относиться к товару с доверием, поскольку знал репутацию конкретного производителя.

Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий освещены в шестом разделе пособия.

1. РЕГУЛИРОВАНИЕ ОТНОШЕНИЙ В СФЕРЕ ИНФОРМАЦИИ И ИНФОРМАЦИОННЫХ ТЕХНОЛОГИЙ

1.1. Информация как объект правовых отношений

Современный уровень развития науки не позволяет дать точного и законченного определения понятию «информация». По мере углубления наших знаний о мире, развития науки расширяются и углубляются представления об информации, а потому существует несколько сотен различных определений понятия «информация».

Закон «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» даёт следующее определение, которое в дальнейшем и будет использоваться: *Информация – сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления*. Первоисточником данного термина является латинское слово *informatio* (изложение, истолкование, разъяснение).

Основные свойства информации:

1) *Идеальность* информации. Находящаяся в памяти человека информация идеальна, и перенос ее на материальный носитель (запись на бумагу, на носитель информации, на диск компьютера и т.д.) не означает, что информация материализуется. Материален лишь носитель информации, сама информация по-прежнему идеальна, поскольку она осталась в памяти ее создателя или человека, который был с ней ознакомлен.

2) *Неисчерпаемость* информации – информацией может пользоваться неограниченное число лиц, информация может использоваться неограниченное число раз и при этом оставаться неизменной.

3) *Трансформируемость* информации – независимость содержания информации от формы фиксации и способа предъявления.

4) *Универсальность* информации – содержание информации может быть любым и обо всем.

5) *Рассеяние* информации – искажение, утеря части информации в процессе ее передачи и хранения.

6) *Качество* информации – степень её соответствия потребностям пользователей.

В основе правового регулирования отношений, возникающих в сфере информации, информационных технологий и защиты информации, лежат следующие принципы:

1) свобода поиска, получения, передачи, производства и распространения информации любым законным способом;

2) установление ограничений доступа к информации только федеральными законами;

3) открытость информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления и свободный доступ к такой информации;

4) равноправие языков народов Российской Федерации при создании информационных систем и их эксплуатации;

5) обеспечение безопасности Российской Федерации при создании информационных систем, их эксплуатации и защите содержащейся в них информации;

6) достоверность информации и своевременность ее предоставления;

7) неприкосновенность частной жизни, недопустимость сбора, хранения, использования и распространения информации о частной жизни лица без его согласия;

8) недопустимость установления каких-либо преимуществ применения одних информационных технологий перед другими.

Информация может свободно использоваться любым лицом и передаваться одним лицом другому лицу, если законами не установлены ограничения доступа к информации либо иные требования к порядку ее предоставления или распространения.

Важное значение с точки зрения организации информационных процессов играет классификация информации по уровню доступа. Под **доступом к информации** понимается возможность ее получения и использования.

Вся информация в зависимости от категории доступа к ней подразделяется на общедоступную информацию, а также на информацию, доступ к которой законодательно ограничен (информация ограниченного доступа).

Необходимо также различать понятия «предоставление информации» и «распространение информации». **Предоставление информации** – действия, направленные на получение информации определенным кругом лиц или передачу информации определенному кругу лиц. Если же действия направлены на получение информации или её передачу неопределенному кругу лиц, то это **распространение информации**.

Информация в зависимости от порядка ее предоставления или распространения подразделяется:

- на информацию, свободно распространяемую;
- информацию, предоставляемую по соглашению лиц, участвующих в соответствующих отношениях;
- информацию, которая в соответствии с федеральными законами подлежит предоставлению или распространению;
- информацию, распространение которой в Российской Федерации ограничивается или запрещается.

Обладателем информации могут быть гражданин (физическое лицо), юридическое лицо, Российская Федерация, субъект Российской Федерации, муниципальное образование. Под **обладателем информации** понимается лицо, самостоятельно создавшее информацию либо получившее на основании закона или договора право разрешать или ограничивать доступ к информации, определяемой по каким-либо признакам.

Обладатель информации вправе:

- разрешать или ограничивать доступ к информации, определять порядок и условия такого доступа;
- использовать информацию, в том числе распространять ее, по своему усмотрению;
- передавать информацию другим лицам по договору или на ином установленном законом основании;
- защищать установленными законом способами свои права в случае незаконного получения информации или ее незаконного использования иными лицами;
- осуществлять иные действия с информацией или разрешать осуществление таких действий.

Обладатель информации при осуществлении своих прав обязан:

- соблюдать права и законные интересы иных лиц;
- принимать меры по защите информации;
- ограничивать доступ к информации, если такая обязанность установлена законами.

К **общедоступной информации** относятся общеизвестные сведения и иная информация, доступ к которой не ограничен. Общедоступная информация может использоваться любыми лицами по их усмотрению при соблюдении установленных законами ограничений в отношении распространения такой информации. Обладатель информации, ставшей общедоступной по его решению, вправе требовать от лиц, распространяющих такую информацию, указывать себя в качестве источника информации.

Гражданин имеет право на получение от государственных органов, органов местного самоуправления, их должностных лиц информации, непосредственно затрагивающей его права и свободы. Организация имеет право на получение информации, непосредственно касающейся прав и обязанностей этой организации, а также информации, необходимой в связи с взаимодействием с органами власти при осуществлении этой организацией своей уставной деятельности.

Не может быть ограничен доступ:

- к нормативным правовым актам, затрагивающим права, свободы и обязанности человека и гражданина, а также устанавливающим правовое положение организаций и полномочия государственных органов, органов местного самоуправления;
- информации о состоянии окружающей среды;
- информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления, а также об использовании бюджетных средств (за исключением сведений, составляющих государственную или служебную тайну);

- информации, накапливаемой в открытых фондах библиотек, музеев и архивов, а также в государственных, муниципальных и иных информационных системах, созданных или предназначенных для обеспечения граждан и организаций такой информацией.

Государственные органы и органы местного самоуправления обязаны обеспечивать доступ, в том числе с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, сети Интернет, к информации о своей деятельности. Лицо, желающее получить доступ к такой информации, не обязано обосновывать необходимость ее получения.

Действующее законодательство устанавливает также, что решения и действия (бездействие) государственных органов и органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, нарушающие право на доступ к информации, могут быть обжалованы в вышестоящий орган или вышестоящему должностному лицу либо в суд. В случае если в результате неправомерного отказа в доступе к информации, несвоевременного ее предоставления, предоставления заведомо недостоверной или не соответствующей содержанию запроса информации были причинены убытки, такие убытки подлежат возмещению в соответствии с законодательством.

Ограничение доступа к информации устанавливается законами в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. Ограничение доступа к информации связано с понятием конфиденциальности информации.

Конфиденциальность информации – обязательное для выполнения лицом, получившим доступ к определенной информации, требование не передавать такую информацию третьим лицам без согласия ее обладателя. Соблюдение конфиденциальности информации, доступ к которой законодательно ограничен, является обязательным.

В законодательстве и юридической науке рассматриваются следующие виды информации ограниченного доступа: государственная тайна, служебная тайна, коммерческая тайна, профессиональные тайны и личная (семейная) тайна.

Под **государственной тайной** понимаются защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации. Защита информации, составляющей государственную тайну, осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации о государственной тайне.

Законами устанавливаются условия отнесения информации к сведениям, составляющим коммерческую тайну, служебную тайну и иную тай-

ну, обязательность соблюдения конфиденциальности такой информации, а также ответственность за ее разглашение.

Информация, составляющая **коммерческую тайну** – это производственная, технологическая, научно-техническая, финансово-экономическая или иная информация, в том числе составляющая секреты производства (ноу-хау), которая имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности её третьим лицам, к которой нет свободного доступа на законном основании и в отношении которой обладателем такой информации введен режим коммерческой тайны.

Профессиональная тайна – это информация, полученная гражданами при исполнении ими профессиональных обязанностей или организациями при осуществлении ими определенных видов деятельности. Примерами сведений, составляющих профессиональную тайну, являются сведения, составляющие медицинскую тайну, тайну страхования, банковскую тайну, тайну связи. Профессиональная тайна подлежит защите в случаях, если на лица, владеющие такой тайной, законом возложены обязанности по соблюдению конфиденциальности этой информации. Информация, составляющая профессиональную тайну, может быть предоставлена третьим лицам в соответствии с законом и (или) по решению суда.

Запрещается требовать от гражданина предоставления информации о его частной жизни, в том числе информации, составляющей **личную или семейную тайну**, и получать такую информацию помимо воли гражданина, если иное не предусмотрено законом.

В нашей стране распространение информации осуществляется свободно при соблюдении требований, установленных законодательством Российской Федерации. Информация, распространяемая без использования средств массовой информации, должна включать в себя достоверные сведения о ее обладателе или об ином лице, распространяющем информацию, в объеме, достаточном для идентификации этого лица.

При использовании для распространения информации средств, позволяющих определять получателей информации, в том числе почтовых отправлений и электронных сообщений, лицо, распространяющее информацию, обязано обеспечить получателю информации возможность отказа от такой информации. Предоставление информации осуществляется в порядке, который устанавливается соглашением лиц, участвующих в обмене информацией.

Запрещается распространение информации, которая направлена на пропаганду войны, разжигание национальной, расовой или религиозной ненависти и вражды, а также иной информации, за распространение которой предусмотрена уголовная или административная ответственность.

1.2. Документирование информации

В соответствии с ГОСТ Р 51141-98 «Делопроизводство и архивное дело. Термины и определения» **документирование** – это запись информации на различных носителях по установленным правилам. Результатом документирования является **документированная информация (документ)**, т.е. зафиксированная на материальном носителе информация с реквизитами, позволяющими ее идентифицировать. Соответственно, **электронный документ** – документированная информация, представленная в электронной форме, т.е. в виде, пригодном для восприятия человеком с использованием ЭВМ, а также для передачи по информационно-телекоммуникационным сетям или обработки в информационных системах.

Порядок документирования информации устанавливается Правительством Российской Федерации, иными государственными органами, органами местного самоуправления в пределах их компетенции. При этом решаются следующие задачи:

- упорядочение информационных потоков;
- сокращение количества применяемых форм;
- исключение из обращения неунифицированных форм документов;
- обеспечение систематизации и учета унифицированных форм документов на основе их регистрации;
- контроль за составом форм документов и исключение дублирования информации.

Эти задачи решаются в том числе с помощью Общероссийского классификатора управленческой документации (ОКУД). Классификатор является составной частью Единой системы классификации и кодирования технико-экономической и социальной информации и охватывает унифицированные системы документации и формы документов, разрешенных к применению в народном хозяйстве. Объектами классификации в ОКУД являются общероссийские (межотраслевые, межведомственные) унифицированные формы документов, утверждаемые министерствами (ведомствами) Российской Федерации – разработчиками унифицированных систем документации.

Процессы документирования строго регламентированы, что обеспечивает юридическую силу создаваемых документов. В частности, для каждой разновидности документов установлен комплекс **реквизитов** – обязательных элементов оформления официального документа. Основным документом, устанавливающим состав реквизитов и требования к их оформлению, является ГОСТ Р 6.30-2003 «Унифицированные системы документации. Унифицированная система организационно-распорядительной документации. Требования к оформлению документов». В то же время кроме данного стандарта существуют и другие правовые акты и норматив-

ные документы, положения которых должны соблюдаться при создании и оформлении документов.

В современной деловой практике широко используются электронные сообщения. *Электронное сообщение* – это информация, переданная или полученная пользователем информационно-телекоммуникационной сети.

При заключении гражданско-правовых договоров или оформлении иных правоотношений вместо обмена документами можно использовать обмен электронными сообщениями. Однако при этом каждое из электронных сообщений обязательно должно быть подписано электронной подписью или иным аналогом собственноручной подписи отправителя сообщения в порядке, установленном действующим законодательством или соглашением сторон.

Право собственности и иные вещные права на материальные носители, содержащие документированную информацию, устанавливаются гражданским законодательством Российской Федерации.

1.3. Электронный документооборот

Для более эффективного обеспечения управленческих процессов разработано и широко используется программное обеспечение, предназначенное для обработки управленческих документов. Такое программное обеспечение применяется для решения ряда задач, в том числе и для построения корпоративных систем электронного документооборота. При этом подлежат автоматизации следующие функции:

- регистрация входящих, исходящих и внутренних документов организации;
- фиксация резолюций, проставленных на документах руководителями, постановка исполнения документов на контроль;
- контроль исполнения документов;
- списание документов в дело;
- формирование отчетов по делопроизводству организации;
- информационно-справочные функции.

В системе электронного документооборота передача данных о ходе исполнения документов производится в электронном виде. При этом карточки зарегистрированных документов с резолюциями руководства рассылаются в электронном виде сотрудникам соответствующих подразделений. Руководители структурных подразделений проставляют свои резолюции по исполнению документов. По мере появления данных о ходе исполнения документов эти данные также вносятся в систему. Система позволяет автоматически отслеживать ход исполнения документов, сроки их исполнения, выдаёт предупреждения о нарушении сроков. Сотрудники имеют возможность обмениваться электронными версиями проектов составляе-

мых документов в процессе их согласования, что позволяет сократить время, затрачиваемое на передачу проектов в бумажном виде. Система электронного документооборота включает также текущий электронный архив, дающий оперативный доступ к информации и позволяющий одновременно использовать один документ несколькими сотрудниками. Хранение текстов документов в электронном виде позволяет организовать полнотекстовый поиск, что даёт возможность быстро найти нужный документ, сделать тематическую подборку документов, получить электронные копии необходимых документов.

Важной проблемой создания системы электронного документооборота является проблема придания данным, создаваемым и передаваемым электронным способом, юридического статуса документа.

Основной функцией традиционного бумажного документа является удостоверение некоторой информации. Материальная форма документа позволяет подтвердить истинность информации, содержащейся в документе. При необходимости подлинность информации может быть подтверждена с помощью процедуры экспертизы.

Имеющаяся в документе информация состоит собственно из содержания документа и вспомогательной информации, которая дает возможность установить его аутентичность (подлинность). К такой вспомогательной информации относятся, в частности, такие реквизиты, как исходящий номер документа, подписи, печати. В состав информации как содержательной, так и о самом носителе документа могут входить и данные об исполнителе, времени, условиях и месте составления документа. Кроме того, бумажный документ существует в ограниченном, известном заранее количестве оригинальных экземпляров.

Таким образом, документ выполняет следующие функции:

- фиксация некоторой (содержательной) информации;
- фиксация лица, подписавшего документ;
- фиксация условий составления документа;
- доказательство в судебном разбирательстве;
- функция оригинала, обеспечиваемая его уникальностью.

1.3.1. Электронная подпись

Для придания данным, создаваемым и передаваемым в электронной форме, юридического статуса документа используется электронная подпись.

Правовой основой использования электронной подписи служит Федеральный закон от 6 апреля 2011 г. № 63-ФЗ «Об электронной подписи». В частности, статья 6 названного закона определяет условия признания электронных документов, подписанных электронной подписью, равнозначными документам на бумажном носителе, подписанным собственно-

ручной подписью. Под *электронной подписью* понимается информация в электронной форме, которая присоединена к другой информации в электронной форме (подписываемой информации) или иным образом связана с такой информацией и которая используется для определения лица, подписывающего информацию.

Остановимся подробнее на отличиях электронной подписи от подписи собственноручной.

Использование собственноручной подписи в качестве средства идентификации личности возможно благодаря уникальности личных биометрических параметров человека. Механизм выполнения физической подписи непосредственно обусловлен психофизиологическими характеристиками организма человека. По этим причинам собственноручная подпись неразрывно связана с личностью подписывающего, это и позволяет идентифицировать лицо по его подписи.

Собственноручная подпись возможна только на документах, имеющих материальную природу, благодаря чему имеет неразрывную физическую связь с носителем информации. Собственноручная подпись под документом фиксирует факт взаимосвязи между сведениями, содержащимися в документе, и лицом, подписавшим документ.

В то же время собственноручная подпись обеспечивает только идентификацию документа, подтверждая его отношение к лицу, поставившему подпись, но не обеспечивает аутентификацию документа, т.е. его целостность и неизменность. Другими словами, собственноручная подпись не является гарантией того, что документ не подвергся содержательным изменениям за время, прошедшее после его подписания.

В отличие от собственноручной подписи электронная подпись имеет не физическую, а логическую природу, поскольку является только некоторой последовательностью символов, а потому она независима от материальной природы документа. С ее помощью можно подписывать документы, существующие в электронной форме на любых носителях: магнитных, оптических, кристаллических и т.п.

В соответствии с законом «Об электронной подписи», такая подпись позволяет не только определить лицо, подписавшее электронный документ, но и обнаружить факт внесения изменений в электронный документ после момента его подписания. Таким образом, электронная подпись обеспечивает не только идентификацию документа (документ подписан определенным лицом), но и его аутентификацию (в электронный документ не вносились изменения с момента его подписания).

Однако в отличие от собственноручной подписи подпись электронная не может непосредственно характеризовать своего владельца как личность, поскольку связь электронной подписи с человеком, ее проставившим, носит не биологический, а социальный характер. Данная связь обу-

словлена совокупностью действий различных правовых, организационных и технических факторов. Подтверждение подлинности электронной подписи свидетельствует только о том, что проставившее её лицо имеет доступ к ключу электронной подписи (закрытому ключу), но не свидетельствует о том, что это лицо действительно является владельцем сертификата ключа проверки электронной подписи и имеет право такую подпись проставлять. Идентификация человека в традиционном понимании, как это происходит по собственноручной подписи, непосредственно по электронной подписи невозможна. Доказать, что именно данное лицо заверило электронный документ электронной подписью, можно только в ходе судебного разбирательства.

Таким образом, электронная подпись представляет собой реквизит электронного документа, позволяющий установить отсутствие внесения изменений в электронный документ с момента формирования электронной подписи и проверить принадлежность подписи владельцу сертификата ключа проверки электронной подписи. Значение данного реквизита получается в результате криптографического преобразования информации с использованием ключа электронной подписи (закрытого ключа).

Для создания электронной подписи используются различные средства шифрования, создаваемые и изучаемые криптографией.

Для шифрования и дешифрования информации необходимо знать метод и ключ шифрования.

Метод шифрования – это формальный алгоритм, описывающий порядок преобразования исходного сообщения в результирующее. Ключ шифрования представляет собой набор параметров (данных), необходимых для применения метода. Например, буквы и знаки препинания некоторого текста можно заменить соответствующей комбинацией цифр – это метод шифрования. А конкретное указание, какую букву или знак заменить какой последовательностью цифр, является ключом.

Используются симметричные и асимметричные методы шифрования.

Симметричный метод шифрования состоит в том, что партнер создает ключ шифрования, который передает другому партнеру. Сообщение шифруется и дешифруется одним ключом.

Применяемая повсеместно асимметричная (несимметричная) криптография использует специальные математические методы. В результате их применения создается пара ключей: то, что зашифровано одним ключом, может быть дешифровано другим, и наоборот. Владелец ключей один оставляет у себя, а другой может направить своим партнёрам.

Ключ, оставленный у владельца, называется ключом электронной подписи (закрытый ключ). **Ключ электронной подписи** – уникальная последовательность символов, предназначенная для создания электронной подписи.

Ключ, направляемый партнёрам, называется ключом проверки электронной подписи (открытый ключ). **Ключ проверки электронной подписи** – уникальная последовательность символов, однозначно связанная с ключом электронной подписи и предназначенная для проверки подлинности электронной подписи.

Таким образом, асимметричная схема электронной подписи включает в себя три основных процесса:

1) Генерация ключевой пары. При помощи алгоритма генерации ключа равновероятным образом из набора возможных ключей выбирается ключ электронной подписи, затем вычисляется соответствующий ему ключ проверки электронной подписи.

2) Формирование подписи. Для заданной информации в электронной форме (подписываемой информации) с помощью ключа электронной подписи вычисляется подпись.

3) Проверка (верификация) подписи. Для данной электронной информации и присоединённой к ней электронной подписи с помощью ключа проверки электронной подписи определяется действительность подписи.

Владелец ключа электронной подписи обязан обеспечивать его конфиденциальность, в частности не допускать использование принадлежащего ему ключа электронной подписи без своего согласия. Ключ электронной подписи может быть скомпрометирован различными способами, например: хищение ключа путем копирования; увольнение сотрудника, имевшего доступ к ключу электронной подписи организации; хищение ключа вместе с оборудованием, на котором он хранится.

Устойчивость ключа электронной подписи к расшифровке злоумышленниками определяется в том числе надёжностью средств электронной подписи. **Средства электронной подписи** – шифровальные (криптографические) средства, используемые для реализации хотя бы одной из следующих функций: создания электронной подписи, проверки электронной подписи, создания ключа электронной подписи и ключа проверки электронной подписи.

Электронные подписи делятся на два вида: простая электронная подпись и усиленная электронная подпись. В свою очередь усиленная электронная подпись может быть неквалифицированной либо квалифицированной.

Простой электронной подписью является электронная подпись, которая посредством использования кодов, паролей или иных средств подтверждает факт формирования электронной подписи определенным лицом (но не аутентичность подписываемой информации).

Усиленной неквалифицированной электронной подписью является электронная подпись, которая:

1) получена в результате криптографического преобразования информации с использованием ключа электронной подписи;

2) позволяет определить лицо, подписавшее электронный документ;
3) позволяет обнаружить факт внесения изменений в электронный документ после момента его подписания;

4) создается с использованием средств электронной подписи.

Усиленной квалифицированной электронной подписью является электронная подпись, которая соответствует всем признакам неквалифицированной электронной подписи и дополнительным признакам:

1) для создания и проверки электронной подписи используются средства электронной подписи, получившие подтверждение соответствия требованиям, установленным действующим законодательством;

2) ключ проверки электронной подписи указан в квалифицированном сертификате ключа проверки электронной подписи.

1.3.2. Удостоверяющие центры

Необходимость использования сертификатов ключей проверки электронной подписи обусловлена тем обстоятельством, что средствами электронной подписи можно проверить подлинность подписи, но невозможно проверить, действительно ли она проставлена лицом, данные которого приведены в открытом ключе. Для решения проблемы следует обеспечить доступ любого пользователя к подлинному ключу проверки электронной подписи любого другого пользователя, защитить эти ключи от подмены злоумышленником, а также организовать отзыв ключа в случае его компрометации. В этом случае выбирается (назначается) третья сторона (удостоверяющий центр), которая удостоверяет принадлежность ключа проверки электронной подписи конкретному юридическому или физическому лицу.

Сертификат ключа проверки электронной подписи представляет собой электронный документ или документ на бумажном носителе, выданные удостоверяющим центром либо его доверенным лицом и подтверждающие принадлежность ключа проверки электронной подписи владельцу сертификата ключа проверки электронной подписи. Сертификат ключа проверки электронной подписи содержит следующую информацию:

- даты начала и окончания срока его действия;
- имя (наименование) лица или иная информация, позволяющая идентифицировать владельца сертификата ключа проверки электронной подписи;
- ключ проверки электронной подписи;
- наименование используемого средства электронной подписи и (или) стандарты, требованиям которых соответствуют ключ электронной подписи и ключ проверки электронной подписи;
- наименование удостоверяющего центра, который выдал сертификат ключа проверки электронной подписи и т.д.

Удостоверяющий центр – юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, осуществляющие функции по созданию и выдаче сертификатов ключей проверки электронных подписей. Кроме создания сертификатов ключей проверки электронных подписей и их выдачи заявителям, удостоверяющий центр выполняет также и иные функции:

- выдает по обращению заявителя средства электронной подписи, содержащие ключ электронной подписи и ключ проверки электронной подписи (в том числе созданные удостоверяющим центром) или обеспечивающие возможность создания ключа электронной подписи и ключа проверки электронной подписи заявителем;
- устанавливает сроки действия сертификатов ключей проверки электронных подписей и аннулирует их;
- создаёт по обращениям заявителей ключи электронных подписей и ключи проверки электронных подписей;
- ведёт реестр ключей проверки электронных подписей;
- проверяет уникальность ключей проверки электронных подписей в реестре сертификатов;
- осуществляет по обращениям участников электронного взаимодействия проверку электронных подписей и т.д.

Удостоверяющий центр вправе выдавать сертификаты ключей проверки электронных подписей как в форме электронных документов, так и в форме документов на бумажном носителе. Владелец сертификата ключа проверки электронной подписи, выданного в форме электронного документа, вправе получить также копию сертификата ключа проверки электронной подписи на бумажном носителе, заверенную удостоверяющим центром.

К удостоверяющим центрам предъявляются повышенные требования. Это обусловлено тем, что участники электронного документооборота не могут проверить корректность осуществления этими организациями своих функций. Удостоверяющий центр в соответствии с законодательством несет ответственность за вред, причиненный третьим лицам в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по договорам с клиентами или обязанностей, возложенных на удостоверяющий центр законом.

Среди удостоверяющих центров выделяются *аккредитованные удостоверяющие центры*, т.е. центры, прошедшие добровольную аккредитацию. **Аккредитация удостоверяющего центра** заключается в признании уполномоченным федеральным органом соответствия удостоверяющего центра требованиям законодательства. В нашей стране таким уполномоченным органом определено Министерство связи и массовых коммуникаций Российской Федерации (Минкомсвязь России). Минкомсвязь России осуществляет аккредитацию удостоверяющих центров, проводит проверки соблюдения ими установленных требований, а также осуществляет функ-

ции головного удостоверяющего центра в отношении аккредитованных удостоверяющих центров.

Для прохождения аккредитации в Минкомсвязи России удостоверяющий центр должен иметь стоимость чистых активов не менее чем один миллион рублей, финансовое обеспечение ответственности за убытки, причиненные им третьим лицам, в сумме не менее чем полтора миллиона рублей и соответствовать ряду других требований. Одновременно с выдачей свидетельства об аккредитации Минкомсвязь России выдает аккредитованному удостоверяющему центру *квалифицированный сертификат ключа проверки электронной подписи (квалифицированный сертификат)*. В свою очередь аккредитованные удостоверяющие центры создают и выдают тем лицам, которые используют усиленную квалифицированную электронную подпись, соответствующие квалифицированные сертификаты.

При выдаче квалифицированного сертификата аккредитованные удостоверяющие центры в обязательном порядке проверяют документы обратившихся к ним юридических и физических лиц и правомочия представителей юридических лиц обращаться за получением квалифицированного сертификата.

Таким образом, аккредитованные удостоверяющие центры построены по принципу централизованной модели. Головной удостоверяющий центр (Минкомсвязь России) осуществляет аккредитацию удостоверяющих центров и выдаёт им квалифицированные сертификаты. Аккредитованные удостоверяющие центры создают и выдают квалифицированные сертификаты лицам, обратившимся к ним за такими сертификатами.

Участник электронного взаимодействия, получивший ключ проверки электронной подписи партнера, может:

- установить наличие квалифицированного сертификата, удостоверяющего аккредитованным удостоверяющим центром;
- проверить уникальность ключа проверки электронных подписей в реестре сертификатов удостоверяющего центра;
- при необходимости с помощью удостоверяющего центра провести проверку электронных подписей партнёров;
- проверить в Минкомсвязи России наличие квалифицированного сертификата у самого аккредитованного удостоверяющего центра.

В отличие от централизованной модели децентрализованная модель электронного взаимодействия имеет сетевой характер и может использоваться, например, в гражданском электронном документообороте. Децентрализованная (сетевая) модель основана на взаимных договорённостях сторон, которые закрепляются в двусторонних договорах. Участники такой модели электронного взаимодействия сами создают (или выбирают) удостоверяющий центр, который пользуется их безусловным доверием, и используют в своём сетевом электронном взаимодействии сертификаты

ключей проверки электронных подписей, выданные данным удостоверяющим центром. Такие модели охватывают группы юридических и физических лиц, например, по ведомственной принадлежности.

1.3.3. Условия признания документов, подписанных электронной подписью, равнозначными документам, подписанным собственноручной подписью

Информация в электронной форме, подписанная квалифицированной электронной подписью, признается электронным документом, равнозначным документу на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью, кроме случая, когда законодательно установлено требование о необходимости составления документа исключительно на бумажном носителе.

Если документ должен быть заверен печатью, электронный документ, подписанный усиленной электронной подписью, признается равнозначным документу на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью и заверенному печатью. Законодательством или соглашением между участниками электронного взаимодействия могут быть предусмотрены дополнительные требования к электронному документу в целях признания его равнозначным документу на бумажном носителе, заверенному печатью.

Если одной электронной подписью подписаны несколько связанных между собой электронных документов (пакет электронных документов), то считается, что электронной подписью подписан каждый из электронных документов, входящих в этот пакет.

1.4. Информационные системы и информационно-телекоммуникационные сети

Информационная система – совокупность содержащейся в базах данных информации и обеспечивающих ее обработку информационных технологий и технических средств.

Информационные технологии – процессы, методы поиска, сбора, хранения, обработки, предоставления, распространения информации и способы осуществления таких процессов и методов.

Государственное регулирование в сфере применения информационных технологий предусматривает:

- 1) регулирование отношений, связанных с поиском, получением, передачей, производством и распространением информации с применением информационных технологий (информатизации);
- 2) развитие информационных систем различного назначения для обеспечения граждан (физических лиц), организаций, государственных

органов и органов местного самоуправления информацией, а также обеспечение взаимодействия таких систем;

3) создание условий для эффективного использования в Российской Федерации информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети Интернет и иных подобных информационно-телекоммуникационных сетей.

Государственные органы и органы местного самоуправления участвуют в разработке и реализации целевых программ применения информационных технологий, создают информационные системы и обеспечивают доступ к содержащейся в них информации.

Информационные системы включают в себя:

- государственные информационные системы (федеральные информационные системы и региональные информационные системы);
- муниципальные информационные системы;
- иные информационные системы.

Никакая информационная система не может функционировать без оператора информационной системы. **Оператор информационной системы** – гражданин или юридическое лицо, осуществляющие деятельность по эксплуатации информационной системы, в том числе по обработке информации, содержащейся в ее базах данных.

Если иное не установлено федеральными законами, оператором информационной системы является собственник технических средств, используемых для обработки содержащейся в базах данных информации, при условии, что эти базы данных используются им правомерно. Оператором информационной системы может быть также и лицо, с которым собственник технических средств заключил договор об эксплуатации информационной системы.

Права обладателя информации, содержащейся в базах данных информационной системы, подлежат охране независимо от авторских и иных прав на сами базы данных.

Государственные информационные системы создаются, в первую очередь, в целях реализации полномочий государственных органов и обеспечения обмена информацией между этими органами. Государственные информационные системы создаются и эксплуатируются на основе статистической и иной *документированной* информации, предоставляемой гражданами, организациями, государственными органами, органами местного самоуправления. Определённые виды информации предоставляются в обязательном порядке. Перечни видов такой информации устанавливаются федеральными законами, а условия ее предоставления – соответствующими государственными органами.

Функции оператора государственной информационной системы обычно осуществляет заказчик, заключивший государственный контракт на

создание такой информационной системы. Технические средства, предназначенные для обработки информации, содержащейся в государственных информационных системах, в том числе программно-технические средства и средства защиты информации, должны соответствовать требованиям законодательства Российской Федерации о техническом регулировании.

Информация, содержащаяся в государственных информационных системах, а также иные имеющиеся в распоряжении государственных органов сведения и документы являются государственными информационными ресурсами. Информация, содержащаяся в государственных информационных системах, является *официальной*. Государственные органы обязаны обеспечить достоверность и актуальность информации, содержащейся в государственной информационной системе, доступ к этой информации в случаях и в порядке, предусмотренных законодательством, а также защиту информации от неправомерных доступа, уничтожения, модифицирования, блокирования, копирования, предоставления, распространения и иных неправомерных действий.

При работе с информационными системами следует иметь в виду, что официальная информация по определению является документированной и достоверной. *Неофициальная* информация в общем случае такими свойствами не обладает. Примером неофициальной информации могут служить сведения, содержащиеся в статьях, учебниках, докладах, справочниках и т.п., а также информация, содержащаяся в информационных системах, использующих подобные источники.

При работе с информационными системами широко используются информационно-телекоммуникационные сети.

Информационно-телекоммуникационная сеть – технологическая система, предназначенная для передачи по линиям связи информации, доступ к которой осуществляется с использованием средств вычислительной техники.

Федеральными законами может быть предусмотрена обязательная идентификация личности, организаций, использующих информационно-телекоммуникационную сеть при осуществлении предпринимательской деятельности. При этом получатель электронного сообщения, находящийся на территории Российской Федерации, вправе провести проверку, позволяющую установить отправителя электронного сообщения, а в установленных законами или соглашением сторон случаях обязан провести такую проверку.

Передача информации по информационно-телекоммуникационным сетям осуществляется без ограничений, однако при этом должна быть обеспечена охрана объектов интеллектуальной собственности и соблюдены законодательно установленные требования к распространению информации.

Передача информации может быть ограничена только в порядке и на условиях, которые установлены федеральными законами.

1.5. Защита информации

Защита информации осуществляется путём принятия правовых, организационных и технических мер, направленных:

- на обеспечение защиты информации от неправомерного доступа, уничтожения, модифицирования, блокирования, копирования, предоставления, распространения, а также от иных неправомерных действий в отношении информации;
- соблюдение конфиденциальности информации ограниченного доступа;
- реализацию права на доступ к информации.

Государственное регулирование отношений в сфере защиты информации осуществляется путём установления требований о защите информации, а также ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации об информации, информационных технологиях и о защите информации.

Обладатель информации, оператор информационной системы в случаях, установленных законодательством, обязаны обеспечить:

- предотвращение несанкционированного доступа к информации и (или) передачи ее лицам, не имеющим права на доступ к информации;
- своевременное обнаружение фактов несанкционированного доступа к информации;
- предупреждение возможности неблагоприятных последствий нарушения порядка доступа к информации;
- недопущение воздействия на технические средства обработки информации, в результате которого нарушается их функционирование;
- возможность незамедлительного восстановления информации, модифицированной или уничтоженной вследствие несанкционированного доступа к ней;
- постоянный контроль за обеспечением уровня защищённости информации.

Нарушение требований закона влечет за собой дисциплинарную, гражданско-правовую, административную или уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Лица, права и законные интересы которых были нарушены в связи с разглашением информации ограниченного доступа или иным неправомерным использованием такой информации, вправе обратиться за судебной защитой своих прав, в том числе с иском о возмещении убытков, компенсации морального вреда, защите чести, достоинства и деловой репутации.

Требование о возмещении убытков не может быть удовлетворено в случае предъявления его лицом, не принимавшим мер по соблюдению конфиденциальности информации или нарушившим установленные законодательством Российской Федерации требования о защите информации, если принятие этих мер и соблюдение таких требований являлись обязанностями данного лица.

В случае если распространение определенной информации ограничивается или запрещается федеральными законами, гражданско-правовую ответственность за распространение такой информации не несет лицо, оказывающее услуги:

1) либо по передаче информации, предоставленной другим лицом, при условии ее передачи без изменений и исправлений;

2) либо по хранению информации и обеспечению доступа к ней при условии, что это лицо не могло знать о незаконности распространения информации.

2. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О РЕГУЛИРОВАНИИ ОТНОШЕНИЙ В ОБЛАСТИ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

2.1. Понятие интеллектуальной собственности

Содержание понятия «интеллектуальная собственность» раскрывает ст. 138 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ): «... признаётся исключительное право (интеллектуальная собственность) гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполненных работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т.п.)».

Проблема интеллектуальной собственности возникла с изобретением печатного станка и развитием мануфактур. До этого на протяжении веков произведение и его материальный носитель (рукопись, картина) были практически неотделимы друг от друга. С появлением печатного станка появилась возможность быстро и относительно дешево размножать литературные произведения, а использование новых технических средств давало владельцам мануфактур значительные преимущества перед конкурентами.

В то же время издатели несли затраты на оплату труда авторов и подготовку книг к изданию, а внедрение новых технических средств требовало расходов на их разработку и доведение технических решений до работоспособного состояния. Те, кто выходил на рынок с новой книгой или новым товаром, получали преимущества перед другими участниками рынка и за счёт этого рассчитывали покрыть затраты на производство новинок. Однако зачастую эти ожидания не оправдывались. Обычно это происходило в случаях, когда изданные книги и внедрённые в производ-

ство технические новинки копировались конкурентами, которые в силу отсутствия первоначальных затрат на издание или производство имели возможность продать свой товар по более низким ценам.

Со временем такое положение стало серьезным препятствием на пути технического прогресса и распространения культурных ценностей. Это вызвало потребность в признании и защите со стороны закона интересов лиц, которые вкладывали средства и труд в сферу художественного и технического творчества и первыми доводили до сведения общества новые идеи, образы, технические решения.

Постепенно страны одна за другой начали принимать законы, признающие за авторами и их правопреемниками исключительное право на использование принадлежащих им произведений и технических новинок в течение установленного законом срока. При этом полагалось, что право создателя любого творческого результата, будь то литературное произведение или изобретение, сходно праву собственности, которое появляется у лица, создавшего своим трудом материальную вещь. Как и право собственности, право на результат творческой деятельности обеспечивает его обладателю исключительную возможность распоряжаться этим результатом по своему усмотрению. Появились понятия литературной и промышленной собственности, которые нашли закрепление в авторских и патентных законах, принятых в ряде европейских стран, США, а позже и в России.

Следует отметить, что основной целью этих первых законов было ограждение интересов издателей и промышленников, поскольку именно они, а не авторы и изобретатели поставляли на рынок результаты творческого труда и потому были заинтересованы в монополии на их реализацию. В то же время признание за творцом произведения или технического решения права собственности на достигнутый творческий результат было в интересах и самих авторов, которые получили возможность продавать пользователям результаты своего творческого труда.

Авторские и изобретательские права имеют двойственную природу.

С одной стороны, создателю творческого результата принадлежит право на его использование. Это имущественное право, оно носит исключительный характер и в принципе может свободно передаваться другим лицам. С другой стороны, автор обладает совокупностью личных неимущественных (моральных) прав, таких как право авторства, право на авторское имя и т.д. Эти права не могут отчуждаться, поскольку они неотделимы от личности автора. При этом имущественные и личные права тесно взаимосвязаны и переплетены, образуя неразрывное единство.

При выборе товара или услуги немаловажно знать, *кто* является производителем товара или услуги: зарекомендовавшая себя фирма с многолетней историей или малоизвестный начинающий производитель. Хорошим помощником здесь является существующий институт правовой охраны

средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимых ими продукции и услуг: фирменные наименования и товарные знаки.

Фирменные наименования позволяют отличать одних производителей товаров и услуг от других производителей. Фирменное наименование зарекомендовавшего себя на рынке производителя, ставшее популярным у потребителей и партнёров, приносит его обладателю не только дополнительную прибыль, но и заслуженное уважение в обществе. По этой причине право на фирму является важным личным нематериальным благом.

Маркируя продукцию своим товарным знаком, производитель помогает покупателю выделить эту продукцию среди других аналогичных товаров. Кроме отличительных функций популярный товарный знак вызывает у потребителей определённое представление о качестве продукции и её потребительских свойствах, что позволяет увеличить объёмы продаж и величину получаемой прибыли.

Аналогичные функции выполняет такое средство обозначения продукции, как наименование места происхождения товара. Наряду с товарным знаком наименование места происхождения товара выступает как гарантия наличия в товаре особых, неповторимых свойств, обусловленных местом его производства.

Ст. 1225 ГК РФ относит к охраняемым законом результатам интеллектуальной деятельности и приравненным к ним средствам индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий (интеллектуальной собственности):

- произведения науки, литературы и искусства;
- программы для ЭВМ;
- базы данных;
- исполнения;
- фонограммы;
- сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания);
- изобретения;
- полезные модели;
- промышленные образцы;
- селекционные достижения;
- топологии интегральных микросхем;
- секреты производства (ноу-хау);
- фирменные наименования;
- товарные знаки и знаки обслуживания;
- наименования мест происхождения товаров;
- коммерческие обозначения.

На результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации признаются интеллектуальные права,

которые включают *исключительное право*, являющееся имущественным правом, а также *личные неимущественные права* и иные права (право следования, право доступа и др.).

Интеллектуальные права не зависят от права собственности на материальный носитель (вещь), в котором выражены соответствующие результаты интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации. Переход права собственности на вещь не влечет переход или предоставление интеллектуальных прав на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, выраженные в этой вещи.

Объекты интеллектуальной собственности традиционно подразделяют на две большие категории:

- 1) объекты авторского права и смежных прав;
- 2) объекты промышленной собственности.

Правовое различие между данными категориями объектов интеллектуальной собственности заключается в принципах возникновения права:

- права на объекты авторского права и смежных прав возникают с момента их создания;
- права на объекты промышленного права возникают с момента их регистрации и получения охранных документов.

В настоящее время промышленное право распространяется:

- на изобретения;
- полезные модели;
- промышленные образцы;
- селекционные достижения;
- фирменные наименования;
- товарные знаки и знаки обслуживания;
- наименования мест происхождения товаров.

2.2. Автор результата интеллектуальной деятельности

Автором результата интеллектуальной деятельности признается гражданин, творческим трудом которого создан такой результат.

Не признаются авторами результата интеллектуальной деятельности граждане, не внесшие личного творческого вклада в создание такого результата, в том числе оказавшие его автору только техническое, консультационное, организационное или материальное содействие или помощь либо только способствовавшие оформлению прав на такой результат или его использованию, а также граждане, осуществлявшие контроль за выполнением соответствующих работ.

Исключительное (имущественное) право на результат интеллектуальной деятельности, созданный творческим трудом, первоначально возникает у его автора. Это право может быть передано автором другому лицу

по договору, а также может перейти к другим лицам по иным основаниям, установленным законом.

Права на результат интеллектуальной деятельности, созданный совместным творческим трудом двух и более граждан (соавторство), принадлежат соавторам совместно.

2.3. Исключительное право

Гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным (имущественным) правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением). Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя.

Правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации. Обычно для этого используются соответствующие договоры.

По *договору об отчуждении исключительного права* одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации в полном объеме другой стороне (приобретателю), а приобретатель обязуется уплатить правообладателю предусмотренное договором вознаграждение.

По *лицензионному договору* одна сторона – обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (*лицензиар*) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (*лицензиату*) право использования такого результата или такого средства в предусмотренных договором пределах.

Лицензиат может использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации только в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены лицензионным договором. Право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, прямо не указанное в лицензионном договоре, не считается предоставленным лицензиату. По лицензионному договору лицензиат обязуется уплатить лицензиару обусловленное договором вознаграждение.

Лицензионный договор может предусматривать:

1) предоставление лицензиату права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации с сохранением за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам (*простая (неисключительная) лицензия*);

2) предоставление лицензиату права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации без сохранения за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам (*исключительная лицензия*).

Если лицензионным договором не предусмотрено иное, лицензия предполагается простой (неисключительной).

При письменном согласии лицензиара лицензиат может по договору предоставить право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации другому лицу (*сублицензионный договор*). По сублицензионному договору сублицензиату могут быть предоставлены права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации только в пределах тех прав и тех способов использования, которые предусмотрены лицензионным договором для лицензиата.

Если исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации перешло к новому правообладателю (например, по договору купли-продажи), то заключенные предшествующим правообладателем лицензионные договоры и далее продолжают действовать на прежних условиях.

2.4. Федеральная служба по интеллектуальной собственности

Контроль и надзор в сфере правовой охраны и использования результатов интеллектуальной деятельности, оказание государственных услуг и нормативно-правовое регулирование вопросов в этой сфере осуществляет Федеральная служба по интеллектуальной собственности (Роспатент), которая находится в ведении Правительства Российской Федерации (сайт Роспатента: www.rupto.ru).

В сфере деятельности Роспатента находится основная часть объектов промышленной собственности, а также некоторые из объектов авторского права и смежных прав.

Главными полномочиями Роспатента являются:

- правовая охрана интеллектуальной собственности на территории РФ;
- ведение государственных реестров объектов интеллектуальной собственности;
- нормативно-правовое регулирование вопросов, касающихся контроля, надзора и оказания государственных услуг в установленной сфере деятельности;

- организация информационной и издательской деятельности в области охраны интеллектуальной собственности;
- взаимодействие с органами государственной власти иностранных государств и международными организациями в области охраны интеллектуальной собственности.

Рассмотрим основные полномочия Роспатента более подробно.

Предоставление правовой охраны на объекты интеллектуальной собственности включает целый ряд конкретных функций, связанных с приёмом заявок, проведением государственной экспертизы отечественных и иностранных заявок на выдачу охранных документов, регистрацию лицензионных договоров о предоставлении права на использование объектов промышленной собственности, договоров об уступке патентов, залоге прав на объекты промышленной собственности и т.д.

Роспатент осуществляет *ведение государственных реестров и перечней*, среди которых значатся:

- Государственный реестр изобретений Российской Федерации;
- Государственный реестр полезных моделей Российской Федерации;
- Государственный реестр промышленных образцов Российской Федерации;
- Государственный реестр товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации;
- Перечень общеизвестных в Российской Федерации товарных знаков;
- Государственный реестр наименований мест происхождения товаров Российской Федерации;
- Реестр программ для ЭВМ;
- Реестр баз данных;
- Реестр топологий интегральных микросхем.

В рамках работы по нормативно-правовому регулированию вопросов, касающихся контроля, надзора и оказания государственных услуг, Роспатент разрабатывает и вносит предложения по совершенствованию законодательства РФ в области охраны промышленной собственности, контролю, надзору и оказанию государственных услуг в этой сфере. Роспатент проводит работу по обобщению практики применения действующего законодательства в рассматриваемой области и на основе проведенного анализа издает разъяснения по его применению. Кроме того, в пределах своей компетенции Роспатент самостоятельно принимает правила и иные подзаконные акты, развивающие положения действующего законодательства. В частности, Роспатент устанавливает правила оформления заявок на регистрацию изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, товарных знаков, знаков обслуживания, наименований мест происхождения товаров, программ для ЭВМ, баз данных, топологий интегральных микросхем, требования к документам заявки, порядок госу-

дарственной регистрации, формы свидетельств о государственной регистрации, перечень сведений, публикуемых в официальном бюллетене Роспатента и т.п.

В целях организации информационной и издательской деятельности Роспатент обеспечивает комплектование государственного патентного фонда, организует его хранение и осуществляет библиотечно-информационное обслуживание экспертов, других специалистов единой государственной патентной службы и читателей, осуществляет в установленном порядке международный обмен патентной документацией. Роспатент организует издание официальных бюллетеней и публикует сведения, касающиеся охраны промышленной собственности.

Выполняя полномочия по *взаимодействию с органами государственной власти иностранных государств и международными организациями*, Роспатент проводит мероприятия по международному сотрудничеству, организует изучение и использование зарубежного опыта в области охраны интеллектуальной собственности. Роспатент наделен правом в пределах своей компетенции вести переговоры с соответствующими международными организациями, патентными ведомствами и иными организациями зарубежных стран о сотрудничестве и заключении договоров в соответствующих областях и подписывать такие договоры.

Названные полномочия являются главными, но не исчерпывают собой все функции Роспатента, выполняемые последним в основном силами подведомственных ему государственных бюджетных учреждений. К ним относятся:

- Федеральный институт промышленной собственности (www.fips.ru);
- Федеральное агентство по правовой защите результатов интеллектуальной деятельности военного, специального и двойного назначения;
- Российская государственная академия интеллектуальной собственности.

Основными видами деятельности Федерального государственного бюджетного учреждения **«Федеральный институт промышленной собственности»** (ФИПС) являются:

- приём и экспертиза заявок на государственную регистрацию объектов патентного права, средств индивидуализации;
- приём и проверка заявок на государственную регистрацию программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем;
- выпуск официальных бюллетеней о зарегистрированных объектах патентных прав, зарегистрированных свидетельствах, поданных заявках и выданных по ним патентах, зарегистрированных средствах индивидуализации;
- рассмотрение возражений и заявлений, касающихся решений по результатам экспертизы заявок на объекты патентного права и средства индивидуализации;

- рассмотрение представленных на государственную регистрацию договоров о распоряжении исключительным правом;
- библиотечное, библиографическое, справочно-информационное, научно-методическое обслуживание на базе Государственного патентного фонда и единой системы автоматизированных банков данных.

Для обеспечения деятельности в структуру ФИПС входят следующие отделения:

1) *Всероссийская патентно-техническая библиотека*, осуществляющая комплектование Государственного патентного фонда на всех видах носителей информации и обеспечение его сохранности, а также библиотечное, информационное и научно-методическое обслуживание работников системы Федеральной службы по интеллектуальной собственности, заинтересованных организаций, должностных лиц и граждан.

2) *Отдел регистрации программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем*, осуществляющий проведение проверки заявок на государственную регистрацию программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем, рассмотрение документов, представленных на регистрацию договоров об отчуждении исключительного права на зарегистрированную программу для ЭВМ, базу данных или топологию, лицензионных договоров о предоставлении права использования зарегистрированной топологии, а также внесение записей в Реестр программ для ЭВМ, Реестр баз данных и Реестр топологий интегральных микросхем.

3) *Отделение подготовки и выпуска официальной информации*, осуществляющее подготовку и выпуск официальных бюллетеней и другой официальной информации Федеральной службы по интеллектуальной собственности, изданий ФИПС, техническое оформление выдаваемых Федеральной службой по интеллектуальной собственности патентов и свидетельств и их дубликатов, их рассылку.

4) *Специализированные отделения*, осуществляющие проведение экспертизы заявок на выдачу патентов на изобретения и полезные модели, проведение информационных поисков по ходатайствам заинтересованных лиц, проведение международной предварительной экспертизы заявок, поданных в соответствии с Договором о патентной кооперации, а также подготовку отчетов о поиске и заключений международной предварительной экспертизы.

5) *Палата по патентным спорам*, осуществляющая прием и рассмотрение возражений и заявлений, касающихся решений по результатам экспертизы заявок на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации.

6) *Иные структурные подразделения.*

Федеральное агентство по правовой защите результатов интеллектуальной деятельности военного, специального и двойного назначения (ФГБУ «ФАПРИД») осуществляет:

- государственный учёт результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения.
- экспортный контроль и правовую защиту результатов интеллектуальной деятельности военного, специального и двойного назначения, права на которые принадлежат государству, их патентование в зарубежных странах;
- военно-техническое сотрудничество.

Российская государственная академия интеллектуальной собственности (ФГБОУ ВПО РГАИС) является федеральным государственным бюджетным образовательным учреждением высшего профессионального образования, основными предметами деятельности которого являются:

- подготовка специалистов и научно-педагогических кадров высшей квалификации в сфере интеллектуальной собственности, повышение квалификации и профессиональная переподготовка таких специалистов;
- проведение фундаментальных и прикладных научных исследований и разработок в сфере интеллектуальной собственности.

Таким образом, Федеральная служба по интеллектуальной собственности выполняет важные функции, являясь уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативно-правовое регулирование в сфере интеллектуальной собственности.

2.5. Патентные поверенные

Ведение дел с Роспатентом может осуществляться заявителем, правообладателем, иным заинтересованным лицом самостоятельно, через представителя или через патентного поверенного, зарегистрированного в Роспатенте. Граждане, постоянно проживающие за пределами территории России, и иностранные юридические лица ведут дела с Роспатентом через патентных поверенных. Патентный поверенный или иной представитель действуют на основе доверенности, выданной заявителем, правообладателем или иным заинтересованным лицом.

Чтобы успешно осуществлять свои функции, патентные поверенные должны обладать определенной квалификацией, опытом работы в рассматриваемой сфере и отвечать ряду требований.

В качестве патентного поверенного может быть зарегистрирован гражданин Российской Федерации, постоянно проживающий на ее территории, знающий законодательные и иные нормативные акты, международные договоры и соглашения, необходимые для осуществления деятельности по защите прав на объекты промышленной собственности, в объеме,

определяемом Роспатентом, и имеющий навыки их практического применения.

Аттестация патентных поверенных осуществляется Роспатентом по результатам проверки представленных документов и квалификационного экзамена. В ходе экзамена, который проводится квалификационной комиссией, кандидат должен показать наличие знаний и практических навыков, необходимых для осуществления своей деятельности. Прошедшие аттестацию патентные поверенные вносятся в государственный реестр патентных поверенных, им выдается свидетельство. Информация о регистрации патентного поверенного публикуется в официальных изданиях и в сети Интернет.

2.6. Патентные и иные пошлины

За совершение юридически значимых действий, связанных с патентом на изобретение, полезную модель, промышленный образец, с государственной регистрацией программы для ЭВМ, базы данных, топологии интегральной микросхемы, товарного знака и знака обслуживания, с государственной регистрацией и предоставлением исключительного права на наименование места происхождения товара, а также с государственной регистрацией перехода исключительных прав к другим лицам и договоров о распоряжении этими правами, взимаются соответственно патентные и иные пошлины.

Перечень юридически значимых действий, за совершение которых взимаются государственные пошлины, их размеры, порядок и сроки уплаты, основания для освобождения от уплаты пошлин и т.д., устанавливается законодательством Российской Федерации о налогах и сборах. Подробная информация о действующих патентных и иных пошлинах размещена на сайте Роспатента (см. подраздел 2.4).

3. АВТОРСКОЕ ПРАВО И СМЕЖНЫЕ ПРАВА

Интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства, программы для ЭВМ являются авторскими правами.

Интеллектуальные права на содержание баз данных, на результаты исполнительской деятельности (исполнения), фонограммы, сообщение в эфир или по кабелю радио- и телепередач (вещание организаций эфирного и кабельного вещания) являются смежными с авторскими правами (смежными правами).

Авторские права распространяются на программы для ЭВМ, произведения науки, литературы и искусства как обнародованные, так и необна-

родованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме на территории Российской Федерации или за её пределами.

Следует отличать само произведение от материального носителя, в котором оно выражено. Произведение – это совокупность идей, мыслей и образов, получивших в результате творческой деятельности автора своё выражение в доступной для восприятия человеческими чувствами конкретной форме, допускающей возможность воспроизведения. Произведение является результатом мыслительной деятельности человека, а человеческий мозг может производить только нематериальные объекты.

Произведение имеет нематериальную сущность, а форма его воплощения имеет вещественную форму, которая является материальным носителем произведения (например, рукопись, рисунок, скульптура и т.д.).

В таких произведениях, как картина или скульптура, результаты труда художника настолько тесно связаны с формой, в которой они выражены, что составляют с ней одно нераздельное целое. Однако авторское право охраняет произведение как систему идей, мыслей и образов именно в связи с возможностью его воспроизведения. По этой причине авторское право на произведение науки, литературы и искусства сохраняется даже в случае гибели материального носителя, в котором оно было воплощено.

Авторское право на произведение не связано с правом собственности на материальный объект, в котором оно выражено. Поэтому переход права собственности на материальный объект не влечёт за собой перехода авторских прав на произведение, поскольку произведение нематериально.

Авторские права распространяются только на те произведения, которые выражены в какой-либо объективной форме:

- письменной (печатный текст, рукопись, нотная запись и т.д.);
- устной (публичное произнесение, публичное исполнение и т.д.);
- изображения (картина, рисунок, эскиз, чертеж, план, кино-, теле-, видео- или фотокадр и т.д.);
- звуко- или видеозаписи (цифровой, магнитной, механической, оптической и т.д.);
- объемно-пространственной (скульптура, модель, макет, сооружение и т.д.) или другой форме.

Таким образом, обязательным условием правовой охраны произведения является его существование в форме, которая отделена от личности автора и приобрела самостоятельное бытие. Если же мысли и образы существуют только в голове автора, то они не могут быть восприняты другими людьми и, следовательно, не существует и практической надобности в их правовой охране.

Действующее законодательство в равной степени охраняет как законченные, так и незавершенные произведения, в частности черновики, планы, схемы и иные промежуточные результаты, используемые авторами при создании произведений.

Авторское право распространяется на все произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения. Сказанное относится также и к программам для ЭВМ.

Из этого следует, что авторским правом в равной степени охраняются как высокохудожественные произведения, так и произведения невысоких или сомнительных художественных достоинств. В противном случае откроется широкое поле для субъективизма, поскольку не существует объективных показателей полезности, художественности или иных особых достоинств произведения. Вопрос о достоинствах произведения решается на этапе его использования, когда оценивается целесообразность издания, публичного показа, тиражирования или иного использования произведения, определяются размер авторского гонорара, стоимость лицензии и т.д. Но даже если произведение не используется по причине его художественной слабости, наличия ошибок или по другим мотивам, это не является основанием для отказа в правовой охране. Вполне возможно, что в будущем данное произведение получит известность и будет пользоваться популярностью.

Появление и распространение различных способов звуко- и видеозаписи, развитие радио- и телевизионного вещания, сети Интернет вызвало потребность в принятии действенных мер для защиты интересов артистов, исполняющих музыкальные, литературные и иные произведения, производителей фонограмм, требовавших предоставления им возможности для пресечения любой не санкционированной ими деятельности по изготовлению копий их фонограмм. Данные лица выражали обоснованное беспокойство по поводу того, что развитие радиовещания и сети Интернет приводит к сокращению спроса на фонограммы, записанные на различных видах материальных носителей, что причиняет им значительные убытки, поэтому они постепенно добились закрепления в законодательствах ряда стран особых смежных прав, позволяющих в той или иной степени контролировать использование исполнений – результатов творческой деятельности артистов-исполнителей, фонограмм и передач вещательных организаций.

При принятии четвертой части ГК РФ к числу охраняемых отечественным законодательством объектов смежных прав в результате заимствования зарубежного опыта были отнесены также базы данных вне зависимости от того, представляют ли они собой результаты творческой деятельности по подбору и расположению материалов.

Авторское право на произведения науки, литературы и искусства, программы для ЭВМ, смежные права на базы данных, фонограммы возникают в силу факта их создания. Для возникновения, осуществления и защиты авторских и смежных прав не требуется регистрация произведения, программы, базы или соблюдение каких-либо иных формальностей.

3.1. Объекты авторских и смежных прав

Объектами *авторских прав* являются:

- литературные произведения;
- драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;
- хореографические произведения и пантомимы;
- музыкальные произведения с текстом или без текста;
- аудиовизуальные произведения;
- произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;
- произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;
- произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов;
- фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;
- географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам;
- иные произведения.

К объектам авторских прав относят и программы для ЭВМ, которые охраняются как литературные произведения.

К объектам авторских прав относятся также:

- производные произведения, т.е. произведения, представляющие собой переработку другого произведения;
- составные произведения, т.е. произведения, представляющие собой результат творческого труда по подбору или расположению материалов.

В том случае, когда база данных представляет собой результат творческой деятельности по подбору и расположению материала, она охраняется авторским правом в качестве составного произведения.

Не являются объектами авторских прав:

- официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления муниципальных образований, в том числе законы, другие нормативные акты, судебные решения, иные материалы законодательного, административного и судебного характера, официальные документы международных организаций, а также их официальные переводы;
- государственные символы и знаки, а также символы и знаки муниципальных образований;
- произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов;

- сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер (сообщения о новостях дня, программы телепередач, расписания движения транспортных средств и т.п.).

Как видно из сказанного, официальные документы, их официальные переводы, а также государственные символы и знаки исключены из сферы правовой охраны. К числу официальных документов относятся законы и иные акты нормативного характера (инструкции, указания, стандарты, методические рекомендации, уставы юридических лиц и т.п.), а также иные официальные документы, исходящие от организаций и должностных лиц (отчеты, справки, патентные описания, иски и т.п.). Государственными символами и знаками считаются флаги, гербы, гимны, ордена, денежные знаки и т.п. Большинство из названных документов и объектов являются творческими произведениями, авторы которых известны. Однако как только данное произведение в результате его принятия (утверждения, одобрения) получает статус официального документа, знака или символа, оно изменяет свой правовой режим, поскольку указанные объекты могут эффективно выполнять свою роль лишь в том случае, если они используются свободно и без каких-либо ограничений.

Если результатом работы является не творческий, а чисто технический результат, то он нормами авторского права не охраняется. Примером такого технического результата могут служить расписания движения, телефонные справочники, каталоги, адресные книги при условии, что составителем не была применена оригинальная система изложения справочных данных.

Авторские права не распространяются на идеи, концепции, принципы, методы, системы, способы решения технических, организационных или иных задач, открытия, факты, языки программирования. Российское авторское право предполагает охрану лишь формы произведения, а не его содержания. В связи с этим сами по себе идеи, принципы, факты и подобные им результаты творческой деятельности авторское право не охраняет.

Объектами ***смежных прав*** являются:

- базы данных в части их охраны от несанкционированного извлечения и повторного использования составляющих их содержание материалов;
- исполнения артистов-исполнителей и дирижеров, постановки режиссеров-постановщиков спектаклей (исполнения), если эти исполнения выражаются в форме, допускающей их воспроизведение и распространение с помощью технических средств;
- фонограммы, т.е. любые исключительно звуковые записи исполнений или иных звуков либо их отображений;
- сообщения передач организаций эфирного или кабельного вещания;
- произведения науки, литературы и искусства, обнародованные после их перехода в общественное достояние, в части охраны прав публикаторов таких произведений.

Таким образом, если база данных не может рассматриваться в качестве объекта авторских прав, поскольку не представляет собой результат творческого труда по подбору или расположению входящих в неё материалов, то она может получать охрану в качестве особого объекта смежных прав.

3.2. Авторы произведений

Автором произведения науки, литературы или искусства признаётся гражданин, творческим трудом которого оно создано. Лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения, считается его автором, если не доказано иное.

Автором произведения может быть любое физическое лицо независимо от пола, возраста, гражданства и состояния дееспособности. Авторские права у создателя произведения возникают в момент, когда достигнутый творческий результат облекается в объективную форму, делающую его доступным для восприятия иными лицами. При этом не имеют значения форма, назначение и художественные достоинства созданного произведения, также не имеет значения, обнародовано произведение или оно сохраняется втайне. Для признания лица автором от него не требуется чего-либо согласия, выполнения каких-либо формальностей или процедур.

Граждане, создавшие произведение совместным творческим трудом, признаются соавторами независимо от того, образует ли такое произведение неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение.

Произведение, созданное в соавторстве, используется соавторами совместно, если соглашением между ними не предусмотрено иное. В случае, когда такое произведение образует неразрывное целое, ни один из соавторов не вправе без достаточных оснований запретить использование такого произведения.

На признание лица соавтором не влияет объём его творческого вклада в совместное произведение. Достаточно минимального, но обязательно творческого вклада в общее произведение, чтобы считаться соавтором со всеми вытекающими отсюда правами.

3.3. Авторские права

Автору произведения принадлежат следующие права:

- 1) исключительное право на произведение;
- 2) право авторства;
- 3) право автора на имя;
- 4) право на неприкосновенность произведения;
- 5) право на обнародование произведения.

Автору могут принадлежать и другие права, в том числе право на вознаграждение за использование служебного произведения, право на отзыв, право следования, право доступа к произведениям изобразительного искусства.

Авторские права традиционно принято разделять на *личные неимущественные* и *имущественные*. К неимущественным (моральным) правам относятся право авторства, право на имя, право на неприкосновенность произведения, право на обнародование произведения, включающее право на его отзыв. Исключительное право на произведение является имущественным правом.

Личные неимущественные права могут принадлежать лишь непосредственному создателю произведения. Они являются неотчуждаемыми от личности автора и не могут передаваться другим лицам. Напротив, имущественное право на использование произведения может свободно переходить к другим лицам на основании договоров либо по иным основаниям, которые установлены законом.

Остановимся подробнее на содержании каждого из *неимущественных прав*.

Право авторства – право признаваться автором произведения. Право авторства неотделимо от личности автора, оно может принадлежать только действительному создателю произведения. Право авторства неотчуждаемо и непередаваемо, в том числе при передаче другому лицу исключительного права на произведение и при предоставлении другому лицу права использования произведения. Право авторства не передаётся по наследству, отказаться от права авторства нельзя. Для признания лица автором произведения не требуется выполнения каких-либо формальностей или чьего-либо согласия. Право авторства является правом абсолютным, поскольку ему корреспондируют обязанности всех и каждого воздерживаться от нарушения данного права автора.

Право автора на имя – право использовать или разрешать использование произведения под своим именем, под вымышленным именем (псевдонимом) или без указания имени, т.е. анонимно. При опубликовании произведения анонимно или под псевдонимом издатель считается представителем автора и в этом качестве имеет право защищать права автора и обеспечивать их осуществление. Это положение действует до тех пор, пока автор такого произведения не раскроет свою личность и не заявит о своём авторстве. Право автора на имя, как и право авторства, неотчуждаемо и непередаваемо.

Право на неприкосновенность произведения и защиту произведения от искажений заключается в том, что без согласия автора не допускается внесение в его произведение изменений, сокращений и дополнений, снабжение произведения при его использовании иллюстрациями, предид-

словием, послесловием, комментариями или какими бы то ни было пояснениями. Извращение, искажение или иное изменение произведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию автора, дают автору право требовать защиты его чести, достоинства или деловой репутации в соответствии с действующим законодательством. В этих случаях по требованию заинтересованных лиц допускается защита чести и достоинства автора и после его смерти.

Право на обнародование произведения предусматривает, что только автору принадлежит право на обнародование своего произведения, т.е. право осуществить действие или дать согласие на осуществление действия, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путём его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю либо любым другим способом.

Право на отзыв предусматривает, что автор имеет право отказаться от ранее принятого решения об обнародовании произведения при условии возмещения лицу, которому отчуждено исключительное право на произведение или предоставлено право использования произведения, причиненных таким решением убытков. Если произведение уже обнародовано, автор также обязан публично оповестить о его отзыве. При этом автор вправе изъять из обращения ранее выпущенные экземпляры произведения, возместив причиненные этим убытки.

Теперь рассмотрим содержание **исключительного (имущественного) права** автора.

Автору произведения или иному правообладателю принадлежит исключительное право использовать произведение любым не противоречащим закону способом, в том числе:

1) *воспроизведение произведения*, т.е. изготовление одного и более экземпляра произведения или его части в любой материальной форме;

2) *распространение произведения* путём продажи или иного отчуждения его оригинала или экземпляров;

3) *публичный показ произведения*, т.е. любая демонстрация оригинала или экземпляра произведения непосредственно либо на экране с помощью технических средств, а также демонстрация отдельных кадров аудиовизуального произведения без соблюдения их последовательности непосредственно либо с помощью технических средств в месте, открытом для свободного посещения;

4) *импорт оригинала или экземпляров произведения* в целях распространения;

5) *прокат оригинала или экземпляра произведения*;

6) *публичное исполнение произведения*, т.е. представление произведения в живом исполнении или с помощью технических средств, а также

показ аудиовизуального произведения (с сопровождением или без сопровождения звуком) в месте, открытом для свободного посещения;

7) *сообщение в эфир или по кабелю*, т.е. сообщение произведения для всеобщего сведения по радио или телевидению;

8) *перевод или другая переработка произведения*, при этом под переработкой произведения понимается создание производного произведения (обработки, экранизации, аранжировки, инсценировки и т.п.);

9) *доведение произведения до всеобщего сведения* таким образом, что любое лицо может получить доступ к произведению из любого места и в любое время по собственному выбору.

Правообладатель для оповещения о принадлежащем ему исключительном праве на произведение вправе использовать знак охраны авторского права, который помещается на каждом экземпляре произведения и состоит из следующих элементов:

- латинской буквы С в окружности (знак копирайта ©);
- имени или наименования правообладателя;
- года первого опубликования произведения.

Для облегчения идентификации произведения и для последующего сбора гонорара за его использование широко практикуется регистрация произведений в авторско-правовых обществах. За регистрацию взимается плата, выдается свидетельство, подтверждающее факт регистрации произведения и дату регистрации.

При регистрации произведений автор обычно представляет текст, кассету с записью и т.д. и заполняет специальную регистрационную форму. Автор дает гарантию, что он является действительным создателем произведения и что последнее не нарушает права третьих лиц. Такое свидетельство может быть использовано впоследствии в качестве доказательства в суде. При этом следует иметь в виду, что такая регистрация не создает авторского права.

Одно из наиболее известных авторских обществ – Российское Авторское Общество (РАО). Это некоммерческая общественная организация, созданная авторами для реализации и охраны авторских прав в сфере интеллектуальной деятельности. Общество действует на основе принципов добровольного, равноправного членства и демократического самоуправления. Главные задачи РАО:

- управление имущественными правами авторов (их правопреемников) на коллективной основе в случаях, когда их практическое осуществление в индивидуальном порядке затруднительно (публичное исполнение, в том числе на радио и телевидении, воспроизведение произведений путём механической, магнитной записи, репродуцирование, тиражирование произведений изобразительного и декоративно-прикладного искусства в промышленности и другие случаи) на основе договора о членстве в РАО;

- содействие авторам (их правопреемникам) в передаче прав на использование произведений науки, литературы и искусства на индивидуальной основе;

- представительство законных интересов авторов (их правопреемников) в государственных и общественных органах и организациях, а также за рубежом в соответствии с соглашениями о взаимном представительстве интересов с иностранными авторско-правовыми обществами – партнерами РАО.

Существует также и практика использования нотариального заверения как способа удостоверения авторского права на произведение. При этом автор текста, который он рассматривает в качестве оригинального произведения, ставит под ним свою подпись, которая по существу и удостоверяется нотариусом. Нотариус, свидетельствуя подлинность подписи, не удостоверяет фактов, изложенных в документе, а лишь подтверждает, что подпись сделана определенным лицом.

3.4. Служебное произведение

Служебным произведением называют произведение науки, литературы или искусства, созданное в пределах установленных для работника (автора) трудовых обязанностей.

Авторские права на служебное произведение принадлежат его автору. Исключительное право на служебное произведение принадлежит работодателю, если трудовым или иным договором между работодателем и автором не предусмотрено иное.

Если работодатель в течение трёх лет со дня, когда служебное произведение было предоставлено в его распоряжение, не начнёт использование этого произведения, не передаст исключительное право на него другому лицу или не сообщит автору о сохранении произведения в тайне, то исключительное право на служебное произведение принадлежит автору.

Если работодатель в указанный трёхлетний срок начнет использование служебного произведения или передаст исключительное право другому лицу, то автор имеет право на вознаграждение. Автор приобретает право на вознаграждение и в случае, когда работодатель принял решение о сохранении служебного произведения в тайне и по этой причине не начал использование этого произведения. Размер вознаграждения, условия и порядок его выплаты работодателем определяются договором между ним и работником, а в случае спора – судом.

3.5. Производные и составные произведения

Переводчику, а также автору иного производного произведения (обработки, экранизации, аранжировки, инсценировки или другого подобного произведения) принадлежат авторские права соответственно на осуществленные им перевод и иную переработку другого (оригинального) произведения.

Составителю сборника и автору иного составного произведения (энциклопедии, базы данных, антологии, атласа или другого подобного произведения) принадлежат авторские права на осуществленные ими подбор или расположение материалов (составительство).

Переводчик, составитель либо иной автор производного или составного произведения обязаны при осуществлении своих авторских прав соблюдать права авторов произведений, использованных для создания производного или составного произведения.

Авторские права переводчика, составителя и иного автора производного или составного произведения охраняются как права на самостоятельные объекты авторских прав независимо от охраны прав авторов произведений, на которых основано производное или составное произведение.

Автор произведения, помещённого в сборнике или ином составном произведении, вправе использовать свое произведение независимо от составного произведения, если иное не предусмотрено договором с создателем составного произведения.

3.6. Свободное использование произведений

Российское законодательство, как и законодательства других стран, предусматривает случаи, когда произведения, охраняемые авторским правом, могут использоваться свободно. Под свободным использованием понимается использование произведений без получения согласия автора или иного правообладателя и без выплаты им вознаграждения. По общему правилу не допускается использование произведения без согласия правообладателя за исключением случаев, установленных в законодательстве. Такие случаи установлены Гражданским кодексом Российской Федерации.

Одним из важнейших ограничений для правообладателей, установленных ГК РФ, является право на воспроизведение в личных целях правомерно обнародованного произведения. Речь идет об использовании произведения путём воспроизведения физическим лицом без намерения получить коммерческую выгоду (например, перезапись аудио- или видеодиска, запись произведения в память личного компьютера и т.д.).

В соответствии со ст. 1273 ГК РФ допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения воспроизведе-

ние гражданином при необходимости и исключительно в личных целях правомерно обнародованного произведения, за исключением:

- воспроизведения произведений архитектуры в форме зданий и аналогичных сооружений;
- воспроизведения баз данных или их существенных частей;
- воспроизведения программ для ЭВМ;
- репродуцирования книг (полностью) и нотных текстов;
- видеозаписи аудиовизуального произведения при его публичном исполнении в месте, открытом для свободного посещения;
- воспроизведения аудиовизуального произведения с помощью профессионального оборудования, не предназначенного для использования в домашних условиях.

Закон исходит из того, что воспроизведение в личных целях вообще не затрагивает авторских прав создателя произведения. Такое воспроизведение невозможно ни проконтролировать, ни как-либо регламентировать. При этом допускается воспроизведение обнародованного произведения, если оно осуществляется исключительно в личных целях. Это не воспрещает доступ к произведению некоторым другим лицам, например членам семьи или знакомым. Необходимо лишь подчеркнуть, что любая передача копий произведения третьим лицам или иное доведение до них чужого произведения, осуществляемое за плату, является нарушением авторского права и не может оправдываться личными потребностями.

Вторая группа изъятий из общего правила имеет целью обеспечение доступа к произведениям в целях свободного распространения информации.

Так, допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования:

1) Цитирование в оригинале и в переводе в научных, полемических, критических или информационных целях правомерно обнародованных произведений в объеме, оправданном целью цитирования, включая воспроизведение отрывков из газетных и журнальных статей в форме обзоров печати.

Цитата – дословная выдержка из какого-либо текста, отрывок музыкального произведения, графическое воспроизведение части произведения изобразительного искусства и т.п. Под цитированием в авторском праве понимается включение одного или нескольких отрывков из произведения одного автора в произведение другого автора. Цитаты необходимы для того, чтобы проиллюстрировать то или иное высказывание автора, подтвердить или, наоборот, оспорить ту или иную мысль и т.п. Без цитирования практически не обходится ни одна научная или критическая работа.

2) Использование правомерно обнародованных произведений и отрывков из них в качестве иллюстраций в изданиях, радио- и телепереда-

чах, звуко- и видеозаписях учебного характера в объёме, оправданном поставленной целью.

В этом случае произведение или отрывок из него не цитируется, а используется в качестве иллюстрации в учебных целях.

3) Воспроизведение в прессе, сообщение в эфир или по кабелю правомерно опубликованных в газетах или журналах статей по текущим экономическим, политическим, социальным и религиозным вопросам или переданных в эфир произведений такого же характера в случаях, когда такое воспроизведение или сообщение не было специально запрещено автором или иным правообладателем.

Целью данного ограничения авторских прав является обеспечение оперативной и широкой информации граждан о событиях в стране и мире. При этом речь идёт не о любых статьях экономического, политического, социального или религиозного содержания, а только о тех, которые посвящены текущим событиям. Кроме того, имеются в виду лишь те произведения, которые либо помещены в газетах или журналах, либо переданы в эфир или сообщены по кабелю. Воспроизведение статей, опубликованных в иных изданиях или обнародованных иным способом, не допускается.

4) Воспроизведение в прессе, сообщение в эфир или по кабелю публично произнесённых политических речей, обращений, докладов и других аналогичных произведений в объёме, оправданном информационной целью. При этом за авторами таких произведений сохраняется право на их опубликование в сборниках.

Публичный характер указанных произведений как раз и служит оправданием их свободного распространения, для которого они, собственно говоря, и предназначены. Однако свободно воспроизводиться могут лишь речи и доклады, посвященные актуальным событиям и произнесённые сравнительно недавно.

ГК РФ имеет интересную оговорку, касающуюся экземпляров произведений в цифровой форме: выраженные в цифровой форме экземпляры произведений, предоставляемые библиотеками во временное безвозмездное пользование, в том числе в порядке взаимного использования библиотечных ресурсов, могут предоставляться только в помещениях библиотек при условии исключения возможности создания копии этих произведений в цифровой форме.

Третью группу изъятий из сферы авторского права составляют случаи свободного репродуцирования произведений в единичном экземпляре без извлечения прибыли. При этом под репродуцированием понимается факсимильное воспроизведение произведения с помощью любых технических средств, осуществляемое не в целях издания. Репродуцирование не включает воспроизведение произведения или хранение его копий в электронной (в том числе в цифровой), оптической или иной машиночитаемой

форме, кроме случаев создания с помощью технических средств временных копий, предназначенных для осуществления репродуцирования.

В соответствии с ГК РФ допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования *репродуцирование в единственном экземпляре* без извлечения прибыли:

1) правомерно опубликованного произведения – библиотеками и архивами для восстановления, замены утраченных или испорченных экземпляров произведения и для предоставления экземпляров произведения другим библиотекам, утратившим их по каким-либо причинам из своих фондов;

2) отдельных статей и малообъемных произведений, правомерно опубликованных в сборниках, газетах и других периодических изданиях, коротких отрывков из правомерно опубликованных письменных произведений (с иллюстрациями или без иллюстраций) – библиотеками и архивами по запросам граждан для использования в учебных или научных целях, а также образовательными учреждениями для аудиторных занятий.

Таким образом, репродуцирование допускается лишь при соблюдении целого ряда ограничений:

- Разрешается репродуцировать лишь правомерно опубликованные произведения.

- При репродуцировании обязательно указываются имя автора, произведение которого используется, и источник заимствования.

- Репродуцирование возможно лишь в единичном экземпляре, что ставит заслон массовому воспроизведению охраняемых законом произведений в обход существующих правил.

- При осуществлении репродуцирования не могут преследоваться коммерческие цели, т.е. плата за изготовление копии произведения должна взиматься в размере, не превышающем расходов на её изготовление.

- Допускаемое репродуцирование сводится ГК РФ к двум прямо указанным в нем случаям, за пределами которых библиотеки, архивы и все иные организации при любом репродуцировании произведений обязаны испрашивать согласие их правообладателей.

3.7. Срок действия исключительного права на произведение

Исключительное право на произведение действует в течение всей жизни автора и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора. Исключительное право на произведение, созданное в соавторстве, действует в течение всей жизни автора, пережившего других соавторов, и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом его смерти.

На произведение, обнародованное анонимно или под псевдонимом, срок действия исключительного права истекает через семьдесят лет, считая с 1 января года, следующего за годом его правомерного обнародования. Если в течение указанного срока автор произведения, обнародованного анонимно или под псевдонимом, раскроет свою личность или его личность не будет далее оставлять сомнений, исключительное право будет действовать в течение всей жизни автора и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора.

Исключительное право на произведение переходит по наследству.

По истечении срока действия исключительного права произведение науки, литературы или искусства, как обнародованное, так и необнародованное, переходит в общественное достояние. Произведение, перешедшее в общественное достояние, может свободно использоваться любым лицом без чье-либо согласия или разрешения и без выплаты авторского вознаграждения. При этом охраняются авторство, имя автора и неприкосновенность произведения.

3.8. Договоры

По договору об отчуждении исключительного права на произведение автор или иной правообладатель передает или обязуется передать принадлежащее ему исключительное право на произведение в полном объеме приобретателю такого права, при этом приобретатель обязуется уплатить правообладателю предусмотренное договором вознаграждение (если договором не предусмотрено иное).

Договор об отчуждении исключительного права заключается в письменной форме и в ряде случаев подлежит государственной регистрации. Несоблюдение письменной формы или требования о государственной регистрации влечет недействительность договора.

По лицензионному договору одна сторона – автор или иной правообладатель (лицензиар) предоставляет либо обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования этого произведения в установленных договором пределах.

Лицензионный договор заключается в письменной форме. Договор о предоставлении права использования произведения в периодическом печатном издании может быть заключен в устной форме.

В возмездном лицензионном договоре должен быть указан размер вознаграждения за использование произведения или порядок исчисления такого вознаграждения. В таком договоре может быть предусмотрена выплата лицензиару вознаграждения в форме фиксированных разовых или периодических платежей, процентных отчислений от дохода (выручки) либо в иной форме.

По договору авторского заказа одна сторона (автор) обязуется по заказу другой стороны (заказчика) создать обусловленное договором произведение науки, литературы или искусства на материальном носителе или в иной форме. Материальный носитель произведения передается заказчику в собственность, если соглашением сторон не предусмотрена его передача заказчику во временное пользование.

Договор авторского заказа является возмездным, если соглашением сторон не предусмотрено иное.

Договором авторского заказа может быть предусмотрено отчуждение заказчику исключительного права на произведение, которое должно быть создано автором, или предоставление заказчику права использования этого произведения в установленных договором пределах.

3.9. Права на программы для ЭВМ и базы данных

3.9.1. Основные понятия и правовой режим

Программой для ЭВМ является представленная в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определённого результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения.

Базой данных является представленная в объективной форме совокупность самостоятельных материалов (статей, расчётов, нормативных актов, судебных решений и иных подобных материалов), систематизированных таким образом, чтобы эти материалы могли быть найдены и обработаны с помощью ЭВМ.

Программы для ЭВМ соединяют в себе результаты интеллектуального творчества и индустриального труда большой сложности. Известно, что затраты на создание программных средств во много раз превышают затраты на производство самих ЭВМ. Однако в законодательстве России долгое время не были определены ни характер и объём прав разработчиков программных средств, ни способы их охраны. При этом среди юристов велись дискуссии о том, в каких формах наиболее целесообразно охранять программы для ЭВМ, а также алгоритмы. Были высказаны три основные позиции:

- 1) целесообразность охраны алгоритмов и программ в рамках изобретательского (патентного) права;
- 2) необходимость разработки специального законодательства об охране программ и алгоритмов, которое бы использовало элементы как патентного, так и авторского права;
- 3) распространение на охрану программ и алгоритмов норм авторского права.

В итоге было принято решение приравнять программы для ЭВМ к произведениям науки, литературы и искусства. Впервые это решение было законодательно закреплено в Основах гражданского законодательства 1991 г., которыми программы для ЭВМ и базы данных были отнесены к объектам авторского права.

Такое решение было принято с учётом того, что программы для ЭВМ отвечают всем признакам охраняемых авторским правом объектов, т.е. являются результатами творческой деятельности и выражаются в объективной форме. Также было учтено, что авторско-правовая охрана программ для ЭВМ является более оперативной, дешёвой и демократичной по сравнению с их охраной по нормам патентного законодательства.

Авторское право не требует выполнения каких-либо формальных требований для предоставления правовой охраны. В то же время охрана в рамках патентного права предусматривает проведение весьма сложной экспертизы программ на мировую новизну, длительную процедуру патентования, необходимость публикации описания программ. Было также учтено, что авторско-правовой вариант охраны программного обеспечения уже был избран большинством развитых зарубежных стран.

В то же время распространение действия норм авторского права на программы для ЭВМ не является идеальным решением, избавляющим от всех проблем. Основной недостаток авторско-правовой системы заключается в том, что охрана является неполной, т.к. обеспечивается защита от копирования программ, но не защищаются лежащие в их основе алгоритмы. Впрочем, этот же недостаток в равной мере касается также и охраны авторским правом всех научных произведений.

Отнесение программ для ЭВМ к объектам авторского права не исключает возможности их патентования в определённых случаях. Патентная охрана может быть использована в случаях, когда программа для ЭВМ является составной частью комплексного изобретения, удовлетворяющего критериям патентоспособности, в котором программное обеспечение является необходимым составным элементом. Примером такого подхода является патентование технологии распознавания визуальной информации *Fine Reader*, основанной на одноименной компьютерной программе, используемой для распознавания информации при сканировании.

Поскольку программы для ЭВМ охраняются как литературные произведения, а базы данных – как составные произведения, то к ним применяются все традиционные положения авторского права:

- Авторские права распространяются как на обнародованные, так и на необнародованные программы для ЭВМ и базы данных, выраженные в какой-либо объективной форме, независимо от их достоинств и назначения, а также материального носителя.

- Авторские права распространяются на все виды программ для ЭВМ (в том числе на операционные системы и программные комплексы), которые могут быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код.

- Для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрация программы для ЭВМ и базы данных, либо соблюдение каких-либо иных формальностей.

- Автором программы для ЭВМ признаётся гражданин, творческим трудом которого она создана. Лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре программы, считается его автором, если не доказано иное.

- Правообладатель для оповещения о принадлежащем ему исключительном праве на программу для ЭВМ вправе использовать знак охраны авторского права, состоящего из латинской буквы С в окружности (©), имени или наименования правообладателя, года первого опубликования программы для ЭВМ.

- Авторские права не распространяются на идеи, концепции, принципы, методы, лежащие в основе программ для ЭВМ, и языки программирования.

- Авторские права на программу для ЭВМ и базу данных не зависят от права собственности на материальный носитель, в котором они выражены. Переход права собственности на материальный носитель не влечёт за собой переход каких-либо прав на программу для ЭВМ или базу данных.

- Автор произведения, помещённого в базу данных, вправе использовать свое произведение независимо от базы данных, если иное не предусмотрено договором с изготовителем базы данных.

- Исключительное право на программу для ЭВМ действует в течение всей жизни автора и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора. Исключительное право на программу, созданную в соавторстве, действует в течение всей жизни автора, пережившего других соавторов, и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом его смерти.

Срок действия исключительного права изготовителя базы данных устанавливается ГК РФ иначе, чем для программ для ЭВМ. Срок действия исключительного права изготовителя базы данных составляет 15 лет после года создания базы данных. Если база данных будет обнародована в указанный период, то исключительное право будет действовать до истечения 15 лет после года обнародования. Кроме того, предусматривается, что сроки действия исключительного права изготовителя базы данных возобновляются при каждом обновлении базы данных.

Кроме исходного текста, объектного кода и аудиовизуального отображения компьютерной программы правовой охране подлежат также и

элементы, традиционно охраняемые авторским правом: название произведения и подготовительные материалы.

Название программы охраняется, если оно оригинально и является выражением творческого подхода автора. Название программы для ЭВМ часто защищается правообладателем путём регистрации этого названия в качестве товарного знака (например, Windows).

Как уже отмечалось выше, действующее законодательство не охраняет идеи, концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы решения технических и иных задач. Таким образом, алгоритм компьютерной программы, в котором сжатым образом зафиксирована идея программы, по которой должен работать компьютер, правовой охране в Российской Федерации не подлежит. Так же как, впрочем, и за рубежом. Отказ от правовой защиты идей произведений (а программы для ЭВМ охраняются как произведения) является одним из основополагающих принципов авторского права. Охраняется лишь конкретная реализация алгоритма в виде какой-либо программы.

Правовая охрана не распространяется также и на такие элементы, как стиль программирования или назначение программы.

3.9.2. Субъекты прав на программы для ЭВМ и базы данных

Субъектами прав на программы для ЭВМ и базы данных являются лица, которым принадлежат авторские или смежные права в отношении данных объектов. Обладателями авторских или смежных прав могут быть российские граждане, лица без гражданства и иностранцы, их наследники, иные правопреемники, а также Российское государство в целом. Права на программы для ЭВМ и базы данных для каждой категории субъектов возникают в связи с различными юридическими фактами: созданием программы для ЭВМ и базы данных, переходом авторских или смежных прав по наследству, договору и т.д.

Автором программы для ЭВМ признается гражданин, творческим трудом которого она создана. Лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре программы для ЭВМ, считается его автором, если не доказано иное.

Автором программы для ЭВМ может быть любое физическое лицо независимо от пола, возраста, гражданства и состояния дееспособности. Авторские права у создателя программы для ЭВМ возникают сразу, как только достигнутый творческий результат облекается в объективную форму, обеспечивающую его восприятие иными лицами. На признание лица автором не влияют назначение и достоинства созданной им программы для ЭВМ. Для признания лица автором от него не требуется выполнения каких-либо формальностей, чьего-либо согласия или какого-либо соглашения.

Граждане, создавшие программу для ЭВМ совместным творческим трудом, признаются **соавторами** независимо от того, образует ли такая программа неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение.

Не признаются авторами программы для ЭВМ граждане, не внесшие личного творческого вклада в её создание, в том числе оказавшие её автору только техническое, консультационное, организационное или материальное содействие или помощь, а также граждане, осуществлявшие контроль за выполнением соответствующих работ. Примерами таких действий, не влекущих возникновения соавторства на программу для ЭВМ, могут служить: перевод программы для ЭВМ с одного языка программирования на другой; кодирование программы по детальному описанию алгоритма и указанной структуре данных; снабжение программы комментариями; перезапись программы в структурированном виде; отладка чужой программы, если её результатом не стало существенное изменение алгоритма; техническое оформление документации по черновикам разработчиков и т.п.

Отдельно следует остановиться на вопросе о субъектах авторского права на пакеты прикладных программ, создаваемые коллективом программистов. В таких случаях, как правило, возникает так называемое «раздельное» соавторство. Программа является единой, но состоит из частей, имеющих самостоятельное значение, и при этом известно, кем из соавторов созданы эти части. Все разработчики признаются соавторами пакета прикладных программ и осуществляют его использование по взаимному согласию, однако каждый автор сохраняет авторское право на разработанную им программу (подпрограмму) и вправе самостоятельно ею распорядиться.

Изготовителем базы данных признаётся лицо, организовавшее создание базы данных и работу по сбору, обработке и расположению составляющих её материалов. При отсутствии доказательств иного изготовителем базы данных признаётся гражданин или юридическое лицо, имя или наименование которых указано на экземпляре базы данных и (или) его упаковке.

Субъектами имущественных прав на программы для ЭВМ и базы данных являются также **наследники и иные правопреемники**. Наследование авторских прав происходит в общем порядке, установленном ГК РФ. К юридическим лицам авторские права могут перейти, например, в результате реорганизации юридического лица.

Обладателями имущественных прав на программы для ЭВМ и базы данных могут быть также и **работодатели** авторов программ для ЭВМ и **заказчики**, по договорам с которыми создавались программы для ЭВМ или базы данных. Авторские права на программу для ЭВМ, созданную в пре-

делах установленных для работника (автора) трудовых обязанностей, принадлежат автору. Такая программа для ЭВМ имеет статус служебного произведения, исключительное право на служебное произведение принадлежит работодателю, если трудовым или иным договором между работодателем и автором не предусмотрено иное. Однако зачастую вопрос о том, является автор программного продукта наёмным работником или независимым разработчиком, не имеет очевидного ответа. Например, один и тот же программист может числиться в штате одной организации, быть консультантом в другой, выполнять работу по гражданско-правовому договору в третьей. Конфликт обычно возникает в случае отсутствия письменного договора с работодателем. Тогда спорное дело рассматривается в суде.

Для признания программы для ЭВМ служебным произведением кроме наличия трудовых отношений между автором программного продукта и работодателем необходимо также доказать, что имело место служебное задание на создание этого программного продукта. Так, использование вычислительной техники и программного обеспечения, принадлежащих работодателю, само по себе не является основанием для признания программного продукта служебным произведением. Создатель программного продукта может использовать компьютеры и программное обеспечение, принадлежащие работодателю, для самостоятельной «инициативной» разработки программы, которая не ведёт к появлению служебного произведения.

Исключительное право на программы для ЭВМ и базы данных, созданные по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд, может принадлежать *Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию*. В этом случае автору (изготовителю) выплачивается вознаграждение в соответствии с договором.

3.9.3. Содержание прав на программы для ЭВМ и базы данных

Авторские права на программы для ЭВМ делятся на личные неимущественные права и исключительное (имущественное) право.

К личным неимущественным правам относятся:

- право авторства;
- право автора на имя;
- право на неприкосновенность программы для ЭВМ;
- право на обнародование программы для ЭВМ.

Исключительное (имущественное) право позволяет его правообладателю использовать программу для ЭВМ или базу данных в любой форме и любым не противоречащим закону способом, том числе осуществлять:

- воспроизведение;
- распространение;

- прокат;
- переработку (модификацию);
- иное использование программы, базы данных.

Изготовителю базы данных принадлежат:

- исключительное право изготовителя базы данных;
- право на указание на экземплярах базы данных и (или) их упаковках своего имени или наименования.

Несколько особняком стоит право на государственную регистрацию программы для ЭВМ и базы данных. Поскольку регистрация связана в конечном счёте с намерением ввести программу для ЭВМ и базу данных в хозяйственный оборот, то это право также принято считать имущественным.

Как отмечалось выше, личные неимущественные права могут принадлежать только автору программы для ЭВМ и не могут быть переданы другим лицам ни при жизни, ни после смерти автора.

Право авторства – право признаваться автором программы для ЭВМ. Право авторства является неимущественным и неотделимо от личности автора. Оно может принадлежать только действительному создателю программы и является неотчуждаемым и непередаваемым по какому-либо основанию, в том числе по договору или по наследству. Более того, отказ от этого права ничтожен. Данное право порождается самим фактом создания программного продукта и не зависит от того, обнародована программа или нет, создана ли она в порядке выполнения служебного задания или является инициативной разработкой, используется ли программа для ЭВМ кем-либо или не используется. Для признания лица автором программы не требуется регистрации или выполнения каких-либо иных формальностей.

Право авторства является правом абсолютным, поскольку ему корреспондируют обязанности всех иных лиц воздерживаться от нарушения данного авторского права. Возможные нарушения данного права могут состоять как в присвоении чужого авторства (плагиат), так и в отрицании авторства того лица, творческим трудом которого была создана данная программа для ЭВМ. Наиболее грубым нарушением является полное или частичное присвоение авторства. Право авторства охраняется против всякого нарушения независимо от того, знал или не знал нарушитель о том, что совершает неправомерные действия.

Право авторства, неразрывно связанное с личностью создателя программы, действует в течение всей жизни автора и прекращается с его смертью. Однако, возникнув в определенный период жизни автора и получив общественное признание, авторство на программу продолжает жить уже независимо от автора и после его смерти. Оно признается и охраняется и после смерти автора, но уже не как субъективное право, а как общественный интерес, нуждающийся в признании и защите.

Право авторства является важнейшим правомочием автора еще и потому, что от него производны все другие права как личного неимущественного, так и имущественного характера. Другими словами, все остальные права предоставляются автору лишь постольку, поскольку он имеет право авторства.

Право на имя – право использовать или разрешать использование программы под своим именем, под вымышленным именем (псевдонимом) или без указания имени, т.е. анонимно. Право на имя также является личным неимущественным правом, которое не может быть передано другому лицу. Однако автор вправе отказаться от указания своего имени на экземплярах программы. Так, во многих организациях сложилась практика заключения трудовых контрактов, предусматривающих письменный отказ авторов программ от указания их имени на программных продуктах, разработанных в порядке выполнения служебного задания.

Как и право авторства, право на имя возникает из самого факта создания программы для ЭВМ, но в отличие от права авторства оно реализуется лишь в случае обнародования программы. Пока программа не обнародована, данное право существует лишь потенциально, т.к. третьим лицам программа недоступна и они не могут узнать имя её создателя. Право на авторское имя действует в течение всей жизни автора, а после его смерти охраняется наследниками или государством в качестве общественно значимого интереса.

Обычно создатели программ для ЭВМ указывают свое авторство путем указания подлинного имени на экземпляре программы, при этом автор сам определяет способ и полноту указания своего подлинного имени. В частности, автор может обозначить свое имя в полном объеме, указав свою фамилию, имя и отчество (Иванов Пётр Сидорович), может указать только имя и фамилию (Пётр Иванов) или фамилию и инициалы (П. С. Иванов). Однако если программа подписывается лишь инициалами (П. И.), то она считается анонимной.

При обнародовании программы для ЭВМ, созданной несколькими лицами, последовательность указания имён устанавливается самими соавторами. Правом на указание своего имени пользуются все соавторы независимо от размера внесённого в её создание творческого вклада. Однако по соглашению создателей такой программы она может быть обнародована под именем одного или нескольких из них, например, чтобы указать, что именно этим лицом (лицами) внесён основной творческий вклад в создание программы. Имена других соавторов могут быть с их согласия указаны на упаковке программы или ином месте. В случае спора о способе обозначения имен соавторов их имена располагаются в алфавитном порядке.

Право на имя может быть реализовано также и путём указания вымышленного имени автора (псевдонима). Законодательство не преду-

смачивает каких-либо условий или порядка для приобретения права на псевдоним. Срок и объем использования псевдонима также определяются самим автором.

Закон запрещает без согласия автора вносить какие-либо изменения в избранный автором способ обозначения своего имени, в том числе и тогда, когда он пользовался псевдонимом. Псевдоним, как и подлинное имя автора, не должен искажаться. В некоторых случаях право автора выступать под псевдонимом может быть ограничено. Так, например, автор не может избрать такой псевдоним, который явно вводит пользователей программного продукта в заблуждение, например, когда он совпадает с именем, под которым давно выступает другой автор.

Право на авторское имя может быть реализовано путём обнародования программы для ЭВМ без указания имени её создателя, т.е. анонимно. В данном случае автор не желает связывать созданную им программу со своим именем. Однако обнародование программы без указания имени автора ни в коей мере не означает, что создатель программы отказывается от авторства на неё, тем более что отказаться от права авторства на программу невозможно. Сказанное особенно актуально для тех, кто пишет вредоносные программы – компьютерные вирусы.

Право на неприкосновенность программы для ЭВМ и защиту программы от искажений заключается в том, что без согласия автора не допускается внесение в его программу изменений, сокращений и дополнений. Поскольку программы для ЭВМ предназначены для выполнения определённых функций при обработке информации и получения определённого результата, то наибольшее значение имеет защита от внесения в них без ведома автора таких изменений и уточнений, которые могут отразиться на функциональных характеристиках программы.

Извращение, искажение или иное изменение программы, порочащие достоинство или деловую репутацию автора, дают автору право требовать защиты его чести, достоинства или деловой репутации в соответствии с действующим законодательством. В этих случаях по требованию заинтересованных лиц допускается защита чести и достоинства автора и после его смерти.

Авторство, имя автора и неприкосновенность программы для ЭВМ, равно как и других произведений, охраняются бессрочно. Автор вправе в порядке, предусмотренном для назначения исполнителя завещания, указать лицо, на которое он возлагает охрану авторства, имени автора и неприкосновенность произведения (программы для ЭВМ) после своей смерти. Это лицо осуществляет свои полномочия пожизненно. При отсутствии таких указаний или в случае отказа назначенного автором лица от исполнения соответствующих полномочий, а также после смерти этого лица охрана авторства, имени автора и неприкосновенности произведения

(программы) осуществляется наследниками автора, их правопреемниками и другими заинтересованными лицами.

Право на обнародование программы предусматривает, что только автору принадлежит право на обнародование созданной им программы для ЭВМ, т.е. право осуществить действие или дать согласие на осуществление действия, которое впервые делает программу для ЭВМ доступной для всеобщего сведения путём её публичного показа, опубликования, либо любым другим способом. При этом опубликованием (выпуском в свет) является выпуск в обращение экземпляров программы в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей пользователей. Автор, передавший другому лицу по договору программу для ЭВМ с целью её использования, считается согласившимся на обнародование этой программы.

Право автора на обнародование программы обеспечивает ему возможность решать вопрос о готовности программы для ЭВМ к демонстрации и использованию, а также прямо затрагивает его имущественные интересы. Автор может обнародовать программу сам или разрешить это сделать другим лицам. При этом автор программы для ЭВМ, в отличие от авторов иных объектов авторских прав, не имеет права отказаться от ранее принятого решения об обнародовании программы, т.е. **не имеет права на отзыв**.

Исключительное право на программу для ЭВМ является имущественным правом и позволяет его обладателю использовать программу для ЭВМ по своему усмотрению в любой форме и любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может также по своему усмотрению распоряжаться исключительным правом, например, передать его иному лицу по договору об отчуждении исключительного права или предоставить другому лицу право использования программы по лицензионному договору в установленных таким договором пределах. Однако переходить такое исключительное право может только в полном объёме. Поскольку заключение лицензионного договора не влечёт за собой переход исключительного права к лицензиату даже при предоставлении иным лицам исключительной лицензии на использование программы, то формально считается, что никакого перехода исключительного права или какой-либо его части при этом не происходит, оно по-прежнему остается принадлежащим в полном объёме своему обладателю.

Остановимся на основных способах использования программ для ЭВМ:

1) **Воспроизведение** программ для ЭВМ, т.е. изготовление одного и более экземпляра программы или её части в любой материальной форме, в том числе запись на электронном носителе и в память ЭВМ.

2) **Распространение** программы путём продажи или иного отчуждения её оригинала или экземпляров, т.е. только случаи передачи экземпляра программы на каком-либо материальном носителе (продажа, дарение и т.д.).

К случаям распространения программ не относятся случаи, в которых создаются какие-либо новые копии программы или осуществляется передача самой программы без передачи материальных носителей, как это имеет место, например, при передаче программ с помощью сети Интернет.

3) **Прокат** программы для ЭВМ, при котором автор или иной правообладатель не заключают какого-либо договора проката программы. Они только имеют особое право разрешать или запрещать владельцам экземпляров программы для ЭВМ передавать такие экземпляры во временное пользование иным лицам. Благодаря такой возможности обладатели исключительного права на программу могут получать доходы от выдачи дополнительных разрешений на такое использование экземпляров программы для ЭВМ.

Не считается прокатом программы для ЭВМ передача во временное пользование оборудования или иных сложных технических устройств, содержащих в своем составе программы для ЭВМ. Например, обладатель прав на программу для ЭВМ не вправе запрещать сдачу в прокат автомобилей, компьютеров или иных технических средств, на которых правомерно используется соответствующая программа.

4) **Переработка (модификация)** программы для ЭВМ, под которой понимаются любые изменения, в том числе перевод такой программы с одного языка на другой, за исключением адаптации, т.е. внесения изменений, осуществляемых исключительно в целях функционирования программы для ЭВМ на конкретных технических средствах пользователя или под управлением конкретных программ пользователя.

Исключительное право позволяет его обладателю использовать программу для ЭВМ и другими, не противоречащими закону способами.

Исключительное право изготовителя базы данных является имущественным правом. Изготовителю базы данных, создание которой (включая обработку или представление соответствующих материалов) требует существенных финансовых, материальных, организационных или иных затрат, принадлежит исключительное право извлекать из базы данных материалы и осуществлять их последующее использование в любой форме и любым способом (исключительное право изготовителя базы данных). Изготовитель базы данных может распоряжаться указанным исключительным правом, например, путём заключения договоров.

При отсутствии доказательств иного базой данных, создание которой требует существенных затрат, признаётся база данных, содержащая не менее десяти тысяч самостоятельных информационных элементов (материалов), составляющих содержание базы данных. Это могут быть статьи, расчёты, нормативные акты, судебные решения и иные подобные материалы.

Никто не вправе извлекать из базы данных материалы и осуществлять их последующее использование без разрешения правообладателя,

кроме случаев, предусмотренных законом. При этом под извлечением материалов понимается перенос всего содержания базы данных или существенной части составляющих ее материалов на другой информационный носитель с использованием любых технических средств и в любой форме.

Исключительное право изготовителя базы данных признаётся и действует независимо от наличия и действия авторских и иных исключительных прав изготовителя базы данных и других лиц на составляющие базу данных материалы, а также на базу данных в целом как составное произведение.

Право на регистрацию предусматривает возможность осуществления добровольной регистрации программы для ЭВМ или базы данных в уполномоченном федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности. Такая регистрация может быть осуществлена правообладателем в любое время в течение всего срока действия исключительного права на программу для ЭВМ или базу данных.

Заявка на государственную регистрацию программы для ЭВМ или базы данных (заявка на регистрацию) подаётся в ФИПС, входящий в структуру Роспатента. Заявка подаётся непосредственно в ФИПС либо в один из его региональных пунктов приёма заявок на регистрацию. Заявка может быть также передана и по факсу с последующим предоставлением оригиналов.

В 2012 г. государственная услуга приёма заявок в электронной форме на государственную регистрацию программы для ЭВМ или базы данных ещё не была реализована, но это дело времени. Всю необходимую для госрегистрации информацию можно найти на сайте ФИПС по адресу www.fips.ru.

Заявка на регистрацию должна относиться к одной программе для ЭВМ или базе данных и должна содержать:

- заявление о государственной регистрации программы для ЭВМ или базы данных, в котором должны содержаться указания не только правообладателя, но также и автора соответствующей программы для ЭВМ (исключение сделано только для тех случаев, когда автор отказался от упоминания его в заявке), а также сведения о месте жительства или месте нахождения этих лиц;
- депонируемые материалы, идентифицирующие программу для ЭВМ или базу данных, включая реферат;
- документ, подтверждающий уплату государственной пошлины в установленном размере или наличие оснований для освобождения от уплаты государственной пошлины, либо для уменьшения ее размера, либо для отсрочки ее уплаты.

Данный перечень не является исчерпывающим. Правила оформления заявки на регистрацию устанавливает федеральный орган исполнительной

власти, осуществляющий нормативно-правовое регулирование в сфере интеллектуальной собственности.

При регистрации заявки осуществляется только формальная проверка наличия необходимых документов и материалов, их соответствия установленным требованиям. По итогам такой проверки программа для ЭВМ или база данных заносятся соответственно в Реестр программ для ЭВМ или в Реестр баз данных, заявителю выдается свидетельство о государственной регистрации, а также осуществляется опубликование в официальном бюллетене сведений о зарегистрированных программах для ЭВМ и базах данных.

До такого опубликования автором или иным правообладателем могут вноситься изменения в подаваемые документы и иные содержащиеся в заявке материалы как по запросу Роспатента, так и по собственной инициативе правообладателя.

Порядок государственной регистрации программ для ЭВМ и баз данных, формы свидетельств о государственной регистрации, перечень сведений, публикуемых в официальном бюллетене, устанавливаются Роспатентом.

Договоры об отчуждении исключительного права на зарегистрированную программу для ЭВМ или базу данных, равно как и переход исключительного права на зарегистрированную программу, базу к другим лицам без договора (например, в порядке наследования), подлежат государственной регистрации в Роспатенте. Для договоров, не предусматривающих перехода исключительного права на зарегистрированную программу для ЭВМ или базу данных, в частности лицензионных договоров (исключительной или неисключительной лицензии), государственная регистрация не требуется.

Сведения об изменении обладателя исключительного права вносятся в Реестр программ для ЭВМ или Реестр баз данных на основании зарегистрированного договора или иного правоустанавливающего документа и публикуются в официальном бюллетене Роспатента.

Сведения, внесенные в Реестр программ для ЭВМ и Реестр баз данных, считаются достоверными, поскольку не доказано иное. Ответственность за достоверность предоставленных для государственной регистрации сведений несёт сам заявитель, а не осуществивший регистрацию федеральный орган.

Следует иметь в виду, что программы для ЭВМ и базы данных, в которых содержатся сведения, составляющие государственную тайну, государственной регистрации не подлежат. Лицо, подавшее заявку на государственную регистрацию (заявитель), несёт ответственность за разглашение сведений о программах для ЭВМ и базах данных, в которых

содержатся сведения, составляющие государственную тайну, в соответствии с законодательством Российской Федерации.

3.9.4. Программы для ЭВМ и базы данных, созданные по заказу или при выполнении работ по договору

В случае когда программа для ЭВМ или база данных созданы по договору, предметом которого было их создание (по заказу), исключительное право на такую программу или такую базу данных принадлежит заказчику. В этом случае подрядчик (исполнитель) вправе, если договором не предусмотрено иное, использовать такую программу или такую базу данных для собственных нужд на условиях безвозмездной простой (неисключительной) лицензии в течение всего срока действия исключительного права.

Договором между подрядчиком и заказчиком может быть установлено, что исключительное право на программу для ЭВМ или базу данных принадлежит подрядчику (исполнителю). Тогда заказчик вправе использовать такую программу или такую базу данных для собственных нужд на условиях безвозмездной простой (неисключительной) лицензии в течение всего срока действия исключительного права.

Если программа для ЭВМ или база данных созданы при выполнении договора подряда или договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ, которые прямо не предусматривали их создание, то исключительное право на такую программу или такую базу данных принадлежит подрядчику. В этом случае заказчик вправе, если договором не предусмотрено иное, использовать созданные таким образом программу или базу данных в целях, для достижения которых был заключен соответствующий договор, на условиях простой (неисключительной) лицензии в течение всего срока действия исключительного права без выплаты за это использование дополнительного вознаграждения. При передаче подрядчиком (исполнителем) исключительного права на программу для ЭВМ или базу данных другому лицу заказчик сохраняет право использования программы или базы данных.

Договором между подрядчиком и заказчиком исключительное право на программу для ЭВМ или базу данных может быть передано заказчику либо указанному им третьему лицу. В этом случае подрядчик вправе использовать созданные им программу или базу данных для собственных нужд на условиях безвозмездной простой (неисключительной) лицензии в течение всего срока действия исключительного права, если договором не предусмотрено иное.

3.9.5. Распоряжение исключительным правом на программу для ЭВМ или базу данных

Гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на программу для ЭВМ или базу данных (правообладатель), могут распоряжаться этим правом. Основных форм распоряжения исключительным правом две: полная передача (отчуждение) исключительного права на программу или базу и заключение лицензионных договоров на использование программы, базы.

По *договору об отчуждении* исключительного права на программу для ЭВМ или базу данных правообладатель (изготовитель базы данных) передает или обязуется передать принадлежащее ему исключительное право на программу, базу в полном объеме приобретателю такого права. При этом необходимо помнить, что договор об отчуждении исключительного права на зарегистрированные программу для ЭВМ или базу данных подлежит государственной регистрации.

По *лицензионному договору* одна сторона – правообладатель или изготовитель базы данных (лицензиар) предоставляет либо обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования этих программы, базы в установленных договором пределах.

По общему правилу лицензионный договор заключается в письменной форме. Однако заключение лицензионных договоров о предоставлении права использования программы для ЭВМ или базы данных допускается путём заключения каждым пользователем с соответствующим правообладателем договора присоединения, условия которого изложены на приобретаемом экземпляре программы, базы, либо на упаковке этого экземпляра. Начало использования такой программы или базы данных пользователем, как оно определяется этими условиями, означает его согласие на заключение договора.

Договором присоединения является договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путём присоединения к предложенному договору в целом.

В возмездном лицензионном договоре должен быть указан размер вознаграждения за использование программы для ЭВМ, базы данных или порядок исчисления такого вознаграждения.

3.9.6. Использование экземпляров программ для ЭВМ и баз данных

Для возможности использования программ для ЭВМ законодательство устанавливает особые ограничения исключительных прав на эти программы. Специфика программ для ЭВМ обусловлена прежде всего их

предназначением, которое состоит в обеспечении функционирования ЭВМ, осуществлении определенных алгоритмов и процессов, достижении результатов, по своей сущности имеющих технический характер.

По этой причине в отношении программ для ЭВМ и баз данных не применяется принцип допустимости свободного воспроизведения в личных целях (см. подраздел 3.7), поскольку такое воспроизведение способно создать предпосылки для последующего использования программы или базы сразу на нескольких ЭВМ, что противоречит интересам обладателей исключительных прав на программу или базу данных. С учетом возможности создания неограниченного количества копий программы данный объект авторских прав оказывается легко уязвим для нарушений, как и иные виды произведений, преобразованных в цифровую форму.

Кроме того, в отношении программ для ЭВМ требуется установление ряда дополнительных исключений из авторских прав, поскольку само их функционирование может подразумевать их неоднократное полное или частичное воспроизведение в памяти ЭВМ, необходимость переработки, восстановления и т.д. В частности, программа может по каким-либо причинам отказываться функционировать на технических средствах лица, правомерно владеющего экземпляром такой программы для ЭВМ (пользователя). В этом случае пользователю необходимо предоставить возможность вносить в программу изменения, необходимые для обеспечения ее нормального функционирования и исправления явных ошибок. По этой причине законодательство предусматривает, что *пользователь вправе* без разрешения автора или иного правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения:

1) внести в программу для ЭВМ изменения исключительно в целях их функционирования на технических средствах пользователя и осуществлять действия, необходимые для функционирования программы в соответствии с её назначением, в том числе запись и хранение в памяти ЭВМ (одной ЭВМ или одного пользователя сети), а также осуществить исправление явных ошибок, если иное не предусмотрено договором с правообладателем;

2) изготовить копию программы для ЭВМ при условии, что эта копия предназначена только для архивных целей или для замены правомерно приобретённого экземпляра в случаях, когда такой экземпляр утерян, уничтожен или стал непригоден для использования. При этом копия программы для ЭВМ не может быть использована в иных целях и должна быть уничтожена, если владение экземпляром такой программы перестало быть правомерным;

3) изучать, исследовать или испытывать функционирование программы в целях определения идей и принципов, лежащих в основе любого элемента программы для ЭВМ;

4) воспроизвести и преобразовать объектный код в исходный текст (декомпилировать программу для ЭВМ) или поручить иным лицам осуществить эти действия, если они необходимы для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной этим лицом программы для ЭВМ с другими программами, которые могут взаимодействовать с декомпилируемой программой, при соблюдении следующих условий:

- информация, необходимая для достижения способности к взаимодействию, ранее не была доступна этому лицу из других источников;
- указанные действия осуществляются в отношении только тех частей декомпилируемой программы для ЭВМ, которые необходимы для достижения способности к взаимодействию;
- информация, полученная в результате декомпилирования, может использоваться лишь для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной программы для ЭВМ с другими программами, не может передаваться иным лицам, за исключением случаев, когда это необходимо для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной программы для ЭВМ с другими программами;
- информация, полученная в результате декомпилирования, не может использоваться для разработки программы для ЭВМ, по своему виду существенно схожей с декомпилируемой программой для ЭВМ, или для осуществления другого действия, нарушающего исключительное право на программу для ЭВМ.

Все эти действия не должны наносить неоправданный ущерб нормальному использованию программы для ЭВМ и не должны ущемлять законные интересы автора или иного правообладателя.

Лицо, правомерно пользующееся базой данных, вправе без разрешения правообладателя извлекать из базы данных материалы и осуществлять их последующее использование в личных, научных, образовательных и иных некоммерческих целях в объеме, оправданном указанными целями, и в той мере, в которой такие действия не нарушают авторские права изготовителя базы данных и других лиц.

Использование материалов, извлечённых из базы данных, способом, предполагающим получение к ним доступа неограниченного круга лиц, должно сопровождаться указанием на базу данных, из которой эти материалы извлечены.

3.9.7. Технические средства защиты программ для ЭВМ и баз данных

Техническими средствами защиты программ для ЭВМ и баз данных являются любые технологии, технические устройства или их компоненты, контролирующие доступ к программам или базам, предотвращающие либо

ограничивающие осуществление действий, которые не разрешены автором или иным правообладателем в отношении этих объектов.

Технические средства защиты начали активно разрабатываться в начале 1990-х гг. в соответствии с концепцией «ответ машине заключается в машине». Тогда в качестве основного средства для борьбы с нарушениями авторских и смежных прав при использовании охраняемых ими объектов в цифровой форме считалось принятие технических мер. При этом предполагалось, что если создать достаточно надёжно функционирующие технические средства (устройства, программное обеспечение и т.д.), блокирующие любое несанкционированное использование объектов авторских и смежных прав, то в результате окажется возможным разрешать или запрещать их использование по усмотрению правообладателя. Считалось, что в течение нескольких лет применением технических средств защиты будет охвачена основная масса объектов авторских и смежных прав, преобразованных в цифровую форму.

На практике же почти одновременно с применением технических средств защиты стали разрабатываться другие технические средства, направленные на взлом или иное преодоление используемой защиты. Поскольку подобный обход технических средств защиты делал бессмысленным само их применение, с ним было решено бороться юридическими методами, подвергая преследованию лиц, которые разрабатывают, изготавливают или распространяют предназначенные для такого обхода устройства и программное обеспечение. При этом речь идёт уже не о пресечении самих нарушений авторских или смежных прав, а о преодолении последствий совершения действий, направленных на облегчение таких нарушений за счет предоставления возможности другим лицам обходить используемые правообладателями технические средства защиты (так называемые нарушения второго уровня). Так, в соответствии ГК РФ запрещается:

- осуществление без разрешения правообладателя действий, направленных на то, чтобы устранить ограничения использования программ для ЭВМ и баз данных, установленные путём применения технических средств защиты авторских и смежных прав;
- изготовление, распространение, сдача в прокат, предоставление во временное безвозмездное пользование, импорт, реклама любой технологии, любого технического устройства или их компонентов, использование таких технических средств в целях получения прибыли либо оказание соответствующих услуг, если в результате таких действий становится невозможным использование технических средств защиты программ для ЭВМ и баз данных либо эти технические средства не смогут обеспечить надлежащую защиту указанных прав.

Сказанное распространяется также и на иные объекты авторских и смежных прав.

3.10. Ответственность за нарушения авторских и смежных прав

3.10.1. Гражданско-правовая ответственность

Применяемые способы защиты существенным образом различаются в зависимости от того, какое именно право было нарушено.

Защита личных неимущественных прав может осуществляться, в частности:

- путём признания права;
- восстановления положения, существовавшего до нарушения права;
- пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- компенсации морального вреда;
- публикации решения суда о допущенном нарушении.

Данные положения подлежат применению в случаях нарушения личных неимущественных прав как авторов, так и иных лиц, в том числе при нарушении права на указание имени или наименования изготовителей баз данных.

Защита исключительных прав может осуществляться в одной из следующих форм:

- предъявление требования о признании права – к лицу, которое отрицает или иным образом не признаёт право, нарушая тем самым интересы правообладателя;
- предъявление требования о пресечении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения. Такое требование может предъявляться к любому лицу, совершающему такие действия или осуществляющему необходимые приготовления к ним, вне зависимости от наличия вины такого лица. Например, такое требование может быть предъявлено к магазину как распространителю контрафактной продукции вне зависимости от того, было ли известно его сотрудникам о том, что реализуемая ими продукция является контрафактной;
- предъявление требования о возмещении убытков. Требование может быть предъявлено к лицу, неправомерно использовавшему произведение, программу для ЭВМ, базу данных без заключения соглашения с правообладателем (бездоговорное использование) либо иным образом нарушившему его исключительное право и причинившему ему ущерб;
- предъявление требования об изъятии материального носителя – оборудования, устройств и материалов, главным образом используемых или предназначенных для совершения нарушения исключительных прав. Требование об изъятии материального носителя может быть предъявлено к его изготовителю, импортёру, хранителю, перевозчику, продавцу, иному распространителю, недобросовестному приобретателю. Соответствующие

оборудование, устройства и материалы по решению суда подлежат изъятию из оборота и уничтожению за счет нарушителя, если законом не предусмотрено их обращение в доход Российской Федерации;

- предъявление требования о публикации решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя. Такое требование может быть предъявлено к любому нарушителю исключительного права вне зависимости от наличия его вины.

Такую же ответственность, какая установлена за бездоговорное использование произведений, несут также лицензиаты и иные лица, вышедшие за пределы использования, разрешенные им по договору с правообладателем, например использовавшие произведение способами, не предусмотренными договором, или по окончании срока его действия.

Авторы и иные обладатели исключительных прав на произведения, программы для ЭВМ или базы данных, иные объекты смежных прав вправе наряду с использованием других применимых способов защиты и мер ответственности, установленных ГК РФ, требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты специальной компенсации за нарушение исключительных прав:

- в размере от 10 000 до 5 000 000 рублей, определяемом по усмотрению суда;

- в двукратном размере стоимости экземпляров программы для ЭВМ, произведения (фонограммы) или в двукратном размере стоимости права использования базы данных, произведения, иного объекта смежных прав, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование произведения, программы для ЭВМ, базы данных.

Возможность взыскания такой компенсации обусловлена затруднительностью доказывания размера убытков в большинстве случаев нарушений исключительных прав на произведения, программы для ЭВМ, объекты смежных прав. Компенсация выплачивается вместо возмещения убытков и является одним из наиболее востребованных способов защиты авторских и смежных прав в последние годы. Размер компенсации определяется судом в пределах, установленных ГК РФ, в зависимости от характера нарушения и иных обстоятельств дела с учётом требований разумности и справедливости.

Компенсация подлежит взысканию при доказанности факта правонарушения. При этом правообладатель, обратившийся за защитой права, освобождается от доказывания размера причинённых ему убытков. В данном случае пострадавшей стороне целесообразно представить доказательства, подтверждающие примерный размер возможных убытков или дохода нарушителя, т.к. это поможет суду при принятии решения об определении разумного и справедливого размера подлежащей взысканию компенсации.

Правообладатель вправе требовать от нарушителя выплаты компенсации за каждый случай неправомерного использования программы для ЭВМ, произведения, базы данных либо за допущенное правонарушение в целом.

В случае когда изготовление, распространение или иное использование, а также перевозка или хранение материальных носителей, в которых выражены результат интеллектуальной деятельности (в том числе программы для ЭВМ и базы данных), приводят к нарушению исключительного права на такой результат, то данные материальные носители считаются *контрафактными* и по решению суда подлежат изъятию из оборота и уничтожению без какой бы то ни было компенсации, если законом не предусмотрены иные последствия.

В целях обеспечения иска по делам о нарушении авторских прав суд может запретить ответчику или лицу, в отношении которого имеются достаточные основания полагать, что оно является нарушителем авторских прав, совершать определённые действия (изготовление, воспроизведение, продажу, сдачу в прокат, транспортировку, хранение или владение) в целях введения в гражданский оборот экземпляров произведения, программы, базы данных, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными.

Суд может наложить арест на все экземпляры произведения, программы, базы данных, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными, а также на материалы и оборудование, используемые или предназначенные для их изготовления или воспроизведения.

Если юридическое лицо неоднократно или грубо нарушает исключительные права на программы для ЭВМ, базы данных, произведения, иные результаты интеллектуальной деятельности, суд может принять решение о ликвидации такого юридического лица по требованию прокурора. Если такие нарушения совершает гражданин, то его деятельность в качестве индивидуального предпринимателя может быть прекращена по решению или приговору суда в установленном законом порядке.

Данные способы защиты исключительных прав может применять также лицензиат, которому выдана исключительная лицензия, если нарушение третьими лицами исключительного права затрагивает права, полученные им по лицензионному договору.

Следует отметить, что отсутствие вины нарушителя не освобождает его от обязанности прекратить нарушение, а также не исключает применение в отношении нарушителя мер, направленных на защиту прав. Так, публикация решения суда о допущенном нарушении и пресечение действий, нарушающих исключительное право либо создающих угрозу нарушения такого права, осуществляются независимо от вины нарушителя и за его счет.

3.10.2. Административная ответственность

Административная ответственность за нарушение авторских и смежных прав установлена ст. 7.12 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно указанной статье административными правонарушениями признаются:

- ввоз, продажа, сдача в прокат или иное незаконное использование экземпляров произведений или фонограмм в целях извлечения дохода, в случаях если такие экземпляры являются контрафактными или на них указана ложная информация об их изготовителях, о местах их производства, а также об обладателях авторских и смежных прав;
- иное нарушение авторских и смежных прав в целях извлечения дохода, за исключением случаев, подпадающих под более жёсткие нормы и относящихся к недобросовестной конкуренции.

Для привлечения к административной ответственности необходимо наличие данных, свидетельствующих о том, что указанная в ней незаконная деятельность осуществляется «в целях извлечения дохода». При отсутствии таких целей административная ответственность не применяется, но правообладателем могут быть использованы любые способы защиты его прав, предусмотренные ГК РФ.

Кодексом об административных правонарушениях предусмотрено, что совершение указанных выше правонарушений влечет наложение административного штрафа:

- на граждан – в размере от 1500 до 2000 рублей;
- на должностных лиц – от 10 000 до 20 000 рублей;
- на юридических лиц – от 30 000 до 40 000 рублей.

При этом осуществляется конфискация контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, и иных орудий совершения административного правонарушения.

3.10.3. Уголовная ответственность

Уголовная ответственность за нарушение авторских и смежных прав установлена ст. 146 Уголовного Кодекса Российской Федерации (УК РФ).

В соответствии с УК РФ *присвоение авторства (плагиат)* в том случае, если это деяние причинило крупный ущерб автору или иному правообладателю, наказывается штрафом в размере до 200 000 рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 18 месяцев, либо обязательными работами на срок от 180 до 240 часов, либо арестом на срок от 3 до 6 месяцев.

На практике оказывается достаточно сложно доказать умысел на совершение плагиата, тем более что в ряде случаев заимствование может иметь случайный характер.

За незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно приобретение, хранение, перевозку контрафактных экземпляров произведений или фонограмм (в том числе программ для ЭВМ и баз данных) в целях сбыта, совершенные в крупном размере, УК РФ предусматривает наказание в виде штрафа в размере до 200 000 рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 18 месяцев, либо обязательных работ на срок от 180 до 240 часов, либо лишения свободы на срок до двух лет.

Таким образом, установлена ответственность за совершение следующих действий:

- незаконное использование объектов авторского права и смежных прав;
- приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров в целях сбыта.

К уголовной ответственности могут быть привлечены не только лица, незаконно использующие произведения и объекты смежных прав, например изготавливающие контрафактные экземпляры, но также лица, осуществляющие их приобретение, хранение или перевозку в целях сбыта.

Ответственность может наступить только при наличии вины в форме умысла и при совершении соответствующего деяния в крупном размере. Деяние признается совершённым в крупном размере, если стоимость экземпляров произведений, программ для ЭВМ, баз данных или фонограмм либо стоимость прав на использование объектов авторского права и смежных прав превышает 50 000 рублей.

За незаконное использование объектов авторского права и смежных прав может быть назначено и более строгое наказание, вплоть до лишения свободы на срок до шести лет, если преступление квалифицировано как тяжкое. Незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта будут рассматриваться в качестве тяжкого преступления, если они совершены:

- группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;
- в особо крупном размере;
- лицом с использованием своего служебного положения.

При наличии хотя бы одного из этих признаков виновные наказываются лишением свободы на срок до шести лет со штрафом в размере до 500 000 рублей или в размере заработной платы или иного дохода осуждённого за период до трёх лет либо без такового.

Согласно примечанию к ст. 146 УК РФ предусмотренные ею деяния признаются совершенными в крупном размере, если стоимость экземпляров произведений или фонограмм либо стоимость прав на использование объектов авторского права и смежных прав превышает 250 000 рублей.

4. ПАТЕНТНОЕ ПРАВО

4.1. Принцип патентной охраны

Из объектов промышленной собственности особо выделяют охраняемые нормами патентного права результаты творческой деятельности, относящейся к производству. *Патентное право* – это совокупность прав, предоставляемых правообладателю на результаты творческой деятельности в производственной и научно-технической сфере, а также результаты интеллектуальной деятельности в сфере художественного конструирования.

Интеллектуальные права на *изобретения, полезные модели и промышленные образцы* являются патентными правами.

Возникновение прав на объекты патентного права основано на *регистрационном принципе охраны*, в соответствии с которым право на результат интеллектуальной деятельности возникает только при получении *патента*, подтверждающего права определённого лица на определённый объект.

Выдача патентов осуществляется национальными патентными ведомствами и региональными организациями. В нашей стране выдача патентов возложена на федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности – Федеральную службу по интеллектуальной собственности.

Для обладания патентными правами необходим не только патент, но и регулярная оплата патентных пошлин для поддержания патента в силе.

4.2. Объекты патентных прав

К объектам патентных прав относят результаты интеллектуальной деятельности, отвечающие установленным требованиям к изобретениям, полезным моделям и промышленным образцам.

Изобретение – техническое решение в любой области, относящееся к продукту (например, устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных) или способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств).

Критерий «техническое решение» указывает на то, что изобретение должно предусматривать конкретные пути решения задачи. При этом

решение задачи должно быть *техническим* и необязательно, чтобы сама задача относилась к области техники. С помощью изобретения может решаться любая практическая задача в области техники, сельского хозяйства, культуры, образования и т.д., но исключительно техническими, а не какими-либо иными средствами (экономическими, организационными и т.п.).

Естественно, что не всякое техническое решение является изобретением, а только то, которое отвечает определённым условиям – *условиям патентоспособности изобретения*. Таких условий три:

- 1) новизна;
- 2) изобретательский уровень;
- 3) промышленная применимость.

Изобретение является *новым*, если оно не известно из уровня техники. Новизна изобретения устанавливается по отношению к уровню техники, который определяется на *дату приоритета изобретения*. По общему правилу, приоритет изобретения устанавливается по дате поступления в Роспатент заявки, содержащей заявление о выдаче патента и комплект необходимых документов.

В ряде случаев заявители используют так называемую *льготу по новизне*, предусмотренную ст. 1350 ГК РФ. Данная статья указывает, что раскрытие информации, относящейся к изобретению, автором изобретения, заявителем или любым лицом, получившим от них прямо или косвенно эту информацию, в результате чего сведения о сущности изобретения стали общедоступными, не препятствует признанию патентоспособности изобретения. Однако в этом случае заявка на выдачу патента на изобретение должна быть подана в Роспатент в течение шести месяцев со дня раскрытия информации. При этом бремя доказывания того, что имеются обстоятельства, в силу которых раскрытие информации не препятствует признанию патентоспособности изобретения, лежит на заявителе.

Использование льготы по новизне позволяет изобретателю ещё до подачи заявки на изобретение проверить его конкурентоспособность, возможность запуска в производство, изготовить промышленные образцы, найти потенциальных покупателей или партнёров и т.д. По результатам этой работы могут быть приняты решения о внесении изменений в предполагаемое изобретение или, возможно, решение о нецелесообразности патентования. Закреплённые в ГК РФ правила о льготном сроке полностью соответствуют международному законодательству.

Изобретение имеет *изобретательский уровень*, если для специалиста оно явным образом не следует из уровня техники. Уровень техники включает любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения.

При этом под «специалистом» подразумевается практик, обладающий общедоступными средними знаниями в той области, в которой он

работает и к которой относится заявленное изобретение. «Явным образом не следует из уровня техники» – то, что не выходит за пределы нормального прогресса в технологии, а само собой разумеется или же логически вытекает из уровня техники, а также не предполагает использование изобретательского таланта, выходящего за пределы предполагаемого уровня специалиста в определённой области техники.

Понятно, что далеко не всякое новое решение может считаться и вносящим вклад в уровень техники. Например, обладая некоторыми доступными знаниями в той или иной области техники, любой средний специалист легко может составить большое количество комбинаций известных средств, каждая из которых будет новой, но едва ли в большинстве случаев это будет означать выход за уже известные науке и технике решения. Поэтому в патентных законах подавляющего большинства стран присутствует, хотя и под разными названиями (изобретательский уровень, неочевидность, изобретательская деятельность, существенные отличия), критерий, с помощью которого патентоспособное изобретение отделяется от обычных инженерных разработок или объектов, к которым не предъявляются подобные требования.

Изобретение является *промышленно применимым*, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении, других отраслях экономики или в социальной сфере.

В ходе проверки промышленной применимости проводится оценка принципиальной пригодности изобретения для его использования в какой-либо из областей деятельности, возможности его осуществления с помощью описанных в заявке или известных до даты приоритета средств и методов, способности обеспечить достижение декларируемого заявителем технического результата.

Не являются изобретениями:

- открытия;
- научные теории и математические методы;
- решения, касающиеся только внешнего вида изделий и направленные на удовлетворение эстетических потребностей;
- правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности;
- программы для ЭВМ;
- решения, заключающиеся только в представлении информации;
- сорта растений, породы животных и биологические способы их получения, за исключением микробиологических способов и продуктов, полученных такими способами;
- топологии интегральных микросхем.

Полезная модель – техническое решение, относящееся к устройству. Полезной модели предоставляется правовая охрана, если она является:

- новой;
- промышленно применимой.

Полезная модель является *новой*, если совокупность ее существенных признаков не известна из уровня техники. Уровень техники включает опубликованные в мире сведения о средствах того же назначения, что и заявленная полезная модель, и сведения об их применении в Российской Федерации, если такие сведения стали общедоступными до даты приоритета полезной модели. К полезной модели, как и к изобретению, применяется шестимесячная льгота по новизне.

Существенными считаются все признаки полезной модели, которые влияют на заявляемый результат. Если совокупность существенных признаков полезной модели, достаточных для достижения заявленного технического результата, не является общеизвестной, полезная модель признается новой.

Полезная модель является *промышленно применимой*, если она может быть использована в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении, других отраслях экономики или в социальной сфере.

В отличие от изобретения, в качестве полезных моделей охраняются не любые технические решения, а только те, которые относятся к устройствам, т.е. конструкторскому выполнению средств производства и предметов потребления. Кроме того, к полезным моделям не предъявляется требование изобретательского уровня. Это означает, что степень творчества здесь может быть меньшей, чем это требуется для признания решения изобретением, а потому при выдаче патента на полезную модель наличие изобретательского творчества не проверяется.

Не предоставляется правовая охрана в качестве полезной модели:

- решениям, касающимся только внешнего вида изделий и направленным на удовлетворение эстетических потребностей;
- топологиям интегральных микросхем.

Промышленный образец – художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее его внешний вид. Промышленному образцу предоставляется правовая охрана, если по своим существенным признакам он является новым и оригинальным. К существенным признакам промышленного образца относятся признаки, определяющие эстетические и (или) эргономические особенности внешнего вида изделия, в частности форма, конфигурация, орнамент и сочетание цветов.

Промышленным образцом могут быть как целое изделие, так и его часть, комплект (набор) изделий, варианты изделия.

Промышленный образец является *новым*, если совокупность его существенных признаков, нашедших отражение на изображениях изделия и приведённых в перечне существенных признаков промышленного образца, не известна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца. К промышленному образцу, как и к изобретению, применима шестимесячная льгота по новизне.

Промышленный образец является *оригинальным*, если его существенные признаки обусловлены творческим характером особенностей изделия.

В отличие от полезной модели, являющейся техническим решением, относящимся к конструктивному выполнению средств производства и предметов потребления, промышленный образец решает задачу внешнего вида изделия с помощью художественных и конструкторских средств. При этом во внешнем виде изделия должны гармонично сочетаться и взаимно дополнять друг друга как художественные, так и конструкторские элементы. Использование одних лишь художественных средств (например, изменение цвета изделия или фактуры материала), равно как и одних конструкторских средств (например, изменение размера изделия), для промышленного образца недостаточно.

Не предоставляется правовая охрана в качестве промышленного образца:

- решениям, обусловленным исключительно технической функцией изделия;
- объектам архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленным, гидротехническим и другим стационарным сооружениям;
- объектам неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ.

4.3. Авторы и патентообладатели

Автором изобретения, полезной модели или промышленного образца признается гражданин, творческим трудом которого создан соответствующий результат интеллектуальной деятельности. Лицо, указанное в качестве автора в заявке на выдачу патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец, считается их автором, если не доказано иное.

Граждане, создавшие изобретение, полезную модель или промышленный образец совместным творческим трудом, признаются соавторами. Каждый из соавторов вправе использовать изобретение, полезную модель или промышленный образец по своему усмотрению, если соглашением между ними не предусмотрено иное. Распоряжение правом на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец осуществляется авторами совместно.

Для признания гражданина соавтором имеет значение не степень творческого участия в совместной работе, а сам факт такого участия. Соавторы могут внести разный по объёму и по форме творческий вклад в совместную работу, участвовать в различных этапах этой работы, проживать и трудиться в разных местах. Важно, чтобы их вклад в совместную работу был творческим. Простое техническое содействие, каким бы важным оно ни было, не является основанием для включения лица в число соавторов. Так, соавторами не признаются лица, выполнявшие только техническую работу, такую как изготовление чертежей, фотографий, образцов, деталей, оформление документации, проведение опытной проверки и т.п., а также лица, выполнявшие организационно-распорядительные функции, но не принимавшие непосредственного творческого участия в создании изобретения, полезной модели или промышленного образца.

Патентообладателем является лицо, владеющее патентом на изобретение, полезную модель или промышленный образец и вытекающими из патента исключительными правами на использование указанных объектов. Патентообладателем может быть автор разработки, его наследник или иной правопреемник. Первоначально право на получение патента на свое имя принадлежит автору разработки, если только законом не установлено иное. Однако на практике в большинстве случаев автор разработки и обладатель патента на неё являются разными лицами.

В соответствии с ГК РФ автор имеет право уступить принадлежащее ему право на получение патента любому физическому или юридическому лицу, для чего достаточно просто указать в заявке на выдачу патента имя будущего патентообладателя.

Право на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец может быть передано по договору, в том числе по трудовому договору, или перейти к другому лицу (правопреемнику) по основаниям, которые установлены законом, в том числе в порядке универсального правопреемства.

Иначе решается вопрос в случае служебной разработки. В этом случае исключительное право на служебное изобретение, служебную полезную модель или служебный промышленный образец и право на получение патента принадлежат работодателю, если трудовым или иным договором между работником и работодателем не предусмотрено иное. При этом работник имеет право на вознаграждение. Размер этого вознаграждения, условия и порядок его выплаты работодателем определяются договором между ним и работником.

4.4. Права авторов

Право авторства, т.е. право признаваться автором изобретения, полезной модели или промышленного образца, является основным личным (неимущественным) правом автора объекта промышленной собственности. Право авторства неотчуждаемо и непередаваемо, в том числе при передаче другому лицу или переходе к нему исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец и при предоставлении другому лицу права его использования. Отказ от этого права ничтожен.

Право на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец первоначально также принадлежит их автору.

Право на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец может перейти к другому лицу (правопреемнику) или быть ему передано в случаях и по основаниям, которые установлены законом, в том числе в порядке универсального правопреемства, или по договору. Договор об отчуждении права на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец должен быть заключён в письменной форме. Несоблюдение письменной формы делает договор недействительным.

Право на вознаграждение имеет автор служебной разработки, т.е. изобретения, полезной модели или промышленного образца, созданных работником в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя. Как отмечалось выше, в этом случае исключительное право на служебное изобретение, служебную полезную модель или служебный промышленный образец и право на получение патента принадлежат работодателю, если трудовым или иным договором между работником и работодателем не предусмотрено иное. При этом право на вознаграждение возникает у работника в следующих случаях:

- получение работодателем патента на служебную разработку;
- принятие работодателем решения о сохранении информации о служебной разработке в тайне с сообщением об этом работнику;
- передача работодателем права на получение патента другому лицу;
- неполучение работодателем патента по данной им заявке по независящим от него причинам (например, неисполнения работодателем-заявителем требований, предъявляемых в процессе экспертизы заявки, или неуплата им пошлины за выдачу патента после получения решения о его выдаче).

Размер указанного вознаграждения, условия и порядок его выплаты работодателем определяются договором между ним и работником, а в случае спора – судом. При этом Правительство Российской Федерации вправе устанавливать минимальные ставки вознаграждения за служебные изобретения, служебные полезные модели, служебные промышленные образцы.

Поскольку с даты принятия указанной нормы Правительство Российской Федерации минимальные ставки вознаграждения не установило, то и в 2013 г. все еще действовали прежние, установленные законодательством СССР нормы о минимальных размерах авторского вознаграждения:

- для изобретений – 15 % прибыли (соответствующей части дохода), ежегодно получаемой от его использования, 20 % выручки от продажи лицензии;
- для промышленных образцов – пятикратный размер минимальной заработной платы, 20 % выручки от продажи лицензии.

4.5. Права и обязанности патентообладателя

Патентообладателю *принадлежит исключительное право использования* изобретения, полезной модели или промышленного образца любым не противоречащим закону способом. При этом использованием объекта промышленной собственности считаются, в частности, ввоз на территорию Российской Федерации, изготовление, применение, предложение о продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы изобретение или полезная модель, либо изделия, в котором использован промышленный образец, а также применение (осуществление) способа, в котором используется изобретение.

Объём правовой охраны, предоставляемой патентом на изобретение или полезную модель, определяется их формулой, а патентом на промышленный образец – совокупностью его существенных признаков, нашедших отражение на изображениях изделия и приведённых в перечне существенных признаков промышленного образца.

Изобретение или полезная модель признаются использованными в продукте или способе, если продукт содержит, а в способе использован каждый признак изобретения или полезной модели, приведённый в независимом пункте содержащейся в патенте формулы изобретения или полезной модели, либо признак, эквивалентный ему. Промышленный образец признаётся использованным в изделии, если такое изделие содержит все существенные признаки промышленного образца, нашедшие отражение на изображениях изделия и приведённые в перечне существенных признаков промышленного образца.

Патентообладатель вправе *распорядиться* принадлежащим ему исключительным правом путём заключения договора об отчуждении исключительного права либо лицензионных договоров.

По *договору об отчуждении* исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец (договор об отчуждении патента) одна сторона (патентообладатель) передает или обязуется пере-

дать принадлежащее ей исключительное право на соответствующий результат интеллектуальной деятельности в полном объеме другой стороне – приобретателю исключительного права (приобретателю патента).

По *лицензионному договору* одна сторона – патентообладатель (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) удостоверенное патентом право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца в установленных договором пределах.

Патентообладатель может подать в Роспатент заявление о возможности предоставления любому лицу права использования изобретения, полезной модели или промышленного образца (*открытой лицензии*). В этом случае размер патентной пошлины за поддержание патента в силе уменьшается на 50 %. При этом патентообладатель обязан заключить с лицом, изъявившим желание использовать объект промышленной собственности, лицензионный договор на условиях простой (неисключительной) лицензии.

Договор об отчуждении патента, лицензионный договор, а также другие договоры, посредством которых осуществляется распоряжение исключительным правом на изобретение, полезную модель или промышленный образец, заключаются в письменной форме и подлежат государственной регистрации в Роспатенте.

Кроме прав патентообладатель имеет и обязанности.

Помимо пошлин, которые уплачиваются за подачу заявки, внесение в нее исправлений и уточнений, проведение экспертизы по существу и совершение иных действий, связанных с получением патента, патентообладатель **обязан платить ежегодные пошлины** за поддержание патента в силе. Размер пошлин, сроки и порядок их уплаты можно найти на сайте Роспатента (см. подраздел 2.4).

Второй обязанностью патентообладателя является **использование изобретения, полезной модели или промышленного образца**. Как уже отмечалось, под использованием понимается введение в хозяйственный оборот продукта, созданного с применением изобретения, полезной модели или промышленного образца, а также применение способа, охраняемого патентом на изобретение. При этом не имеет значения, используется ли запатентованная разработка самим патентообладателем или лицами, получившими разрешение на ее использование. Важно лишь то, чтобы продукты, произведённые с её использованием, реально изготовлялись, применялись, продавались и т.п.

Если же изобретение или промышленный образец не используются либо недостаточно используются патентообладателем, что приводит к недостаточному предложению соответствующих товаров, работ или услуг на рынке, то любое лицо, готовое использовать такие изобретение, полез-

ную модель или промышленный образец, при отказе патентообладателя от заключения с ним лицензионного договора на условиях, соответствующих установившейся практике, вправе обратиться в суд с иском о предоставлении принудительной (неисключительной) лицензии на использование объекта промышленной собственности. Суд может принять решение о предоставлении такой лицензии и об условиях ее предоставления. Суммарный размер платежей за такую лицензию должен быть установлен в решении суда не ниже цены лицензии, определяемой при сравнимых обстоятельствах.

Обязанность по использованию запатентованной разработки может быть выполнена не только фактически, но и номинально. Для этого патентообладателю достаточно подать в Роспатент заявление о возможности предоставления любому лицу права использования изобретения, полезной модели или промышленного образца (открытой лицензии).

Сроки действия исключительных прав на объекты промышленной собственности и удостоверяющего это право патента составляют:

- для изобретений – двадцать лет;
- для полезных моделей – десять лет;
- для промышленных образцов – пятнадцать лет.

Срок действия исключительного права на полезную модель и удостоверяющего это право патента может быть продлён по заявлению патентообладателя, но не более чем на три года, а исключительного права на промышленный образец – не более чем на десять лет.

По истечении срока действия исключительного права изобретение, полезная модель или промышленный образец переходят в общественное достояние и могут свободно использоваться любым лицом без чьего-либо согласия или разрешения и без выплаты вознаграждения за использование.

4.6. Ограничения патентных прав

Не являются нарушением исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец:

- использование объекта промышленной собственности для удовлетворения личных, семейных, домашних или иных не связанных с предпринимательской деятельностью нужд без получения прибыли или дохода;
- проведение научного исследования либо эксперимента над продуктом, изделием или способом, в которых использованы изобретение, полезная модель или промышленный образец;
- использование изобретения, полезной модели или промышленного образца при чрезвычайных обстоятельствах (стихийных бедствиях, катастрофах, авариях) с последующей выплатой патентообладателю соразмерной компенсации.

Не признается нарушением патентных прав использование продукта или изделия, в которых использованы изобретение, полезная модель или промышленный образец, если этот продукт или изделие ранее были введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации патентообладателем или иным лицом с разрешения патентообладателя. Данное исключение выражает известный принцип «исчерпания прав», в соответствии с которым права патентообладателя ограничиваются введением в хозяйственный оборот запатентованного средства. Последующая смена владельца данного продукта или изделия, например, в связи с его перепродажей, прав патентообладателя не нарушает. Иначе говоря, получить разрешение патентообладателя должен лишь тот, кто первым производит или продаёт запатентованный продукт или изделие.

Лицо, которое до даты приоритета изобретения, полезной модели или промышленного образца добросовестно использовало на территории России созданное независимо от автора тождественное решение или сделало необходимые к этому приготовления, сохраняет право на дальнейшее безвозмездное использование тождественного решения без расширения объёма такого использования (право преждепользования). Право преждепользования может быть передано другому лицу только вместе с предприятием, на котором используется тождественное решение или были сделаны необходимые к этому приготовления.

Существуют и некоторые другие ограничения.

4.7. Служебные изобретение, полезная модель, промышленный образец

Изобретение, полезная модель или промышленный образец, созданные работником в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя, признаются соответственно служебным изобретением, служебной полезной моделью или служебным промышленным образцом.

Право авторства на служебное изобретение, служебную полезную модель или служебный промышленный образец принадлежит работнику (автору).

Исключительное право на служебное изобретение, служебную полезную модель или служебный промышленный образец и право на получение патента принадлежат работодателю, если трудовым или иным договором между работником и работодателем не предусмотрено иное.

При отсутствии в договоре между работодателем и работником соглашения об ином работник должен письменно уведомить работодателя о создании в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя такого результата, в отношении которого возможна правовая охрана.

Если работодатель в течение четырёх месяцев со дня уведомления его работником не подаст заявку на выдачу патента на соответствующие служебное изобретение, полезную модель или промышленный образец, не передаст право на получение патента другому лицу или не сообщит работнику о сохранении информации о соответствующем результате интеллектуальной деятельности в тайне, то право на получение патента на соответствующий объект принадлежит работнику. В этом случае работодатель в течение срока действия патента имеет право использования служебного изобретения, полезной модели или промышленного образца в собственном производстве на условиях простой (неисключительной) лицензии с выплатой патентообладателю компенсации, размер, условия и порядок выплаты которой определяются договором между работником и работодателем, а в случае спора – судом.

Если работодатель получит патент, либо примет решение о сохранении информации в тайне и сообщит об этом работнику, либо передаст право на получение патента другому лицу, либо не получит патент по поданной им заявке по зависящим от него причинам, работник имеет право на вознаграждение. Размер вознаграждения, условия и порядок его выплаты работодателем определяются договором между ним и работником, а в случае спора – судом.

4.8. Оформление патентных прав

В патентной системе предоставление правовой охраны некоторой разработке производится при условии официального признания её объектом патентного права. Даже если изобретение, полезная модель или промышленный образец отвечают всем условиям патентоспособности, но официально данный факт не подтвержден, они патентным правом не охраняются. Таким образом, в отличие от авторского права, которое охраняет произведения науки, литературы и искусства с момента придания им объективной формы, патентное право охраняет соответствующие технические и художественно-конструкторские разработки только после официального признания их изобретениями, полезными моделями или промышленными образцами, для чего необходимо выполнение ряда формальностей.

Исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец признаётся и охраняется только при условии их государственной регистрации. На основании регистрации Роспатент выдает патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец. Патент удостоверяет приоритет, авторство и исключительное право на соответствующий объект интеллектуальной собственности.

Охрана интеллектуальных прав на изобретение или полезную модель предоставляется на основании патента в объёме, определяемом содержа-

шейся в патенте формулой изобретения (полезной модели). Для толкования формулы изобретения и формулы полезной модели могут использоваться описание и чертежи.

Охрана интеллектуальных прав на промышленный образец представляется на основании патента в объёме, определяемом совокупностью его существенных признаков, нашедших отражение на изображениях изделия и приведённых в перечне существенных признаков промышленного образца.

4.8.1. Заявка на выдачу патента

Заявка на выдачу патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец подается в Роспатент лицом, обладающим правом на получение патента, и подписывается заявителем или его представителем, подающим заявку. К заявке прилагается документ, подтверждающий уплату патентной пошлины.

Заявка на изобретение (полезную модель) должна содержать:

1) заявление о выдаче патента с указанием автора изобретения (полезной модели) и лица, на имя которого испрашивается патент, а также места жительства или места нахождения каждого из них;

2) описание изобретения (полезной модели), раскрывающее его с полнотой, достаточной для осуществления;

3) формулу изобретения (полезной модели), выражающую его сущность и полностью основанную на его описании;

4) чертежи и иные материалы, если они необходимы для понимания сущности изобретения (полезной модели);

5) реферат.

Заявка на выдачу патента на промышленный образец кроме заявления содержит комплект изображений изделия, дающих полное детальное представление о его внешнем виде, чертёж общего вида изделия или эргономическую схему (при необходимости), описание промышленного образца и перечень его существенных признаков.

Датой подачи заявки считается дата поступления в Роспатент заявления о выдаче патента с приложением необходимых документов, а если часть прилагаемых документов представлена позже – дата поступления последнего из документов. Заявитель вправе отозвать поданную им заявку до регистрации изобретения, полезной модели или промышленного образца в соответствующем реестре.

Приоритет изобретения, полезной модели или промышленного образца устанавливается по дате подачи соответствующей заявки в Роспатент.

Приоритет объекта промышленной собственности может быть установлен по дате подачи первой заявки на изобретение, полезную модель

или промышленный образец в государстве – участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности (конвенционный приоритет). В этом случае заявка на изобретение или полезную модель должна быть подана в Роспатент в течение 12 месяцев с указанной выше даты, а заявки на промышленный образец – в течение 6 месяцев.

4.8.2. Экспертиза заявки на выдачу патента

По каждой из заявок, поступивших в Роспатент, проводится **формальная экспертиза**, в процессе которой проверяются наличие необходимых документов, их соответствие установленным требованиям, а также принадлежность заявленного предложения к объектам, которые могут быть признаны соответственно изобретениями, полезными моделями или промышленными образцами.

Если заявка не соответствует установленным требованиям к документам заявки, то Роспатент направляет заявителю запрос с предложением в течение двух месяцев представить исправленные или недостающие документы. Если заявитель в установленный срок не представит запрашиваемые документы или не подаст ходатайство о продлении этого срока, то заявка признаётся отозванной. Этот срок может быть продлён Роспатентом, но не более чем на 10 месяцев.

Если в результате формальной экспертизы будет установлено, что заявка оформлена на предложение, которое не относится к патентоспособным объектам, то принимается решение об отказе в выдаче патента, о чём сообщается заявителю. О положительном результате формальной экспертизы и о дате подачи заявки на изобретение или промышленный образец Роспатент уведомляет заявителя незамедлительно после завершения формальной экспертизы. В дальнейшем пути изобретений, полезных моделей или промышленных образцов расходятся.

Для заявок на выдачу патента *на полезную модель* предусмотрена *явочная (регистрационная) система экспертизы*, предусматривающая, что соответствие заявленной полезной модели условиям патентоспособности в процессе экспертизы не проверяется. В этом случае успешное прохождение формальной экспертизы является основанием для принятия решения о выдаче патента.

Для заявок на выдачу патента *на промышленный образец* применяется *проверочная система экспертизы*. В этом случае при положительном результате формальной экспертизы дополнительно проводится **экспертиза по существу**, которая включает проверку соответствия заявленного объекта условиям патентоспособности промышленного образца, т.е. проводится его проверка на новизну и оригинальность. В процессе экспертизы заявки на промышленный образец по существу Роспатент может запросить

у заявителя дополнительные материалы, без которых проведение экспертизы невозможно. Успешное прохождение экспертизы по существу является основанием для принятия решения о выдаче патента.

При рассмотрении заявок на выдачу патента *на изобретение* используется *отсроченная (отложенная) система экспертизы*. В этом случае сведения о заявках, успешно прошедших формальную экспертизу, публикуются в официальном бюллетене Роспатента по истечении 18 месяцев со дня подачи заявки на изобретение. По ходатайству заявителя сведения о заявке могут быть опубликованы в более ранние сроки.

Со дня публикации сведений о заявке изобретению предоставляется *временная правовая охрана* в объёме опубликованной формулы изобретения. После публикации сведений о заявке на изобретение любое лицо вправе ознакомиться с документами заявки.

Временная правовая охрана действует в течение трёх лет со дня подачи заявки, а в случае успешного прохождения экспертиз и выдачи патента – до даты публикации сведений о его выдаче. В этот период любое лицо может использовать изобретение, однако необходимо иметь в виду, что после получения патента ему придётся выплачивать патентообладателю денежную компенсацию. Размер компенсации определяется соглашением сторон, а в случае спора – судом.

Экспертиза заявки на изобретение по существу проводится по ходатайству заявителя или третьих лиц, которое может быть подано в Роспатент при подаче заявки на изобретение или в течение трёх лет со дня подачи заявки. Если ходатайство о проведении экспертизы заявки на изобретение по существу не подано в указанный срок, то заявка признаётся отозванной, а временная правовая охрана заявленного изобретения – прекратившейся.

Экспертиза заявки на изобретение по существу включает:

- информационный поиск в отношении заявленного изобретения для определения уровня техники, по сравнению с которым будет осуществляться оценка новизны и изобретательского уровня изобретения;
- проверку соответствия заявленного изобретения условиям патентоспособности.

По истечении шести месяцев со дня начала экспертизы заявки по существу Роспатент направляет заявителю отчет об информационном поиске. В процессе экспертизы заявки по существу Роспатент может запросить у заявителя дополнительные материалы (в том числе изменённую формулу изобретения), без которых проведение экспертизы невозможно.

При проведении экспертизы заявки по существу экспертами Роспатента устанавливается приоритет изобретения, если он не был установлен при проведении формальной экспертизы, и проверяется его патентоспособность. Установление приоритета заявленной разработки проводится

тогда, когда заявитель испрашивает приоритет по дате подачи первой заявки в государстве – участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности (конвенционный приоритет), по дате поступления дополнительных материалов, если они оформлены заявителем в качестве самостоятельной заявки и т.д. В ходе проверки патентоспособности проверяются новизна, изобретательский уровень, промышленная применимость изобретения, а также его соответствие принципам гуманности и морали.

В период действия временной правовой охраны ГК РФ предоставляет как заявителю, так и третьим лицам право ходатайствовать о проведении по заявке на изобретение информационного поиска для определения уровня техники, по сравнению с которым будет осуществляться оценка новизны и изобретательского уровня заявленного изобретения. Результаты информационного поиска помогут заявителю решить вопрос о дальнейшей судьбе заявки, поскольку дают более ясное представление о перспективах ее рассмотрения. С другой стороны, третьим лицам предоставляется возможность лучше оценить патентоспособность заявленного изобретения и принять решение о своих дальнейших действиях: заключить с заявителем соглашение об использовании разработки в период ее временной правовой охраны, приобрести права на патент, использовать разработку без разрешения заявителя и т.п.

Если в результате экспертизы заявки на изобретение по существу будет установлено, что заявленное изобретение соответствует условиям патентоспособности, то Роспатент принимает решение о выдаче патента на изобретение. В противном случае принимается решение об отказе в выдаче патента.

4.8.3. Регистрация изобретения, полезной модели, промышленного образца и выдача патента

На основании решения о выдаче патента Роспатент вносит изобретение, полезную модель или промышленный образец в соответствующий государственный реестр и выдает заявителю патент. Если патент испрашивался на имя нескольких лиц, то им выдается один патент. Необходимым условием государственной регистрации и выдачи патента является уплата соответствующей патентной пошлины.

Сведения о выдаче патента публикуются в официальном бюллетене Роспатента и размещаются на сайте Федерального института промышленной собственности (www.fips.ru). Опубликованию подлежат имя автора (если автор не отказался быть упомянутым в качестве такового), имя или наименование патентообладателя, название и формула изобретения или полезной модели либо перечень существенных признаков промышленного образца и его изображение.

4.8.4. Прекращение действия патента

Срок действия патента ограничен установленными законом временными рамками. После окончания срока, на который выдан патент, изобретение, полезная модель и промышленный образец становятся общественным достоянием и могут свободно использоваться любыми заинтересованными лицами.

В то же время в ряде случаев действие патента может быть прекращено досрочно. Основаниями для досрочного прекращения патента являются:

- получение Роспатентом заявления об отказе патентообладателя от своих прав;
- неуплата в установленный срок пошлин за поддержание патента в силе;
- признание патента недействительным.

Патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец признаётся недействительным полностью или частично на основании решения Роспатента или решения суда. ГК РФ содержит исчерпывающий перечень оснований для признания патента недействительным. Чаще всего причинами такого решения являются несоответствие изобретения, полезной модели или промышленного образца условиям патентоспособности либо неправильное указание в патенте автора (авторов) или патентообладателя (патентообладателей), например, присвоение авторства на чужую разработку или игнорирование прав других соавторов.

4.8.5. Патентование и охрана российских изобретений, полезных моделей или промышленных образцов за рубежом

Патенты на объекты промышленной собственности действуют, как правило, на территории тех государств, патентные ведомства которых выдали соответствующие патенты. Для того чтобы получить правовую охрану в других странах, необходимо запатентовать разработку в каждой из этих стран. При этом каждая подаваемая заявка должна отвечать требованиям, предъявляемым патентным законодательством стран, в которых испрашивается охрана.

Таким образом, обеспечение охраны разработки за рубежом требует затраты больших сил и средств, а потому патентообладатель должен каждый раз решать вопрос о целесообразности самого зарубежного патентования. Обычно за границей патентуются разработки, имеющие перспективы коммерческой реализации в форме экспорта готовой продукции, продажи лицензий, создания совместных предприятий, производственной кооперации и т.д. Для этого необходимо, чтобы разработка обеспечивала более

высокие технико-экономические, экологические и иные показатели по сравнению с лучшими зарубежными образцами. При этом есть смысл патентовать лишь такие разработки, за использованием которых можно осуществлять практический контроль.

Патентование за рубежом существенно облегчает участие России в Парижской конвенции по охране промышленной собственности 1883 г. и Договоре о патентной кооперации 1970 г.

Парижская конвенция не предусматривает выдачи международного патента, но на своей территории каждая из стран-участниц предоставляет иностранным заявителям такую же правовую охрану, как и её собственным гражданам и юридическим лицам. Наиболее важным из правил конвенции является уже упомянутое выше правило о конвенционном приоритете. В соответствии с ним заявителю предоставляется возможность в течение одного года (по промышленным образцам – в течение шести месяцев) испрашивать патентную охрану во всех других странах-участницах, при этом приоритет будет определяться датой подачи первой правильно оформленной заявки в одной из стран-участниц.

Договор о патентной кооперации облегчает подачу заявок на охрану одной и той же разработки в разных странах и сокращает дублирование в работе их патентных ведомств. Договор предусматривает возможность подачи в национальное патентное ведомство так называемой международной заявки в тех случаях, когда заявитель хочет обеспечить охрану разработки в нескольких странах. Подача международной заявки избавляет заявителя от необходимости оформлять и подавать заявки в каждую из стран, в которых он желает получить охрану. В страны, избранные заявителем, направляются результаты рассмотрения международной заявки, на основе которых патентные ведомства соответствующих стран, как правило, без проведения повторной проверки решают вопрос о выдаче патентов.

5. ПРАВО НА ТОПОЛОГИИ ИНТЕГРАЛЬНЫХ МИКРОСХЕМ

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 объёме и (или) на поверхности материала, на основе которого изготовлено такое изделие.

Правовая охрана распространяется только на оригинальную топологию интегральной микросхемы, созданную в результате творческой деятельности автора и неизвестную автору и (или) специалистам в области разработки топологий интегральных микросхем на дату её создания.

Топологии интегральной микросхемы, состоящей из элементов, которые известны специалистам в области разработки топологий интегральных микросхем на дату её создания, предоставляется правовая охрана, если совокупность таких элементов в целом отвечает требованию оригинальности.

Оригинальность является главным и единственным юридически значимым признаком, необходимым для предоставления топологии правовой охраны. Ни время создания, ни выполнение формальностей не влияют на признание топологии объектом охраны. Топология интегральной микросхемы признаётся оригинальной, пока не доказано обратное.

Автору топологии интегральной микросхемы, отвечающей условиям предоставления правовой охраны, принадлежат следующие интеллектуальные права:

- 1) исключительное право;
- 2) право авторства.

Автору топологии интегральной микросхемы принадлежат также другие права, в том числе право на вознаграждение за использование служебной топологии.

Автором топологии интегральной микросхемы признается гражданин, творческим трудом которого создана такая топология. Лицо, указанное в качестве автора в заявке на выдачу свидетельства о государственной регистрации топологии интегральной микросхемы, считается автором этой топологии, если не доказано иное.

Обладатель исключительного права на топологию может использовать топологию любым не противоречащим закону способом. Кроме того, правообладатель может распорядиться исключительным правом на топологию, в том числе путём отчуждения (например, продажи) исключительного права или выдачи лицензий на её использование.

Использованием топологии признаются действия, направленные на извлечение прибыли, в частности:

- 1) воспроизведение топологии в целом или частично путём включения в интегральную микросхему либо иным образом, за исключением воспроизведения только той части топологии, которая не является оригинальной;
- 2) ввоз на территорию Российской Федерации, продажа и иное введение в гражданский оборот топологии, или интегральной микросхемы, в которую включена эта топология, или изделия, включающего в себя такую интегральную микросхему.

Правообладатель в течение срока действия исключительного права на топологию интегральной микросхемы может по своему желанию зарегистрировать топологию в Роспатенте. Регистрация топологии осуществляется на основе *явочной системы*, т.е. без проверки её оригинальности, наличие которой предполагается.

Заявка на регистрацию должна содержать:

1) заявление о государственной регистрации топологии с указанием лица, на имя которого испрашивается государственная регистрация, а также автора, если он не отказался быть упомянутым в качестве такового, места жительства или места нахождения каждого из них, даты первого использования топологии, если оно имело место;

2) депонируемые материалы, идентифицирующие топологию, включая реферат;

3) документ, подтверждающий уплату пошлины.

Получив заявку, Роспатент проверяет наличие необходимых документов и их соответствие установленным требованиям. При положительном результате проверки топология вносится в Реестр топологий интегральных микросхем, а заявителю выдается свидетельство о государственной регистрации топологии интегральной микросхемы. Сведения о зарегистрированной топологии публикуются в официальном бюллетене Роспатента.

Исключительное право на топологию действует в течение 10 лет, после чего топология переходит в общественное достояние.

Договоры об отчуждении исключительного права на зарегистрированную топологию, лицензионные договоры о предоставлении права использования зарегистрированной топологии и переход исключительного права на такую топологию к другим лицам без договора подлежат государственной регистрации в Роспатенте.

Сведения об изменении правообладателя и обременении исключительного права на топологию вносятся в Реестр топологий интегральных микросхем на основании зарегистрированного договора или иного правоустанавливающего документа и публикуются в указанном официальном бюллетене.

Правообладатель для оповещения о своем исключительном праве на топологию вправе использовать знак охраны, который помещается на топологии, а также на изделиях, содержащих такую топологию, и состоит из выделенной прописной буквы Т («Т», [Т], буква Т в окружности или квадрате), даты начала срока действия исключительного права на топологию и информации, позволяющей идентифицировать правообладателя.

Топология, созданная работником в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя, признаётся служебной топологией. Право авторства на служебную топологию принадлежит работнику, а исключительное право – работодателю, если договором между ним и работником не предусмотрено иное.

Если исключительное право на топологию принадлежит работодателю или передано им третьему лицу, работник имеет право на получение от работодателя вознаграждения, размер, условия и порядок выплаты которо-

го определяются договором между работником и работодателем, а в случае спора – судом.

6. ПРАВА НА СРЕДСТВА ИНДИВИДУАЛИЗАЦИИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ, ТОВАРОВ, РАБОТ, УСЛУГ И ПРЕДПРИЯТИЙ

6.1. Фирменное наименование

Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим *фирменным наименованием*, которое определяется в его учредительных документах и включается в Единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица. Основное назначение фирменного наименования состоит в индивидуализации отдельных участников гражданского оборота.

Фирменным наименованием могут пользоваться только коммерческие организации, но не граждане. Гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим собственным именем, включающим фамилию и собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая. Сказанное распространяется и на граждан, зарегистрированных в качестве индивидуальных предпринимателей.

Фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности. Например, открытое акционерное общество «Амурский судостроительный завод». Здесь «открытое акционерное общество» – организационно-правовая форма; «судостроительный завод» – слова, обозначающие род деятельности; «Амурский» – оригинальное слово, производное от географического названия.

Необходимо отметить, что собственно наименование юридического лица должно соответствовать действительности, не должно вводить в заблуждение потребителей и других участников гражданского оборота.

Юридическое лицо должно иметь полное наименование и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке, а также вправе иметь полное и (или) сокращённое фирменное наименование на языках народов Российской Федерации и (или) иностранных языках. Например, полное фирменное наименование на русском языке – открытое акционерное общество «Газпром»; сокращенное фирменное наименование на русском языке – ОАО «Газпром»; сокращенное фирменное наименование на английском языке – JSC «GAZPROM».

Фирменное наименование юридического лица на русском языке и языках народов Российской Федерации может содержать иноязычные

заимствования в русской транскрипции или соответственно в транскрипциях языков народов Российской Федерации, за исключением терминов и аббревиатур, отражающих организационно-правовую форму юридического лица.

В фирменное наименование юридического лица не могут включаться:

- официальные наименования иностранных государств, а также слова, производные от таких наименований;
- официальные наименования федеральных органов государственной власти, органов власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления;
- наименования международных и межправительственных организаций;
- наименования общественных объединений;
- обозначения, противоречащие общественным интересам, а также принципам гуманности и морали.

Включение в фирменное наименование официального наименования Российская Федерация или Россия, а также слов, производных от этого наименования, допускается по отдельному разрешению.

Сокращённые фирменные наименования, а также фирменные наименования на языках народов Российской Федерации и иностранных языках защищаются исключительным правом на фирменное наименование, если они включены в Единый государственный реестр юридических лиц.

Распоряжение исключительным правом на фирменное наименование (в том числе путём его отчуждения или предоставления другому лицу права использования фирменного наименования) не допускается.

Не допускается использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, если эти юридические лица осуществляют аналогичную деятельность и фирменное наименование второго юридического лица было включено в Единый государственный реестр юридических лиц ранее, чем первого.

Право на фирменное наименование обеспечивает охраняемый законом интерес участника гражданского оборота в индивидуализации его деятельности на рынке товаров, работ и услуг. В хозяйственной деятельности коммерческая организация вправе рассчитывать на то, чтобы и в предпринимательском сообществе, и среди потребителей, и в глазах общественно-го мнения его оценивали по реальным заслугам. Действуя под фирменным наименованием, юридическое лицо реализует возможность на индивидуализацию своего участия в обороте. Под своим фирменным наименованием юридическое лицо совершает сделки и иные юридические действия, осуществляет личные неимущественные права, защищает свои нарушенные или оспариваемые права и т.д. Коммерческая организация вправе поме-

щать своё фирменное наименование на вывесках, бланках, счетах, прайс-листах, использовать фирменное наименование в публикациях рекламного характера, объявлениях, на сайте, на товарах, их упаковках и т.п.

6.2. Товарный знак и знак обслуживания

Товарный знак – обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей. Исключительное право на товарный знак удостоверяется свидетельством на товарный знак. Если юридическое лицо или предприниматель производят работы или оказывают услуги, то они могут использовать *знак обслуживания*. К знакам обслуживания соответственно применяются правила о товарных знаках.

Обладателями исключительного права на товарный знак могут быть юридическое лицо или индивидуальный предприниматель.

Популярный товарный знак наряду с отличительной функцией ассоциируется у потребителей с определённым качеством продукции. Будучи своего рода символом предприятия, товарный знак обязывает предприятие дорожить своей репутацией и постоянно заботиться о качестве выпускаемой им продукции. Одновременно товарный знак является также и рекламной выпускаемых изделий. Маркированные известными товарными знаками изделия пользуются повышенным спросом, на мировом рынке цена изделий с товарным знаком в среднем на 15 – 25 % выше, чем цена аналогичных анонимных товаров. Кроме того, товарный знак предназначен для защиты выпускаемой продукции на рынке и применяется в борьбе с недобросовестной конкуренцией.

Государственная регистрация товарного знака осуществляется Роспатентом в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации. На товарный знак, зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков, выдается свидетельство на товарный знак. Свидетельство на товарный знак удостоверяет приоритет товарного знака и исключительное право на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве.

В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объёмные и другие обозначения или их комбинации.

Словесные товарные знаки – это оригинальные слова, словосочетания и фразы. Такие знаки хорошо запоминаются, удобны для рекламы, их проще связывать с фирменными наименованиями производителей товаров, работ и услуг. Удачное звучание слова или короткой фразы способно вызывать у потребителей благоприятные для производителя товара (услуг) ассоциации. В качестве словесных товарных знаков часто используются названия животных, птиц, растений, драгоценных камней, наименования

природных явлений, небесных тел, географических объектов (Лев, Буревестник, Лотос, Комета, Эверест). Используются также искусственно образованные слова. Так, например, товарными знаками корпорации Майкрософт являются слова Microsoft[®], Windows[®], Windows Server[®], Windows Vista[®]. При регистрации словесных товарных знаков охраняются не только само слово или словосочетание, но и их шрифтовое решение.

Изобразительные товарные знаки – это обозначения в виде разнообразных рисунков, орнаментов, значков, символов, изображений всевозможных предметов и т.п. В основе таких товарных знаков могут лежать изображения известных памятников истории и культуры, географических объектов, народных орнаментов, внешнего вида самого предприятия или производимого им товара. В последнее время всё чаще используются абстрактные изображения и всевозможные символы (рис. 1).



Рис. 1. Товарные знаки с использованием абстрактных изображений

Особым типом изобразительных товарных знаков выступают словесные обозначения, выполненные в оригинальной графической манере (логотипы) (рис. 2). Товарный знак может быть зарегистрирован в любом цвете или цветовом сочетании.



Рис. 2. Логотипы

Объёмные товарные знаки – это пространственные товарные знаки, имеющие три измерения: длину, ширину и высоту. Объёмный товарный знак должен отличаться от известных предметов новым и оригинальным внешним видом. Чаще всего в качестве объёмных товарных знаков выступает оригинальная упаковка товара, например, форма бутылки компании «Кока-Кола».

Однако не любое слово, обозначение, символ могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков. Назовём некоторые из действующих ограничений.

Так, не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью по причине отсутствия у обозначения признаков оригинальности и индивидуальности, например аббревиатуры однотипных предприятий или обозначения, состоящие из обычных геометрических фигур, линий, чисел, наименований товаров.

Не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, состоящих только из элементов, представляющих собой государственные гербы, флаги и другие государственные символы и знаки, гарантийные или пробирные клейма, печати, награды и другие знаки отличия, а также обозначения, сходные до степени смешения с перечисленными выше элементами. Подобные обозначения имеют официальный характер и будут так или иначе связываться потребителями с носителями этих символов, а потому могут ввести потребителей в заблуждение относительно происхождения продукции.

Кроме того, не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, способные нарушить права и законные интересы третьих лиц. К ним относятся, в частности, обозначения, тождественные или сходные до степени смешения:

- с товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, в отношении однородных товаров;
- фирменными наименованиями или коммерческими обозначениями;
- названием известного в России произведения науки, литературы или искусства, персонажем из такого произведения без согласия правообладателя;
- именем, псевдонимом или производным от них обозначением, портретом известного в России лица без согласия этого лица или его наследника;
- промышленным образцом, знаком соответствия.

Как уже указывалось ранее, обозначение товара признаётся товарным знаком или знаком обслуживания только при условии проведения его государственной регистрации. Заявка на государственную регистрацию товарного знака, подаваемая в Роспатент, должна содержать:

- 1) заявление;
- 2) заявляемое обозначение;
- 3) перечень товаров, в отношении которых испрашивается государственная регистрация товарного знака;
- 4) описание заявляемого обозначения.

При регистрации товарного знака, как и при регистрации изобретения, можно воспользоваться конвенционным приоритетом.

Экспертиза заявки включает формальную экспертизу и экспертизу обозначения, заявленного в качестве товарного знака.

В ходе проведения формальной экспертизы заявки на товарный знак проверяется наличие необходимых документов и их соответствие установленным требованиям. В случае успешного прохождения формальной экспертизы проводится экспертиза заявленного обозначения на предмет его соответствия требованиям законодательства. По результатам экспертизы Роспатент принимает решение о государственной регистрации товарного знака или об отказе в его регистрации.

Товарный знак регистрируется в Государственном реестре товарных знаков, сведения о регистрации публикуются Роспатентом в официальном бюллетене, заявителю выдаётся свидетельство на товарный знак.

Товарный знак может быть также зарегистрирован и в иностранных государствах, а подав соответствующую заявку через Роспатент, можно провести его международную регистрацию.

Юридические лица и предприниматели, зарегистрировавшие на своё имя товарный знак или знак обслуживания (правообладатели), имеют исключительное право использовать товарный знак любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак).

Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности, путём размещения товарного знака:

- 1) на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации;
- 2) при выполнении работ, оказании услуг;
- 3) на документации, связанной с товарами;
- 4) в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;
- 5) в сети Интернет, в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

Владелец товарного знака вправе проставлять рядом с ним знак охраны, указывающий на то, что применяемое обозначение является

товарным знаком. Знак охраны выполняет рекламную, информационную и правовую функции. С одной стороны, он позволяет особым образом выделить товарный знак среди других обозначений, которыми маркируется товар или его упаковка, обращает внимание на особую природу знака и способствует его лучшему запоминанию. Это является дополнительным рекламным средством и собственно товарного знака, и маркируемых им товаров, способствует повышению престижа фирмы в глазах потребителей. С другой стороны, знак охраны предостерегает иных лиц от нарушения исключительных прав владельца товарного знака и является важным аргументом при разрешении патентно-правовых споров.

Знак охраны, который помещается рядом с товарным знаком и состоит из латинской буквы R или латинской буквы R в окружности (®), либо словесного обозначения «товарный знак», «зарегистрированный товарный знак», указывает на то, что применяемое обозначение является товарным знаком, охраняемым на территории Российской Федерации, например, Microsoft®.

Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак, в том числе путём отчуждения исключительного права на товарный знак или выдачи лицензий.

По договору об отчуждении исключительного права на товарный знак правообладатель передаёт или обязуется передать приобретателю в полном объёме принадлежащее ему исключительное право на товарный знак в отношении всех или части товаров, для индивидуализации которых он зарегистрирован. Обычно продажа товарного знака обусловлена предстоящей ликвидацией или изменением профиля деятельности владельца товарного знака либо связана с уступкой прав на иные объекты промышленной собственности, например, на промышленные образцы.

По лицензионному договору обладатель исключительного права на товарный знак (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования товарного знака в определённых договором пределах применительно к определённой сфере предпринимательской деятельности. При этом лицензиат *обязан* обеспечить соответствие качества производимых или реализуемых им товаров, на которых он помещает лицензионный товарный знак, требованиям к качеству, устанавливаемым лицензиаром. Лицензиар вправе осуществлять контроль за соблюдением этого условия. По требованиям, предъявляемым к лицензиату как изготовителю товаров, лицензиат и лицензиар несут солидарную (совместную) ответственность.

Договор об отчуждении исключительного права на товарный знак и лицензионный договор подлежат государственной регистрации в Роспатенте.

Исключительное право на товарный знак действует в течение десяти лет и может продлеваться неограниченное число раз каждый раз на очередные десять лет.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В истории развития цивилизации, неразрывно связанной с процессом накопления знаний, можно отметить несколько информационных революций, связанных с кардинальными изменениями в сфере обработки информации. Следствием этого стали важные качественные преобразования человеческого общества, такие как появление письменности, переход к книгопечатанию и использованию электричества, изобретение радиосвязи и ЭВМ и, наконец, формирование и развитие глобальных информационно-телекоммуникационных сетей.

Информационные и телекоммуникационные технологии проникли во все сферы деятельности человечества, включая экономику, бизнес, образование. Стремительное развитие компьютерной техники и информационных технологий стимулировало развитие общества, построенного на использовании информации и знаний и получившего название «информационное общество». Прогресс информационных технологий, коммуникационных систем, электронных средств массовой информации затрагивает уже сегодня жизненные интересы как государств, так и каждого человека.

Переход России к информационному обществу позволит не только существенно повысить производительность труда и улучшить качество управления, но и будет способствовать развитию гражданского общества и демократических традиций, а также обеспечит вхождение граждан России в глобальное информационное общество. Глобальная информатизация невозможна без соблюдения прав человека, в том числе права на свободный доступ к информации, права на защиту персональных данных и обязанности раскрытия информации со стороны государственных, общественных и коммерческих организаций. Переход к информационному обществу делает особенно актуальной защиту интеллектуальной собственности, в том числе авторских прав на программы для ЭВМ и базы данных.

Знание правовых основ прикладной информатики позволяет специалисту не только эффективно использовать информационные системы и содержащуюся в них информацию, защищать информацию и свои разработки от противоправных посягательств, но и не нарушать законные права и интересы авторов, правообладателей, владельцев информации и иных лиц.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Бюер, В. М. Информационное право : учеб. / В. М. Бюер, О. Г. Павельева. – СПб. : ГУАП, 2006. – 116 с.
2. Близнец, И. А. Авторское право и смежные права : учеб. / И. А. Близнец, К. Б. Леонтьев. – М. : Проспект, 2010. – 416 с.
3. Бачило, И. Л. Информационное право / И. Л. Бачило, В. Н. Лопатин, М. А. Федотов. – СПб. : Юридический центр Пресс, 2001. – 789 с.
4. Интеллектуальная собственность (исключительные права) : учеб. пособие / под ред. М. Н. Коршунова. – М. : Эксмо, 2006. – 576 с.
5. Ковалева, Н. Н. Информационное право России : учеб. / Н. Н. Ковалева. – М. : Дашков и К, 2008. – 359 с.
6. Сергеев, А. П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации : учеб. / А. П. Сергеев. – М. : Проспект, 2004. – 752 с.
7. Судариков, С. А. Право интеллектуальной собственности : учеб. / С. А. Судариков. – М. : Проспект, 2011. – 368 с.
8. Основы правовой информатики (юридические и математические вопросы информатики) : учеб. пособие / под ред. М. М. Рассолова, В. Д. Элькина. – М. : Юридическая фирма «КОНТРАКТ», 2007. – 287 с.
9. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть четвёртая: от 18 дек. 2006 г. № 230-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 2006. – № 52 (ч. 1). – Ст. 5496.
10. Об информации, информационных технологиях и о защите информации : Федер. закон от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 2006. – № 31 (ч. 1). – Ст. 3448.
11. Об электронной подписи : Федер. закон от 6 апр. 2011 г. № 63-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 2011. – № 15. – Ст. 2036.
12. О персональных данных : Федер. закон от 27 июля 2006 г. № 152-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 2006. – № 31 (ч. 1). – Ст. 3451.
13. О коммерческой тайне : Федер. закон от 29 июля 2004 г. № 98-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 2004. – № 29. – Ст. 3272.
14. О Федеральной службе по интеллектуальной собственности : Постановление Правительства РФ от 21 марта 2012 г. № 218 // Собрание законодательства РФ. – 2012. – № 14. – Ст. 1627.
15. Об утверждении Административного регламента исполнения Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам государственной функции по организации приёма заявок на изобретение и их рассмотрения, экспертизы и выдачи в установленном порядке патентов Российской Федерации на изобретение : приказ Министерства образования и науки Российской Федерации от 29 дек. 2008 г.

№ 327 // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. – 2008. – № 21.

16. Об утверждении Административного регламента исполнения Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам государственной функции по организации приёма заявок на государственную регистрацию программы для электронных вычислительных машин и заявок на государственную регистрацию базы данных, их рассмотрения и выдачи в установленном порядке свидетельств о государственной регистрации программы для ЭВМ или базы данных : приказ Министерства образования и науки Российской Федерации от 29 дек. 2008 г. № 324 // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. – 2009. – № 5.

Учебное издание

Инзарцев Алексей Вячеславович

ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ПРИКЛАДНОЙ ИНФОРМАТИКИ

Учебное пособие

Научный редактор – кандидат технических наук, доцент А. В. Еськова

Редактор Т. Н. Карпова

Подписано в печать 27.11.2013.

Формат 60 × 84 1/16. Бумага 65 г/м². Ризограф EZ570E.

Усл. печ. л. 6,27. Уч.-изд. л. 5,96. Тираж 75 экз. Заказ 25925.

Редакционно-издательский отдел
Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения
высшего профессионального образования
«Комсомольский-на-Амуре государственный технический университет»
681013, Комсомольск-на-Амуре, пр. Ленина, 27.

Полиграфическая лаборатория
Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения
высшего профессионального образования
«Комсомольский-на-Амуре государственный технический университет»
681013, Комсомольск-на-Амуре, пр. Ленина, 27.