



# **ЗАКОН ОБ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ**

**SUCSID Межуниверситетские Start-Up центры для создания и продвижения студенческих инноваций**

530349-TEMPUS-1-2012-1-FR-TEMPUS-JPHES

## Название курса

### Дескрипторы

<b>Название курса:</b>	<b>Закон об интеллектуальной собственности</b>
<b>Код курсовой единицы</b>	<b>M-IDP-IP</b>
<b>Университет-разработчик курса:</b>	ХНУСА, КГУ, БНТУ, БГУ, ХНУГХ, АЭНМ, ТНТУ, ХНЭУ
<b>Тип курсовой единицы</b>	<b>Факультативный (по выбору)</b>
<b>Уровень</b>	<b>Магистр</b>
<b>Количество кредитов</b>	<b>3 кредита (75-90 часов работы студента)</b>
<b>Режим обучения</b>	<b>Дистанционное обучение</b>
<b>Предварительная подготовка и базовые знания:</b>	Необходимы базовые знания экономики. Курс особо полезен для студентов экономических факультетов, а также других областей специализации.

### Результаты обучения

#### *Успешное завершение модуля гарантирует:*

- (а) знание и понимание основных элементов права интеллектуальной собственности, правовых взаимоотношений между понятиями, ценностями, принципами и правилами в отношении интеллектуальной собственности;
- (б) знание и понимание более широкой правовой базы ИС разных стран;
- (с) понимание роли объектов промышленной собственности в успешном продвижении продукта на рынок;
- (д) приобретение навыков правовой охраны товарных знаков, защиты в рамках общего права и этапов регистрации;
- (е) понимание и теоретические знания основных положений авторского права, патентов и применения цифровой подписи в правовом споре;
- (ф) навыки получения, анализа и передачи правовой информации и вопросов.

### Содержание курса

Курс, состоящий из 3 кредитов (модулей) предполагает нагрузку для студентов в размере 75-90 часов.

Эта сумма делится следующим образом:

на каждый час непосредственного контакта с преподавателем (лекция, семинар) приходится 10 часов самостоятельной работы студента. Соответственно, весь курс обучения предполагает 7-9 часов прямого (или опосредованного в случае дистанционного обучения) контакта со студентом.

Оставшееся время предполагает самостоятельную работу студента (чтение, выполнение формирующих и итоговых заданий, подготовка презентаций и т.д.)

#### **Курсовая единица 1: Введение в закон об интеллектуальной собственности**

- Типы и объекты интеллектуальной собственности
- Обоснование права интеллектуальной собственности
- Источники права интеллектуальной собственности

*Практическая деятельность: изучение законодательных документов в области ИС*

#### **Курсовая единица 2: Понятие торговой марки**

- Теоретические особенности товарных знаков
- Международные товарные знаки и регистрация
- Понятие о товарных знаках в Республике Молдова

*Практическое занятие: торговый знак как средство повышения конкурентоспособности*

### **Курсовая единица 3: Международная система защиты объектов промышленной собственности**

- Международная система защиты объектов промышленной собственности
- Средства защиты объектов промышленной собственности

*Семинар: Определите способы защиты прав на объекты промышленной собственности*

### **Курсовая единица 4: Нарушение прав интеллектуальной собственности**

- Понятие о нарушении права ИС
- Противодействие нарушению права ИС

*Самостоятельная работа. Чтение дополнительных материалов*

### **Курсовая единица 5: Общее право о защите ТМ**

- Торговые марки (ТМ): общие аспекты защиты прав ТМ
- Патенты и патентное право

*Семинар: европейское и национальное патентное законодательство (BY, MD, UA) - общие символы и основные отличия*

### **Курсовая единица 6: Авторство и владение авторским правом**

- Основные понятия и положения об авторском праве
- Требования защиты и категории работ, подлежащих защите
- Творческие работы и другие объекты, не защищенные авторским правом
- Объекты, подлежащие защите авторским правом

*Практическое занятие: Защита и срок действия авторского права*

### **Курсовая единица 7. Патенты. Введение.**

- Основные понятия и принципы прав промышленной собственности
- Правовая охрана изобретений, полезных моделей, промышленных образцов
- Процедура получения патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец
- Виды патентных документов, содержание патентных документов
- Международная патентная классификация

*Практическое занятие: Коммерциализация объектов патентного права*

### **Курсовая единица 8: Правовое регулирование электронной цифровой подписи**

- Цифровая подпись и ее концепция и правовой статус
- Деятельность центра сертификации

## **Список рекомендованной и обязательной литературы**

1. Brainbrige D. Intellectual Property, 8th edition, 2010
2. Understanding Industrial Property [Electronic resource] Available from: [http://www.wipo.int/export/sites/www/freepublications/en/intproperty/895/wipo\\_pub\\_895.pdf](http://www.wipo.int/export/sites/www/freepublications/en/intproperty/895/wipo_pub_895.pdf)
3. Prudential Reasons for IPR Reform, University of Melbourne, Doris Schroeder and Peter Singer, May 2009
4. Law on the protection of trademarks No. 38-XVI (adopted on February 29, 2008, applicable from September 6, 2008)
5. Government Decision of the Republic of Moldova No. 257 of April 2, 2009 on approving the Regulation of the Appeal Board of the State Agency on Intellectual Property
6. <http://agepi.gov.md/> - state agency on intellectual property of the republic of moldova
7. Cornish W.R., Llewelyn D. *Intellectual Property: Patents, Copyrights, Trademarks and Allied Rights*. Sweet and Maxwell. 2003.
8. Olivier Vrins and Marius Schneider, 'Enforcement of Intellectual Property Rights through Border Measures: Law and Practice in the EU', 1,248 pages, 2012.
9. Prof. Thomas F. Cotter, 'Comparative Patent Remedies: A Legal and Economic Analysis', 448 pages, 2013.

10. Trademark Basics. A Guide for Business, International Trademark Association INTA, 2012
11. International Intellectual Property Law. Jonathan Franklin\* Electronic Resource Guide. 2013
12. Bondarenko S. Copyright and Related Rights [teach. guidances] / S. Bondarenko. – Kyiv: Inst. int. prop. and law, 2009
13. Krainev P.P. Patenting inventions in Ukraine [monographs] / Krainev P.P., Robotyahova L.I., Dyatlyk I.I. – K.: Publishing house “Inyure”, 2009.
14. Tsybulev P.M. Popular intellectual property / P.M. Tsybulev, V.P. Chebotarev. – K.: OOO “Alfa – PIC”, 2010

#### *Интернет-ресурсы:*

1. <http://www.ipo.gov.uk/types.htm>
2. <http://librarysource.uchastings.edu/sp/subjects/guide.php?subject=intl-ip-law#box-1095>
3. <http://www.wall-street.ro/slideshow/IT-C-Tehnologie/160322/topul-celor-mai-inovative-companii-din-lume-gigantii-care-domina-piata-cu-noile-tehnologii-si-patente-lansate.html>
4. <http://www.european-patent-office.org>
5. “*Interflora Inc and another v Marks and Spencer plc and another [2013] EWHC 1291 (Ch), 21 May 2013*” (Full text: <http://www.bailii.org/ew/cases/EWHC/Ch/2013/1291.html>; analysis: <http://uk.practicallaw.com/7-530-0226?q=google+key+words+trademarks>)
6. <http://www.uspto.gov/>
7. <http://www.wipo.int/>
8. [http://www.bardehle.com/fileadmin/contentdocuments/broschures/Trademark\\_Protection.pdf](http://www.bardehle.com/fileadmin/contentdocuments/broschures/Trademark_Protection.pdf)
9. <http://www.ipo.gov.uk/downloads/practice-manual.pdf>
10. <http://www.wipo.int/pct/guide/en/gdvol2/annexes/ep.pdf>
11. <http://www.ip.uk./bipc>
12. <http://www.uspto.gov/patft/index.html> – Office database patent and trademark office U.S.
13. <http://www.depatistnet.de/> – Cathode Digital Library Office of Patents and Trademarks Germany

## Планируемые виды учебной деятельности и методы преподавания

**Опрос.** Проводится преподавателем, чтобы выяснить уровень знаний студента и определить темы для дальнейшего изучения.

**Объяснение.** Объяснение всегда должно сопровождаться соответствующими примерами, чтобы облегчить понимание. Оно похоже на обсуждение определенной темы, в котором принимает участие группа людей. Объяснение может сопровождаться моделированием, чтобы быть более эффективным и иметь длительное воздействие на учащихся.

**Моделирование.** Моделирование является одним из способов обеспечения наглядности в процессе обучения. Этот метод основан на трех критериях - наблюдение, удержание в памяти и воспроизведение. Это также известно, как мотивированное поведение. Моделирование помогает студентам в визуализации и принятии решений.

**Демонстрация.** С помощью демонстрации студенты получают возможность изучить различные аспекты и понять теорию с другой точки зрения. Демонстрация представляет собой пошаговое объяснение, объясняющее причины явлений и их значение. Применяя свои знания на практике и оттачивая навыки, студент улучшает понимание предмета и приобретает способность идентифицировать предмет изучения более эффективным способом. Практический эксперимент является очень хорошим методом, используемым для демонстрации темы.

**Сотрудничество.** Работа в команде является современной формой сотрудничества. Студенты учатся работать в группе, что несколько облегчает работу преподавателя. Этот метод обучения способствует развитию чувства взаимной ответственности у студентов. Они учатся прилагать больше усилий, исследуя ту или иную тему и применять эффективные методы, чтобы получить результат.

Помимо этих определенных методов, в настоящее время применяются и многие другие методы,

чтобы обеспечить качественное образование. Ролевые игры, истории, семинары, презентации, конференции, мозговой штурм, ситуационный анализ, образовательные поездки и современные аудиовизуальные средства, как, например, документальные фильмы, компьютеры, Интернет, и т.д., были введены в процесс образования. Эти новые методы увеличили темп обучения и понимания и способствовали повышению способности студентов к исследованиям и логическим размышлениям для решения поставленных задач.

Большой акцент делается на самостоятельное обучение.

## Методы, критерии и режим оценивания

Для оценки студентов будут использоваться самооценка и итоговый экзамен.

Курсовые работы фокусируются на отдельных моментах индикативного содержания.

Чтобы определения уровня понимания, будут использоваться методы проверки, такие как: работа в группах, мозговой штурм, индивидуальная деятельность, сбор данных и информации, тематические исследования анализ.

Экзамен направлен на проверку основных знаний и соответствующих навыков.

Соотношение компонентов:

- Знание и понимание 20%
- Индивидуальная работа 60%
- Общение 20%

## План индивидуального развития

**Этот курс (модуль) предоставляет студентам возможность повысить способность:**

- определять и обобщать научную точку зрения и использовать ее как вспомогательное средство правового анализа
- использовать свои знания, навыки и установки в этой области исследования
- управлять собственным обучением
- работать вместе с другими
- развивать свои навыки критического анализа, независимых исследований, сотрудничества и эффективной коммуникации с коллегами.

## Учебные и методические материалы

Учебно-методические материалы могут иметь различную природу, это зависит от содержания курса.

Они могут включать: учебники и учебные пособия; отдельные главы из учебников; Power Point презентации; видеоматериалы; научные статьи; анализ правовой базы, тематические исследования; презентации с конференций и т.д.

Этот курс основан на индивидуальной работе студентов и предполагает дополнительные материалы для чтения.

Для достижения результатов курса, процесс обучения содержит:

- тестовые задания, ориентированные на результат обучения;
- типы тестовых заданий могут быть использованы для оценки достижения результатов;
- студенты получают возможность продемонстрировать свой уровень достижения результатов, выполняя различные типы задач;
- студенты знают критерии оценки до выполнения задания;
- оценка результатов производится по достаточно широкой шкале, чтобы адекватно отразить относительные различия выполнения заданий студентами.

Однако мы должны иметь в виду, что этот курс /модуль содержит только 3 кредита, и нагрузка студента составляет около 75-90 часов.

## СОДЕРЖАНИЕ

<b>1. КУРСОВАЯ ЕДИНИЦА 1. Право интеллектуальной собственности. Введение</b> <i>(Разработчик Олег Кулаенко, (ХНУСА))</i>	7
<b>2. КУРСОВАЯ ЕДИНИЦА 2. Товарный знак. Введение</b> <i>(Разработчик Елена Бабенко, (КГУ))</i>	12
<b>3. КУРСОВАЯ ЕДИНИЦА 3. Международная система защиты объектов промышленной собственности</b> <i>(Разработчик Елена Гурина, (БНТУ))</i>	22
<b>4. КУРСОВАЯ ЕДИНИЦА 4. Посягательство на права интеллектуальной собственности</b> <i>(Разработчик Дарья Фирсава, (БГУ))</i>	27
<b>5. КУРСОВАЯ ЕДИНИЦА 5. Нормы общего права защиты ТМ</b> <i>(Разработчики Елена Черникова, Наталия Телюра, (ХНУГХ))</i>	32
<b>6. КУРСОВАЯ ЕДИНИЦА 6. Авторство и авторское право</b> <i>(Разработчик Сергей Чуус, (АЭНМ))</i>	45
<b>7. КУРСОВАЯ ЕДИНИЦА 7. Патенты. Введение</b> <i>(Разработчик Галина Нагорняк, (ТНТУ))</i>	57
<b>8. КУРСОВАЯ ЕДИНИЦА 8. Правовое регулирование электронной цифровой подписи</b> <i>(Разработчик Сергей Евсеев, (ХНЭУ))</i>	64

## **КУРСОВАЯ ЕДИНИЦА 1: Право интеллектуальной собственности. Введение**

**Автор:** Олег Кулаенко, Харьковский национальный университет строительства и архитектуры – ХНУСА

### **Тема 1.1.** Типы и объекты интеллектуальной собственности

*Упрощенное описание права интеллектуальной собственности. Объекты права интеллектуальной собственности. Промышленная собственность и авторское право.*

Право интеллектуальной собственности является областью права, которая касается юридических прав, связанных с творческими усилиями или деловой репутацией и престижем. Предмет интеллектуальной собственности очень широк и включает в себя литературные и художественные произведения, фильмы, компьютерные программы, изобретения, промышленные образцы и знаки, используемые трейдерами для своих товаров или услуг. Закон предупреждает копирование или другое несправедливое использование результатов работы или репутации других людей и обеспечивает средства правовой защиты, если это произошло. Есть несколько различных форм прав или областей права, порождающих права, составляющие интеллектуальную собственность<sup>1</sup>.

Термин интеллектуальная собственность в широком смысле означает творения человеческого разума. Право интеллектуальной собственности защищает интересы создателей, давая им права собственности на свои творения.

*Конвенция об учреждении Всемирной организации интеллектуальной собственности (1967)* дает следующий перечень предметов или **объектов** права интеллектуальной собственности (ПИС)<sup>2</sup>:

- литературные, художественные и научные произведения;
- результаты исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, передачи;
- изобретениям во всех областях человеческой деятельности;
- научные открытия;
- промышленные образцы;
- товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и коммерческие обозначения;
- защита от недобросовестной конкуренции; и
- «все другие права, относящиеся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях».

Компьютерные программы являются хорошим примером типа работы, которая не включена в список, но которые, несомненно, включены в понятие производства в области литературы, науки и искусства по смыслу последнего элемента в списке.

Интеллектуальная собственность, как правило, делится на **две ветви**, а именно **промышленная собственность и авторское право**<sup>2</sup>.

**Авторское право** относится к художественным произведениям, например, стихотворениям, романам, музыке, картинам и кинематографическим произведениям. В большинстве европейских языков, кроме английского, авторское право известно, как права автора. Выражение авторских прав относится к основным действиям в отношении литературных и художественных произведений, которые могут быть сделаны только автором или с его разрешения. К этим действиям относятся, например, изготовление копий литературного или художественного произведения, такого как книги, картины, скульптуры, фотографии или кинофильмы. Второе выражение, «права автора», относится к человеку, который является создателем художественного произведения, его автором, подчеркивая тем самым факт, признанный в большинстве законов, что автор имеет определенные особые права на свое творение, такие как: право предотвращать воспроизведение в том или ином виде, которое принадлежит только ему, в то время как другие права, такие как право делать копии, может осуществляться другими лицами, например, издателями, которые получили от автора лицензию на этот вид деятельности.

<sup>1</sup> Brainbrige D. Intellectual Property, 8th edition, 2010

<sup>2</sup> Understanding Industrial Property [Electronic resource] Available from:

[http://www.wipo.int/export/sites/www/freepublications/en/intproperty/895/wipo\\_pub\\_895.pdf](http://www.wipo.int/export/sites/www/freepublications/en/intproperty/895/wipo_pub_895.pdf)

**Промышленная собственность** имеет ряд форм. К ним относятся патенты для защиты изобретений и промышленные образцы, которые представляют собой объекты, определяющие внешний вид промышленной продукции. Промышленная собственность охватывает также товарные знаки, знаки обслуживания, планировку интегральных микросхем, коммерческие названия и обозначения, а также географические указания и защиту от недобросовестной конкуренции. В некоторых из них аспект интеллектуального творчества хотя и присутствует, но менее четко определен. Здесь важно то, что объект промышленной собственности, как правило, состоит из знаков, передающих информацию, в частности для потребителей, в отношении товаров и услуг, предлагаемых на рынке. Защита направлена против несанкционированного использования таких обозначений, способных ввести в заблуждение потребителей, а также против недобросовестных действий в целом.

Интеллектуальная собственность относится к элементам информации или знаний, которые могут быть включены в материальные объекты в неограниченном количестве копий в разных местах в любой точке мира. Право собственности относится не к самим копиям, а к информации или знаниям, отраженным в них. Права интеллектуальной собственности также характеризуются определенными ограничениями, такими как ограниченный срок действия авторского права и патентов.

Таким образом, основными формами интеллектуальной собственности являются<sup>3</sup>:

- авторское право;
- патенты;
- конструкции;
- торговые марки.

Эти виды интеллектуальной собственности будут рассмотрены в этой работе.

### **Тема 1.2.** Юридические обоснования для права интеллектуальной собственности.

*Описаны основные причины права интеллектуальной собственности.*

Существует две причины, по которым предоставляется защита прав интеллектуальной собственности. Первая из них нравственного характера отражает желание выразить поддержку творцу при использовании плодов своего творчества; вторая заключается в поощрении инвестиции навыков, времени, финансов и других ресурсов в инновации, которые полезны для общества. Это обычно достигается путем предоставления создателям определенных ограниченных во времени прав управления использованием этих продуктов<sup>4</sup>.

Различные обоснования были выдвинуты для существования права интеллектуальной собственности, и они, как правило, установлены в контексте патентов. Основной причиной возникновения права интеллектуальной собственности является то, что человек должен владеть тем, что он производит, то есть тем, что он приносит в мир. Если то, что он производит, может быть отобрано у него, то он не лучше, чем раб. Интеллектуальная собственность является, таким образом, самой основной формой собственности, потому что человек не использует для производства ничего, кроме того, что у него в голове. Считается, что инвестиции должны стимулироваться наличием и исполнением строгих законов, обеспечивающих, что публикация новых произведений и производство новых продуктов будет выгодно, при условии, конечно, что они достаточно обоснованы, полезны и коммерчески привлекательны для достижения жизнеспособного уровня продаж. Если инвестиции стимулируются это должно привести к увеличению благосостояния и занятости. Существование строгих законов в этой области стимулирует публикацию и распространение информации и расширяет запас имеющихся знаний. Например, сведения о патентах публикуются и доступны для публичного ознакомления. В свое время, когда истечет срок действия патента, каждый волен сделать продукт или использовать процесс. Это, казалось бы, достаточное обоснование для защиты монопольного права в случае патентов.

Таким образом, обоснование необходимости принимать законы в области интеллектуальной

---

<sup>3</sup> Electronic resource. Available from: <http://www.ipo.gov.uk/types.htm>

<sup>4</sup> WIPO Intellectual Property Handbook: Policy, Law and Use, WIPO Publication No. 489. [Electronic resource] Available from: <http://www.wipo.org/about-ip/en/iprm/pdf/ch1.pdf>



собственности можно разделить на три основных типа:

### **Финансовый стимул**

Эти исключительные права позволяют владельцам интеллектуальной собственности извлекать выгоду из собственности, которую они создали, обеспечивая финансовые стимулы для создания инвестиций в интеллектуальную собственность, и, в случае патентов, оплачивать научные исследования и разработки<sup>5</sup>.

### **Экономический рост**

Совместный исследовательский проект Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС) и Университета Организации Объединенных Наций, направленный на определение воздействия систем ИС в шести азиатских странах, выявил "положительную корреляцию между укреплением системы ИС и последующим экономическим ростом"<sup>6</sup>.

### **Мораль**

В соответствии со статьей 27 Всеобщей декларации прав человека, «каждый человек имеет право на защиту его моральных и материальных интересов, являющихся результатом научных, литературных или художественных трудов, автором которых он является». Хотя отношения между интеллектуальной собственностью и правами человека довольно сложные, существуют моральные аргументы в пользу интеллектуальной собственности.

Аргументы, поддерживающие право интеллектуальной собственности можно разделить на три основные категории. Теоретики личности считают, что интеллектуальная собственность является продолжением личности. Прагматики считают, что интеллектуальная собственность стимулирует социальный прогресс и толкает людей к дальнейшим инновациям. Приверженцы теории Джона Локка утверждают, что интеллектуальная собственность является оправданной на основе личных заслуг и напряженной работы<sup>7</sup>.

Таким образом, права интеллектуальной собственности являются жизненно важными для промышленности, бизнеса и коммерции и вполне обоснованными, поскольку предоставляемая ими защита, поощряет финансовые, людские и технологические инвестиции в создание новых или усовершенствованных работ, изобретений и конструкций.

### **Тема 1.3. Источники права интеллектуальной собственности**

*Правовые институты интеллектуальной собственности. Основные международные договоры интеллектуальной собственности.*

Источники права ИС включают в себя правовые институты интеллектуальной собственности и международные/местные договоры на интеллектуальную собственность<sup>8</sup>.

### **Правовые институты интеллектуальной собственности**

Всемирные правовые институты:

- Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС) является специализированным учреждением Организации Объединенных Наций. Работа этой организации посвящена разработке сбалансированной и доступной международной системы интеллектуальной собственности, которая вознаграждает творчество, стимулирует инновации и вносит вклад в экономическое развитие при соблюдении общественных интересов";
- Всемирная торговая организация (ВТО);
- Организация Объединенных Наций по вопросам образования, науки и культуры (ЮНЕСКО) спонсировала ряд международных соглашений об интеллектуальной собственности, связанных

---

<sup>5</sup> Prudential Reasons for IPR Reform, University of Melbourne, Doris Schroeder and Peter Singer, May 2009

<sup>6</sup> Measuring the Economic Impact of IP Systems, WIPO, 2007

<sup>7</sup> Intellectual Property. [Electronic resource] Available from: [http://en.wikipedia.org/wiki/Intellectual\\_property](http://en.wikipedia.org/wiki/Intellectual_property)

<sup>8</sup> [Electronic resource] Available from: <http://librarysource.uchastings.edu/sp/subjects/guide.php?subject=intl-ip-law#box-1095>

с авторским правом, культурными ценностями и защитой интеллектуальной собственности развивающихся стран являются основными глобальными институтами, которые управляют международными договорами интеллектуальной собственности.

### Основные международные договоры интеллектуальной собственности

- Авторское право
- [Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений](#), 828 UNTS 221 (ВОИС) (Berne Convention for the Protection of Literary and Artistic Works)
- [Универсальная конвенция об авторском праве](#), 6 UST 2732; 216 UNTS 133. (ЮНЕСКО) (Universal Copyright Convention)
- [Договор ВОИС по авторскому праву](#), 36 ILM 65. (ВОИС) (WIPO Copyright Treaty)
- [Договор ВОИС по постановкам и фонограммам](#), ВОИС Док. CRNR/DC/96; Док Сенат США договор. 105-17 (ВОИС) (WIPO Performances and Phonograms Treaty)
- Патенты и товарные знаки
- Парижская конвенция по охране промышленной собственности, 21 UST 1583; 24 UST 2140; TIAS 6923, 7727; 6 ILM 806. (ВОИС)
- Мадридское соглашение о международной регистрации знаков, 828 UNTS 390 (ВОИС)
- Договор о законах по товарным знакам, 2037 UNTS 35
- Договор о Патентном законе, 39 ILM 1047
- Договор о патентной кооперации, 28 UST 7645; TIAS 8733. (ВОИС)
- Европейская патентная конвенция, 13 ILM 268. (Европейское патентное ведомство)
- (Для договоров, не перечисленных здесь, попробуйте: ВОИС договоров, административные или основных договоров в области интеллектуальной собственности многосторонних: Цитаты и источники (Колумбия Закон Руководство МИП).
- ТРИПС
- Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС), 33 ILM 81. (ВТО)

### Законы Украины

Гражданский кодекс: т.4 «Право интеллектуальной собственности».

### Семинар 1.1. Базовые понятия о праве интеллектуальной собственности

#### **Цель:**

- Закрепление основных концепций прав в области интеллектуальной собственности
- Изучение законодательной базы прав в области интеллектуальной собственности
- Углубление понимания интеллектуальной собственности в случае командной работы

#### **Задачи:**

- *Учебная:* развитие познавательного интереса в области интеллектуальной собственности. Развитие умения выбирать источники дополнительной информации.
- *Методическая:* Углубление, обобщение и систематизация знаний по обоснованию права на объекты интеллектуальной собственности.

#### **Структура семинара:**

- 1) *Теоретическая часть:* Изучение законодательных документов в области ИС
- 2) *Практическая часть:* Ответы на тестовые вопросы и обсуждения предложенной области

#### **Теоретическая часть**

Просмотрите материалы ресурсов, указанных в ссылках. Обратите особое внимание на тексты международных договоров в области интеллектуальной собственности (справка<sup>8</sup>).

Самостоятельно изучите основные документы, регламентирующие права ИС в вашем регионе.

## Практическая часть

Тестовые вопросы.

1. Сформулируйте концепцию права ИС.
2. Что является объектом интеллектуальной собственности?
3. Кто может быть субъектом права ИС?
4. Какие документы включены в нормативно-правовую базу международного и регионального права ИС?
5. Почему необходимо законодательное регулирование объектов права ИС?

## Вопросы для обсуждения

1. Рассмотрим, почему некоторые права интеллектуальной собственности порождают защиту монополий, в то время как другие этого не делают. Должны ли все формы прав интеллектуальной собственности требовать разрешения на копирование?
2. Различные права интеллектуальной собственности могут применяться при разработке произведения или продукта и его использовании. Обсудите, как эти права могут применяться и взаимодействовать в отношении (а) логотипа, используемого для продвижения нового продукта и (б) новых средств создания виджета, который имеет другой вид по сравнению с уже существующим виджетом.
3. Обсудить обоснование прав интеллектуальной собственности, учитывая последствия, которые могла бы повлечь отмена всех законов об интеллектуальной собственности.

## Список рекомендованной и обязательной литературы

1. Brainbrige D. Intellectual Property, 8th edition, 2010.
2. Prudential Reasons for IPR Reform, University of Melbourne, Doris Schroeder and Peter Singer, May 2009.
3. Measuring the Economic Impact of IP Systems, WIPO, 2007.

## Интернет-ресурсы

1. Understanding Industrial Property [Electronic resource] Available from: [http://www.wipo.int/export/sites/www/freepublications/en/intproperty/895/wipo\\_pub\\_895.pdf](http://www.wipo.int/export/sites/www/freepublications/en/intproperty/895/wipo_pub_895.pdf)
2. [Electronic resource] Available from: <http://www.ipo.gov.uk/types.htm>
3. WIPO Intellectual Property Handbook: Policy, Law and Use, WIPO Publication No. 489. [Electronic resource] Available from: <http://www.wipo.org/about-ip/en/iprm/pdf/ch1.pdf>
4. Intellectual Property. [Electronic resource] Available from: [http://en.wikipedia.org/wiki/Intellectual\\_property](http://en.wikipedia.org/wiki/Intellectual_property)
5. [Electronic resource] Available from: <http://librarysource.uchastings.edu/sp/subjects/guide.php?subject=intl-ip-law#box-1095>

## КУРСОВАЯ ЕДИНИЦА 2: Товарный знак. Введение

**Автор:** Елена Бабенко, Комратский государственный университет – КГУ

**Тема 2.1.** Товарный знак. Основные теоретические положения

1. Суть и цель товарных знаков
2. Основные функции торговой марки
3. Правовая охрана товарного знака

**Изучение темы обеспечит:**

- Знание сути и цели товарных знаков
- Способность идентифицировать функции товарных знаков
- Возможность определять правовую охрану товарных знаков

### 1. Суть понятия «товарный знак»

**Торговая марка (товарный знак)** - это зарегистрированное в установленном порядке обозначение, которое присваивается продукту для его отличия от других и указания на производителя (фирму). Это образ или рисунок (символ, знак), комбинация букв и цифр.

Этот образ понимается как средство индивидуализации производителя, чтобы восприниматься в качестве товарного знака или логотипа. Регистрация товарного знака происходит в государственных учреждениях, а его получение защищает права производителя (продавца) на использование бренда или логотипа.

Правовая охрана товарного знака в настоящее время осуществляется в более чем 160 странах, при этом более 90 из этих стран закрепили ее на уровне законодательства.

С точки зрения производственной и коммерческой деятельности, товарный знак - это особый символ ответственности за качество продукции, с указанием того, кто имеет исключительное право на этот продукт и получение прибыли, но в то же время, несет за него ответственность, в том числе за поставку некачественного товара. Товарный знак приносит владельцу ощутимую выгоду, обеспечивая ему высокую репутацию.

Существует четыре типа символов марок (марки) (Рис. 2.1.):

1. **Торговое название (имя)** - слово (группа слов) или букв, которые могут быть произнесены;
2. **Логотип** - это символ, рисунок или отличительный цвет, или знак;
3. **Торговый имидж** - персонализированный бренд;
4. **Торговая марка** является названием бренда и защищена юридически.



**Рисунок 2.1. Типы символов торговых марок.**

Следует отметить, что товарный знак является также частью фирменного стиля, играя при этом ведущую роль. В свою очередь, **фирменный стиль** представляет собой набор методов, которые обеспечивают восприятие имиджа компании и ее продуктов во внешнем мире и в то же время позволяет дифференцировать себя от конкурентов. Он состоит из таких частей, как цвет бренда, знак, логотип, шрифт и т.д.

Привлекая и удерживая потребителей, успешные бренды обеспечивают процветание компании. Завоевав внимание постоянных клиентов, компания получает возможность укрепить свои позиции на рынке и поддерживать уровень приемлемых цен и устойчивые потоки денежных средств, которые в свою очередь увеличивает цену акций компании и обеспечивает базу для ее дальнейшего роста.

Бренд является не только одной из характеристик потребительского рынка, он также крайне важен для любого бизнеса, рынков и поставщиков услуг, розничной торговли и рекрутинговых организаций.

Так как все большее число стран создали систему охраны изобретений и товарных знаков, существует необходимость гармонизации законодательства в области прав промышленной собственности на международном уровне. С конца 19-го века, был заключен ряд международных соглашений, подписанных в области защиты промышленной собственности – 1883г., Парижская конвенция, Мадридское соглашение о международной регистрации знаков от 1891 и т.д.

## **2. Основные функции товарного знака**

Основной *функцией товарного знака* является свидетельствование о высоком качестве продаваемого товара, уверенность покупателя, отображение хорошей репутации владельца товарного знака (не обязательно изготовителя продукта), и контроль качества продукции.

Товарный знак является основой для рекламы. В то же время, для успешного функционирования товарного знака необходима реклама.

Основные функции товарного знака:

### **1. Индивидуализация товара.**

Торговая марка способствует узнаванию товаров, возможности отличать товары и услуги одних производителей от подобных товаров и услуг, произведенных другими поставщиками и облегчает выбор потребителей при покупке товара или услуги.

### **2. Указание на происхождение товаров.**

Торговая марка, без детального осмотра товаров, позволяет идентифицировать изготовителя. Покупая товары и услуги, отмеченные определенным товарным знаком, потребитель уверен, что они имеют определенного производителя. Броский товарный знак предназначен для связи потребителя с конкретной фирмой.

### **3. Указание на качество товара.**

Торговая марка обозначает для потребителя гарантию качества. Держатель торговой марки гарантирует, что все продукты и услуги, предлагаемые под этой торговой маркой, соответствуют определенным стандартам качества.

### **4. Реклама.**

Торговая марка является необходимым средством рекламы и продвижения товаров и услуг на рынке.

## **3. Юридическая защита торговых марок**

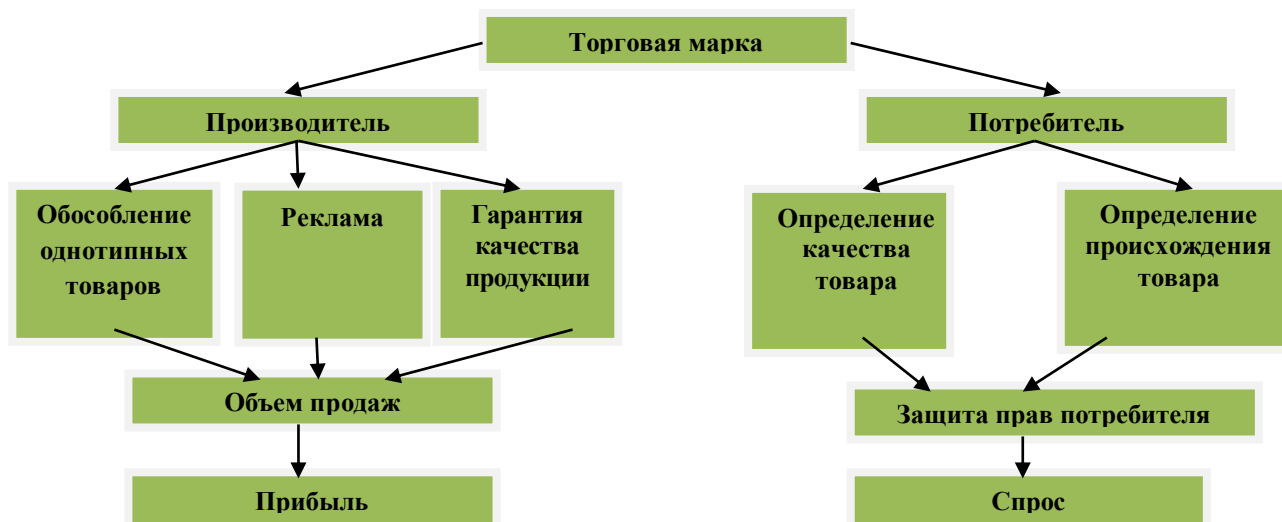
Схематически взаимосвязь товарного знака с экономическими интересами производителей и потребителей может быть представлена на следующем рисунке (Рис.2.2.).

Субъектами права на товарные знаки могут быть юридические и физические лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью.

Права на товарные знаки приобретаются и охраняются на территории каждого государства согласно:

1. Регистрации в соответствии с положениями настоящего Закона;
2. Международной регистрацией согласно Мадридскому соглашению о международной регистрации знаков, от 14 апреля 1891 года, и Протокола к Мадридскому соглашению о международной регистрации знаков от 27 июня 1989 года;
3. Признанию известных торговых марок.

Право на использование товарного знака охраняется в соответствии с Гражданским кодексом, согласно которому никто не имеет право на использование охраняемой государственной торговой марки без разрешения его владельца. Владелец товарного знака имеет исключительное право распоряжаться знаком/символом или запрещать его использование другими лицами.



**Рисунок 2.2. Схема работы торговой марки.**

Защита исключительных прав на средства индивидуализации осуществляется в соответствии с Парижской конвенцией по охране промышленной собственности. В соответствии с Конвенцией, любой продукт, незаконно обозначенный товарным знаком или торговым наименованием, подлежит изъятию при ввозе в те страны, где знак или наименование имеет право на судебную защиту. Арест налагается в стране, где незаконная маркировка была проведена, или в странах, в которые продукт был импортирован.

Арест налагается в соответствии с внутренним законодательством каждой страны по требованию прокуратуры или любого другого компетентного органа, а также любой заинтересованной стороны - физического или юридического лица.

Государства, подписавшие Парижскую конвенцию, обязались защищать торговые марки в своем законодательстве.

**Использование товарного знака.** Использование товарного знака является абсолютным и субъективным исключительным правом. Это означает, что только владелец имеет исключительное право использовать товарный знак и распоряжаться им, а также имеет право запретить использование товарных знаков другими. Никто не может использовать охраняемый товарный знак без разрешения владельца товарного знака.

Действие права на товарный знак ограничивается:

- перечнем товаров, указанных в свидетельстве;
- территорией государства, в котором этот знак был зарегистрирован;
- сроком, на который товарный знак зарегистрирован.

С целью защиты прав владельцев товарных знаков и интересов потребителей в каждом государстве были приняты законы о признании права собственника проставлять рядом с торговым знаком предупредительную маркировку, указывающую на то, что принятый символ является торговой маркой, зарегистрированной в государстве.

Предупредительная маркировка представляет собой специальное обозначение в виде заключенной в круг латинской буквы "R", предупреждающей, что товарный знак охраняется, а потребитель покупает товары именно этого производителя.

**Передача прав на товарный знак.** Передача прав может осуществляться на основе договора уступки прав (полная передача) или лицензионного договора (частичная передача), а также через законное наследование.

**Уступка товарного знака** (т.е. продажа) означает передачу товарного знака его владельцем другому физическому или юридическому лицу в отношении части или всех товаров, для которых он зарегистрирован. Тем не менее, отчуждение не допускается, если это может ввести потребителя в заблуждение о продукте или его изготовителе.

Кроме договора уступки, права владельца товарного знака (лицензиара) на право использования товарного знака могут быть предоставлены другому лицу (лицензиату) по лицензионному договору.

В отличие от договора об уступке товарного знака, лицензионный договор предоставляет лицензиату право использовать товарный знак в течение определенного срока в соответствии с контрактом.

**Нарушение прав на товарные знаки.** Незаконное использование товарного знака или сходного с товарным знаком обозначения, похожего или идентичного ранее зарегистрированному товарному знаку в отношении идентичных и однородных товаров или услуг, которое вводит потребителя в заблуждение относительно продукта или его изготовителя, является нарушением исключительного права владельца ранее зарегистрированной торговой марки. Сходство между зарегистрированным товарным знаком и похожей маркировкой приводит клиентов к неверным выводам брендах, которые имеют незначительные различия, но относятся к отдельным производителям. Следует отметить, что часто качество товара, произведенного с нарушением прав владельца товарного знака, значительно отличаются от оригинального продукта.

Серьезным нарушением права владельца товарного знака признается использование без разрешения владельца в гражданском обороте товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак был зарегистрирован. Подобные нарушения могут встретиться:

- на товарах, этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот, либо хранятся и (или) перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию государства;
- на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;
- в предложениях о продаже товаров;
- в сети Интернет, в частности в доменном имени. и при других способах адресации.

Таким образом, этикетки и упакованные товары, на которых право на использование товарного знака используется незаконно, считаются подделками. Такие нарушения подлежат наказанию через административные взыскания и возмещение убытков в виде недополученных доходов.

## **Тема 2.2.** Международная регистрация товарного знака (торговой марки)

1. Основные черты международных торговых марок.
2. Международная регистрация торговой марки.
3. Основные этапы регистрации согласно Мадридскому соглашению и Протоколу.

### **1. Основные черты международных торговых марок**

Чаще всего, деятельность компании является уникальной для страны, в которой она находится. В случае коммерческого расширения, компания не только обязана зарегистрировать товарный знак соответствующим образом в своей стране, но также зарегистрировать такой же товарный знак по международной шкале, то есть за рубежом.

Правовая охрана товарного знака осуществляется на территории страны, в которой он зарегистрирован.

### **2. Международная регистрация торговой марки**

Как зарегистрировать международную торговую марку?

В настоящее время существует два варианта обеспечения правовой защиты товарного знака в нескольких странах. Международные товарные знаки могут быть зарегистрированы в соответствии с национальной процедурой или по Мадридскому соглашению.

Вы можете подать заявку на регистрацию товарного знака в Патентное ведомство каждой страны, но это потребует значительных материальных затрат, так как будет необходимо сделать перевод всех документов и оплатить услуги зарегистрированных патентных адвокатов в этих странах. Кроме того, регистрация может занять много времени. Например, регистрация торговой марки в Германии может составить около трех лет.

Чтобы упростить и ускорить процесс международной регистрации товарного знака (ТМ), вы можете использовать Мадридскую систему для регистрации товарного знака.

Мадридская система позволяет получить международную регистрацию товарного знака в нескольких странах-участницах Мадридского соглашения и/или Протокола к ней.

Странами-членами Мадридского соглашения являются: Албания, Алжир, Армения, Азербайджан, Австрия, страны Бенилюкса (Бельгия, Люксембург, Нидерланды), Босния и Герцеговина, Болгария, Беларусь, Бутан, Китай, Казахстан, Кыргызстан, Кения, Хорватия, Куба, Чехия, Корейская Народно-Демократическая Республика, Корея, Египта, Франции, Германии, Венгрии, Италии, Лесото, Лихтенштейн, Монако, Монголия, Молдова, Марокко, Мозамбике, Польше, Португалии, Румынии, России, Сан-Марино, Словения, Испания, Судан, Сьерра-Леоне, Швейцария, Вьетнам, Югославия, Македония, Либерия, Словакия, Таджикистан, Узбекистан, Украина, Латвия.

Страны, не участвующие в договоре, это: Соединенные Штаты, Дания, Швеция, Норвегия, Финляндия, Великобритания, Япония и большинство стран Латинской Америки.

В соответствии с правовыми нормами, международная заявка на регистрацию товарного знака может быть подана только компетентным национальным бюро товарных знаков в МБ ВОИС (Международное бюро Всемирной организации интеллектуальной собственности), через национальный орган, имеющий право проводить государственную регистрацию товарных знаков.

Воспользовавшись *Мадридской системой международной регистрации* товарного знака, торговая марка получает следующие *преимущества*:

1. Отсутствие необходимости подавать несколько заявок на один и тот же товарный знак в несколько выбранных стран, так как по условию этой системы оформляется одна заявка, с указанием стран, в которых испрашивается охрана;
2. Заявка на международную регистрацию товарного знака подается через Патентное ведомство страны, т.е. отпадает необходимость в услугах иностранных патентных поверенных;
3. Оплачивается одна пошлина за подачу заявки на международную регистрацию товарного знака;
4. Срок экспертизы заявки на международную регистрацию товарного знака ограничен 12 месяцами в странах Мадридского соглашения и 18 месяцами в странах Мадридского протокола.

**Условия подачи заявки на международную регистрацию товарного знака:**

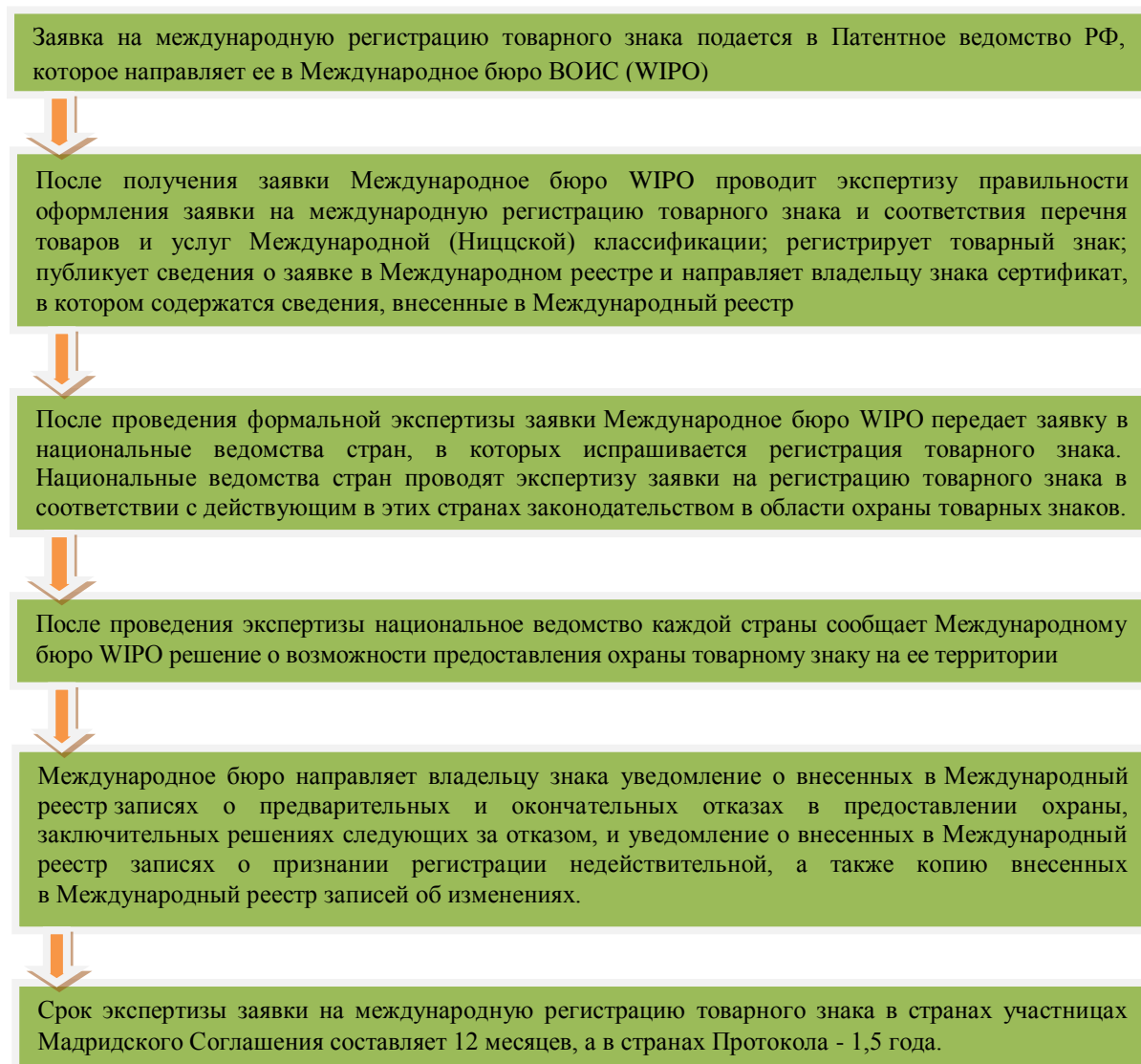
1. Заявка в страны-участницы Мадридского Соглашения подается на основе национальной (базовой) регистрации товарного знака в своей стране.
2. Заявка в страны Протокола к Мадридскому соглашению, подается на основе заявки на регистрацию товарного знака в своей стране.
3. Заявка в страны-участницы Мадридского Соглашения и Протокола к нему подается на основе базовой заявки на регистрацию товарного знака в своей стране.

Заявка на международную регистрацию товарного знака должна содержать:

- Информацию о базовой регистрации или базовой заявке.
- Перечень стран, в которых испрашивается регистрация.
- Перечень товаров и услуг, для которых испрашивается регистрация.



### 3. Порядок регистрации товарного знака по процедуре Мадридского соглашения и Протокола



**Рисунок 2.3. Порядок регистрации товарного знака по процедуре Мадридского соглашения и Протокола**

Международная регистрация товарного знака в Международном бюро производится на 10 лет с возможностью продления.

Заявка на международную регистрацию сопровождается уплатой пошлин непосредственно в Международное бюро WIPO. (Все платежи производятся в швейцарских франках (CHF)).

#### **Тема 2.3.** Торговые марки в Республике Молдова

*Концепция торговой марки. Классификация товарных знаков. Регистрация товарного знака.*

#### **Семинар 2.1.**

- знакомство с нормативно-правовой базой, регуливающей защиту и охрану товарных знаков;
- рассмотрение возможностей коммерческой реализации интеллектуальной собственности;
- особенности *процедуры регистрации товарных знаков*.

Торговые марки представляют собой графически представленные знаки или их комбинацию, позволяющую отличить товары и/или услуги одного физического или юридического лица от товаров и /или услуг других физических или юридических лиц.

Права на торговые марки приобретаются и охраняются в Республике Молдова через:

1. регистрацию в AGEPI, в соответствии с законом № 38-XVI / 2008 о защите товарных знаков;
2. международную регистрацию товарных знаков в соответствии с Мадридским соглашением о международной регистрации товарного знака 14 апреля 1891 или в соответствии с Протоколом Мадридского соглашения о международной регистрации товарных знаков от 27 июня 1989 года;
3. признание товарного знака общеизвестным.

Компетентным органом, уполномоченным регистрировать товарные знаки в Республике Молдова, является Государственное агентство по интеллектуальной собственности Республики Молдова (AGEPI). Национальная регистрация проводится с помощью заявки на регистрацию в AGEPI, а международная регистрация - по заявке на регистрацию в соответствии с Мадридским соглашением и Протоколом к ней.

Для регистрации товарного знака, заявка о регистрации должна быть подана в AGEPI. Торговые марки проходят регистрацию в соответствии со следующими последовательными этапами:

- подача заявки;
- изучение требований подачи заявки;
- публикация данных заявки;
- проведение экспертизы заявки;
- регистрация товарного знака и выдача охранного документа.

Торговая марка является одним из важнейших элементов стратегии компании: она обеспечивает взаимодействие и между товарами и услугами компании и между товарами и услугами конкурентов. Для потребителей торговая марка представляет собой самый простой способ быстрее распознавать рекомендуемую категорию товаров и услуг или, в соответствии с опытом, предпочесть другие товары и услуги. Для предприятий, товарный знак является средством привлечения и удержания клиентов.

Владелец зарегистрированного товарного знака имеет исключительное право на его использование и запрещает его эксплуатацию другими лицами на территории Республики Молдова в течение всего срока действия соответствующего товарного знака.

Существуют индивидуальные, коллективные и сертификационные товарные знаки.

*Коллективный товарный знак* - это товарный знак, используемый ассоциацией производителей, поставщиков услуг, торговых компаний или других аналогичных организаций для обозначения продуктов и/или услуг.

*Сертификационный товарный знак* – это товарный знак, который используется для подтверждения определенных характеристик продукта и/или услуги.

Торговые марки проходят регистрацию в соответствии со следующими последовательными этапами:

- подача заявки;
- изучение требований подачи заявки;
- публикация данных заявки;
- проведение экспертизы заявки;
- регистрация товарного знака и выдача охранного документа.

Каждый этап имеет установленный период времени. Любое физическое или юридическое лицо имеет право подать заявку на регистрацию товарных знаков, как в Республике Молдова, так и за рубежом. Владелец товарного знака имеет исключительное право использования соответствующей торговой марки или запрещения ее несанкционированной эксплуатации. Свидетельство о регистрации имеет срок действия 10 лет. Регистрация может быть продлена на следующие десять лет неограниченное число раз.

### ***Подача заявки***

Для регистрации товарного знака, заявка о регистрации должно быть подано в AGEPI. Заявление

может быть подано непосредственно или по почте.

Представление через патентного поверенного является обязательным для лиц, проживающих за пределами Республики Молдова. Заявка должна относиться к одной торговой марке и должна быть написана на государственном языке в 2-х экземплярах, в соответствии с основными правилами заполнения заявок на регистрацию товарных знаков. К заявлению также прилагаются:

1. доверенность, если заявка подана представителем;
2. документы, подтверждающие приоритет товарного знака, если это возможно;
3. подтверждение оплаты пошлины в установленном размере.

Заявление с необходимыми приложениями и подтверждением оплаты пошлины в установленном размере является примером правильной подачи заявки.

Каждая заявка, представленная в AGEPI, попадает в картотеку и получает номер.

Проверка соблюдения требований подачи заявления для регистрации товарного знака должна быть проведена в течение 2 месяцев с даты получения заявки. Она состоит из проверки наличия всех необходимых документов, в том числе оплаты пошлины за подачу, и правильности заполнения всех представленных документов.

Все необходимые документы должны быть представлены в AGEPI в течение 2 месяцев с момента подачи заявки, в противном случае заявка считается отозванной.

Если материалы заявки соответствуют предписанным критериям, заявка должна быть введена в Национальный регистр заявок и ей присваивается дата и номер правильно оформленной заявки. Одновременно, вся информация должна быть введена в базу данных Национальных товарных знаков.

Очень важно строго соблюдать условия, учитывая, что защита предоставляется по приоритетному принципу. Заявитель получает копию заявления с указанием даты подачи заявления.

AGEPI проверяет перечень товаров и услуг, а именно, соответствие указанных данных международной классификации товаров и услуг в соответствии с принятым в Ницце Соглашением и правильной классификацией. Если список нуждается в уточнении, эксперт должен потребовать от заявителя предоставить его после уплаты установленной пошлины.

### ***Публикация приложения***

Если предписанные критерии подачи заявки на регистрацию соблюдены, данные должны быть опубликованы не позднее чем в течение 3-х месяцев с даты подачи заявки в Официальном бюллетене промышленной собственности (ОБПС), о чем заявитель уведомляется. Следующие данные публикуются в ОБПС:

- номер и дата подачи заявления;
- данные и адрес заявителя;
- обычный или выставочный приоритет (по необходимости);
- представление торговой марки;
- указание на то, является ли товарный знак трехмерным, коллективным или сертификационным;
- заявленные цвета (при необходимости);
- перечень товаров и/или услуг, для которых испрашивается регистрация товарного знака.

### ***Экспертиза заявки по существу***

Экспертиза по существу осуществляется в течение 6 месяцев с момента публикации заявки в ОБПС. В ходе экспертизы изучаются:

- отсутствие/наличие абсолютных оснований для отказа;
- отсутствие/наличие относительных оснований для отказа;
- замечания и/или возражения в отношении заявки на регистрацию товарного знака.

Прежде всего, проверяется характер товарного знака: он не должен быть описательным, не должен

указывать на различные характеристики товаров, для которых он заявлен, не должен противоречить общественному порядку или нормам морали и т.д.

Во избежание риска смешения товарных знаков на рынке и при их использовании, эксперт должен быть абсолютно уверен в том, что обозначение, указанное в заявке, не входит в коллизию с другим ранее зарегистрированным обозначением. Заявленное обозначение проверяется с учетом оснований для отказа в регистрации товарного знака. Обозначение считается идентичным другому обозначению, если оно совпадает с ним во всех элементах. Обозначение считается похожим до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Экспертиза по существу включает в себя рассмотрение замечаний и/или возражений против регистрации товарного знака, по обстоятельствам, одновременно с рассмотрением абсолютных и относительных оснований для отказа.

Если заявленное обозначение не соответствует установленным требованиям или соответствует только для части заявленных классов товаров и/или услуг, заявителю направляется предварительное уведомление об отказе в регистрации товарного знака. Ему предоставляется 2-месячный срок для высказывания своей точки зрения относительно оснований отказа и/или для представления письма, подтверждающего согласие владельца противопоставленного экспертизой права на регистрацию заявленного обозначения (исключая идентичные товарные знаки).

В зависимости от результатов экспертизы, по существу, принимается решение о полной или частичной регистрации товарного знака, либо об отклонении заявки на регистрацию товарного знака, и в течение одного месяца с даты принятия решения уведомляет о нем заявителя.

#### ***Регистрация товарного знака, запись в Государственный реестр товарных знаков, предоставление сертификата***

Если в течение одного месяца после принятия решения о регистрации товарного знака не было подано ни одного протеста против регистрации или поданные протесты были отклонены как безосновательные, Агентство принимает решение о внесении данных в Национальный реестр товарных знаков и выдает свидетельство о регистрации товарного знака, при условии оплаты установленной таксы. Сведения о регистрации товарного знака вносятся в Национальный реестр товарных знаков и, одновременно, в базу данных «Национальные товарные знаки». Заявителю, который с данного момента становится правообладателем товарного знака, в 3-месячный срок выдается охранный документ под названием «Свидетельство о регистрации товарного знака», оформленное на типовом бланке и содержащем следующую информацию:

- номер и дату регистрации товарного знака,
- номер и дату подачи заявки,
- адрес и имя заявителя,
- изображение товарного знака,
- заявленные цвета,
- перечень товаров и услуг,
- данные о конвенционном либо выставочном приоритете.

AGEPI публикует в ВОИС данные о регистрации товарного знака, введенные в Национальный реестр товарных знаков.

В Республике Молдова товарный знак регистрируется на 10-летний срок с даты правильно оформленной национальной заявки. По ходатайству владельца товарного знака, регистрация может быть возобновлена на тот же 10-летний срок неограниченное количество раз, при условии оплаты таксы за возобновление действия товарного знака.

В случае, если заявитель не согласен с решением формальной экспертизы, он вправе подать протест в Комиссию по рассмотрению возражений AGEPI. Если этот протест признается обоснованным и легитимным, принимается решение об отклонении заявки по регистрации товарного знака, которое также может быть обжаловано в судебной инстанции.

Регистрация торговой марки может быть отменена полностью или частично, если она осуществлялась с нарушением Закона № 38-XVI / 2008 о защите товарных знаков.

#### **Рекомендованная и обязательная литература**

1. Agreement on Trade-Related Aspects of Intellectual Property Rights (TRIPs) - Law of the Republic of Moldova No. 218-XV of 01 June 2000.
2. Government Decision of the Republic of Moldova No. 257 of April 2, 2009 on approving the Regulation of the Appeal Board of the State Agency on Intellectual Property
3. Government Decision of the Republic of Moldova No. 774 of August 13, 1997 on the fees for the services with legal significance in the field of intellectual property
4. Government Decision of the Republic of Moldova No. 852 of August 16, 2001 on the use of trademarks – state property
5. Government Decision of the Republic of Moldova No. 1425 of December 2, 2003 on the mode and conditions of permission grant to use the official or historical name of the state in the trademark and industrial design
6. Government Decision of the Republic of Moldova No. 1080 of October 8, 2001 on approving the list of trademarks – state property
7. Law on the protection of trademarks No. 38-XVI (adopted on February 29, 2008, applicable from September 6, 2008)
8. Madrid Agreement Concerning the International Registration of Marks - Decision of Parliament No 1624 - XII of 26 October 1993
9. Nice Agreement Concerning the International Classification of Goods and Services for the Purposes of the Registration of Marks - Parliament Decision No. 1251-XIII of 10 July 1997
10. Paris Convention for the Protection of Industrial Property - Decision of Parliament No 1328 - XII of 11 March 1993
11. Protocol Relating to the Madrid Agreement Concerning the International Registration of Marks - Parliament Decision No. 1252-XIII of 10 July 1997
12. Regulation on the procedure of filing, examination and registration of trademarks, approved by the Government Decision of the Republic of Moldova No. 488 of August 13, 2009
13. Singapore Treaty on the Law of Trademarks - Law of the Republic of Moldova No. 214-XVI of 23 October 2008
14. Trademark Law Treaty (TLT) - Parliament Decision No. 614-XIII of 27 October 1995

#### **Интернет-ресурсы**

1. <http://agepi.gov.md/> - STATE AGENCY ON INTELLECTUAL PROPERTY OF THE REPUBLIC OF MOLDOVA
2. <http://www.tm-reg.ru/tovarnyj-znak-i-ego-sushhnost-v-otnoshenii-klassa-tovara/> - essence of the trademark
3. <http://kopilochka.biz/finance/article102.html> - purpose of the trademark

### **КУРСОВАЯ ЕДИНИЦА 3: Международная система защиты объектов промышленной собственности**

**Автор:** Елена Гурина, Белорусский национальный технический университет – БНТУ

**Тема 3.1.** Международная система защиты объектов промышленной собственности

*Формирование европейского законодательства по охране объектов промышленной собственности. Преимущества регистрации товарного знака. Средства защиты объектов промышленной собственности.*

**Формирование европейского законодательства по охране объектов промышленной собственности.** Охрана объектов промышленной собственности является очень важным инструментом поддержания конкурентоспособности на рынке. Патенты, товарные знаки и промышленные образцы принадлежат к объектам промышленной собственности.

Торговой марка и знак (далее - товарный знак) позволяют отличить товары и (или) услуги (далее - товары) одной компании от товаров и (или) услуг других компаний.

Самым первым договором в области промышленной собственности является Парижская конвенция по охране промышленной собственности. Он был подписан 20.03.1883 и позднее около 170 стран присоединились к нему.

Основные принципы Конвенции:

- принцип национального режима;
- право приоритета.

В 1891 году были подписаны Мадридское соглашение о пресечении ложных или вводящих в заблуждение указаний происхождения на товарах и Мадридское соглашение о международной регистрации знаков.

Общие правила, касающиеся торговых марок, включают:

- принцип независимости товарных знаков;
- предоставление разумного срока для начала использования товарного знака;
- запрет на использование известных признаков;
- принцип защиты товарного знака «как есть»;
- защита торговых наименований;
- требование ареста незаконной маркировки товаров.

Для управления интеллектуальной собственностью на международном уровне в 1967 году на основе международной организации "Объединенное международное бюро по вопросам охраны интеллектуальной собственности" была создана Всемирная организация интеллектуальной собственности.

20 декабря 1993 года новая система охраны и защиты товарных знаков - Товарный Знак Европейского Сообщества (Сообщество регистрации товарных знаков в Европейском Союзе) – было создано.

Можно зарегистрировать товарный знак в Европейском Союзе на территории всех стран - участниц Европейского сообщества путем подачи одной заявки.

Теперь с помощью подачи одной заявки можно получить охрану товарного знака на территории 25 европейских стран, таких как: Австрия, Бельгия, Венгрия, Великобритания, Германия, Греция, Мальта, Нидерланды, Польша, Португалия, Словакия, Словения, Финляндия, Дания, Ирландия, Испания, Италия, Кипр, Латвия, Литва, Люксембург, Франция, Чехия, Швеция, Эстония.

Для регистрации товарного знака в Европейском Союзе необходимо подать официальное заявление в Управление по гармонизации внутреннего рынка (ОНИМ, Аликанте, Испания). Ваш товарный знак будет зарегистрирован на территории каждой страны - участника Европейского союза после ввода вашего товарного знака в реестр Управления по гармонизации внутреннего рынка. Правила

регистрации товарных знаков и европейское законодательство похоже на регистрацию товарных знаков в Великобритании. Торговая марка Европейского Союза должна быть по возможности представлена в графической форме, отличающей товары и услуги одних юридических или физических лиц от товаров и услуг других физических или юридических лиц. Торговая марка может быть зарегистрирована различными способами и содержать: слова, фамилии и имена, подписи и символы, эскизы, чертежи, рисунки, портреты людей, этикетки, аббревиатуры, лозунги и призывы, комбинаций подписей, цифр, шрифтов, знаки, эмблемы, рекламные слоганы, трехмерные торговые марки, цвета, сочетания цветов и звуков. Другие обозначения могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков в случаях, предусмотренных законодательством.

**Преимущества регистрации товарного знака.** Зарегистрированный товарный знак запрещает другим лицам использовать товарный знак без разрешения владельца и дает владельцу право подать иск против любого лица, которое использует товарный знак без официального разрешения. Торговая марка является собственностью владельца, которую он может продать или сдавать в аренду.

Любое физическое или юридическое лицо, имеющее постоянное место жительства или представительство (филиал) в одной из стран - участниц ЕС, может получить регистрацию Европейской торговой марки. Такую же регистрацию может получить житель страны-участницы Парижской Конвенции.

Основные преимущества регистрации товарного знака в Европейском союзе состоят в следующем:

- Более эффективная защита товарного знака в качестве товарного знака Европейского Союза (защищен сразу во всех странах ЕС).
- Одинаковые регистрационные правила во всех странах - участниках.
- Необходимо подать только одну заявку на регистрацию товарного знака Европейского Союза.
- Единый центр для регистрации - Управление гармонизации на внутреннем рынке.
- Нет необходимости в национальной регистрации заявителя.
- Торговая марка ЕС может быть использована в качестве бренда торгового предприятия, марки производителя, коллективного товарного знака или знака обслуживания.
- В качестве товарного знака ЕС можно зарегистрировать в любом месте ранее не зарегистрированную торговую марку.
- Можно зарегистрировать неограниченное количество товарных знаков ЕС.
- Низкая стоимость регистрации товарного знака по сравнению с национальной регистрацией в каждой стране.

**Средства защиты объектов промышленной собственности.** Правовая защита товарного знака осуществляется на основании его регистрации в государственном учреждении в порядке, установленном законодательством о товарных знаках или в рамках международных договоров. Торговая марка может быть зарегистрирована на имя организации или гражданина.

Право на товарный знак охраняется государством. На зарегистрированный товарный знак выдается Свидетельство (патент). Свидетельство (патент) на товарный знак удостоверяет приоритет товарного знака; исключительное право владельца на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве, и содержит изображение товарного знака.

Владелец товарного знака имеет исключительное право использовать товарный знак и распоряжаться им, а также право запрещать использование товарного знака другими лицами. Никто не может использовать охраняемые в ЕС товарные знаки, имеющие сертификат (патент) без разрешения его владельца.

Нарушением прав владельца товарного знака считается несанкционированное производство, использование, ввоз, предложение к продаже, продажа и иное введение в гражданский оборот или хранение с этой целью товара, обозначенного товарным знаком.

Нарушением прав владельца на зарегистрированный товарный знак является любое посягательство на его права, в том числе реализация без разрешения владельца действий, требующих его согласия или подготовка к подобным действиям. Есть несколько методов защиты прав на товарный знак.

**Не юридические** - действия юридических и физических лиц по вопросам защиты исключительных прав на товарный знак, которые осуществляются ими самостоятельно, без обращения к государственным или другим компетентным органам. Это означает только законные способы защиты, например, уведомление нарушителя о существовании исключительных прав и предложение решить спор путем переговоров.

**Юридические** - деятельность органов, уполномоченных государством в отношении защиты нарушенных или оспариваемых прав. Суть такой формы защиты состоит в том, что человек, права которого нарушаются неправомерными действиями, может обратиться за защитой прав в специально уполномоченные государственные органы - суд, Антимонопольный комитет и т.д.

**Гражданские** - самый распространенный порядок решения споров по исключительным правам на товарные знаки. Главная цель - не наказание нарушителя, а восстановление прав и возмещение убытков. В связи с этим законодательство многих стран установило достаточно широкий спектр способов защиты:

- признание исключительного права;
- признание договора недействительным относительно прав на товарный знак;
- прекращение действий, нарушающих право, в том числе снятия с товара или его упаковки незаконно используемого товарного знака или обозначения, сходного с ним, допускающего возможность перепутать. Ликвидация товарного знака или изображения с обозначениями, сходными с оригиналом;
- восстановление ситуации, которая существовала до нарушения прав;
- возмещения убытков и другие способы компенсации материального ущерба;
- компенсация морального (нематериального) ущерба.

Причиной привлечения нарушителя к гражданско-правовой ответственности является обращение владельца на эксклюзивных правах с иском в суд.

**Уголовный процесс** решения споров предусматривает привлечение нарушителя к уголовной ответственности. Однако, чтобы признать правонарушение, связанное с товарным знаком уголовным преступлением, необходимо наличие доказательств преступного деяния, таких как, например, многократное повторение незаконного использования или значительные финансовые потери.

Уголовная ответственность предусматривает такие виды наказания как штраф, лишение свободы, конфискация имущества.

**Административный процесс** сводится в основном к обращению человека, права которого нарушаются, с заявлением в Антимонопольный комитет или аналогичный орган. Такое заявление возможно в случае, если нарушение прав на товарный знак может быть квалифицировано как акт недобросовестной конкуренции. В связи с этим антимонопольный комитет или другой аналогичный орган уполномочен выдавать следующие решения:

- признание наличия недобросовестной конкуренции;
- прекращение недобросовестной конкуренции;
- применение штрафных санкций;
- конфискация товаров с незаконно используемым обозначением и копиями продуктов, произведенных другими производителями.

Решение Антимонопольного комитета может быть оспорено в суде. Зарегистрированный товарный знак, получивший патент предоставляет юридическую защиту прав собственника на промышленную собственность. Она предполагает, прежде всего, что право владения будет юридически присвоено владельцу товарного знака, как и дальнейшее право на получение прибыли от его использования.

Во-вторых, патент защитит торговую марку от подделок и претензий конкурентов для любой части в изображении товарного знака. Другими словами, копирование товарных знаков без разрешения может привести к неприятным последствиям для недобросовестных фирм, пытающихся незаконно использовать товарный знак в корыстных целях.

Во всех указанных случаях нарушения прав только владелец товарного знака имеет право подать жалобу в



арбитражный суд и наказать злоумышленников и взыскать моральный и материальный ущерб. Регистрация товарного знака является надежной защитой от подделок и претензий конкурентов.

Так, в настоящее время защита товарных знаков является очень важной задачей в связи с расширением международного рынка и увеличением количества его участников. Она обеспечивает получение прибыли и предотвращение деятельности недобросовестных конкурентов.

### **Семинар 3.1**

**Тема:** Торговая марка как средство повышения конкурентоспособности.

**Цель:** Закрепить знания по защите объектов интеллектуальной собственности.

#### **1) Теоретическая часть**

Защита объектов интеллектуальной собственности (ОИС) является очень важным механизмом, позволяющим отличить продукт одной компании от продукта другой и сохранить конкуренцию на рынке. Эта функция была признана бизнес-сообществом с самого начала рыночной экономики. В результате международная система защиты ОИС начала формироваться более века назад. Были сформированы основные правила и процедуры для регистрации ОИС. Зарегистрированный товарный знак запрещает другим лицам использовать товарный знак без разрешения владельца и дает владельцу право подать иск против любого лица, которое использует товарный знак без официального разрешения. Торговая марка является собственностью владельца, которую он может продать или сдать в аренду. Владелец товарного знака имеет исключительное право использовать товарный знак и распоряжаться им, а также право запрещать использование товарного знака другими лицами. Никто не может использовать охраняемые в ЕС товарные знаки, имеющие сертификат (патент) без разрешения его владельца. Нарушением прав владельца товарного знака считается несанкционированное производство, использование, ввоз, предложение к продаже, продажа и иное введение в гражданский оборот или хранение с этой целью товара, обозначенного товарным знаком.

Нарушением прав владельца на зарегистрированный товарный знак является любое посягательство на его права, в том числе реализация без разрешения владельца, действий, требующих его согласия или подготовка к подобным действиям. Есть несколько методов защиты прав на товарный знак:

**Не юридические** - действия юридических и физических лиц по вопросам защиты исключительных прав на товарный знак, которые осуществляются ими самостоятельно, без обращения к государственным или другим компетентным органам.

**Юридические** - деятельность органов, уполномоченных государством в отношении защиты нарушенных или оспариваемых прав.

**Гражданские** - самый распространенный порядок решения споров по исключительным правам на товарные знаки.

**Уголовный процесс** решения споров предусматривает привлечение нарушителя к уголовной ответственности.

**Административный процесс** сводится в основном к обращению человека, права которого нарушаются, с заявлением в Антимонопольный комитет или аналогичный орган.

#### **2) Практическое задание**

##### **«Принятие решения о политике компании в случае нарушения прав интеллектуальной собственности»**

Студенты делятся на три группы. Тренер объясняет, что есть нарушение прав ИС компании таких, как: а) незаконное использование товарного знака компании; б) появление подделок на рынке; в) конкуренты используют часть изображения товарных знаков.

Команды должны выбрать соответствующие меры по защите прав компании в зависимости от нарушений. Затем команды публично сообщают аргументы в пользу выбранного решения.

В конце тренер обсуждает со всеми студентами решения для обеспечения понимания проблем и способов их решения.

### Рекомендуемая и обязательная литература

1. Bainbridge D. *Intellectual Property*. Pearson publ. 2007.
2. Cornish W.R., Llewelyn D. *Intellectual Property: Patents, Copyrights, Trademarks and Allied Rights*. Sweet and Maxwell. 2003.
3. Sherman B. *Intellectual Property Law*. Oxford. 2004.

### Интернет-ресурсы

1. Всемирная организация интеллектуальной собственности. <http://www.wipo.org>
2. Европейское патентное бюро <http://www.european-patent-office.org>

### Глоссарий

**Интеллектуальная собственность** - это набор исключительных прав на результаты творческой деятельности, производства, выполненных работ и услуг.

**Объекты промышленной собственности (ИПО)** представляет собой набор патентов, товарных знаков и промышленных образцов, принадлежащих производителям товаров или услуг.

**Конкурентоспособность продукции** – это способность предприятия удовлетворять потребности рынка.

**Защита ОИС** - это комплекс мер, направленных на то, чтобы остановить любое нарушение прав в отношении владельца товарного знака (несанкционированное производство, использование, ввоз, предложение к продаже, продажа и иное введение в гражданский оборот).

## **КУРСОВАЯ ЕДИНИЦА 4: Посягательство на права интеллектуальной собственности**

**Автор:** Дарья Фирсава, Белорусский государственный университет – БГУ

**Тема 4.1.** Посягательство на права интеллектуальной собственности. Введение.

Основная причина регистрации прав ИС - это защита от незаконного использования третьими сторонами, другими словами, защита от нарушений прав ИС. Причины появления нарушений прав ИС многочисленны, но, грубо говоря, нарушители попадают на два типа:

- «безбилетники», которые извлекают выгоду из результатов чужой интеллектуальной деятельности. Нарушители в данном случае паразитируют на правообладателе;
- недобросовестные конкуренты, которые намерены использовать права ИС третьих лиц для того, чтобы убедить клиента, что товары/услуги/работы фактически произведены/продаются владельцем права ИС.

Иногда нарушение прав ИС происходит в результате небрежности. Невыполнение должным образом отметить авторские права автора фотографии. Если вы используете в качестве фона для вашего веб-сайта фотографию, не указав ее автора, вы нарушаете права автора, даже если вы уверены, что изменили фотографию на 99%.

Развитие современных технологий облегчает нарушения; технологическая глобализация выявляет недостатки территориальных принципов защиты прав интеллектуальной собственности. Незаконная реклама по ключевым словам, поддельные сайты и кибер-атаки уже не новость.

В то время, как некоторые из мероприятий по борьбе с нарушениями прав интеллектуальной собственности могут осуществляться самостоятельно (с помощью адвокатов), что может оказаться недостаточной мерой, если ваш бизнес процветает, объемы нарушений, а также их сложность потребуют привлечения официальных механизмов, включая полицию, суды и разрешение споров в специальных учреждениях, занимающихся защитой прав ИС. Тем не менее, даже если ваше государство предоставляет вам хорошие механизмы разрешения споров, всегда имейте в виду возможность переговоров. Это, как правило, дешевле, быстрее и имеет больше перспектив с точки зрения бизнеса.

Профилактика нарушений ваших прав ИС, алгоритм обнаружения подобных нарушений, а также поиск способов защиты в значительной степени зависит от типа объекта ИС.

Таблица 4.1

<b>Тип ПИС</b>	<b>Средства предотвращения</b>	<b>Выявление нарушений</b>
<b>Торговая марка</b>	<ul style="list-style-type: none"> <li>- регистрация ТМ во всех соответствующих органах;</li> <li>- подписка на отслеживание заявок на похожие товарные знаки;</li> <li>- использование знаков ТМ и ®;</li> <li>- внесение товарного знака в таможенные регистры (для предотвращения импорта контрафакта)</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>- зарегистрированный товарный знак или похожий знак используется для подобных товаров;</li> <li>- репутация используется в отношении любых товаров;</li> <li>- использование, как описано выше, включает: ввоз, предложение к продаже, продажу или введение в гражданский оборот или хранение контрафактных товаров для названных целей (торговли)</li> </ul>
<b>Патент на использование</b>	<ul style="list-style-type: none"> <li>- регистрация патента во всех соответствующих органах;</li> <li>- полное описание прав работников/подрядчиков;</li> <li>- соглашение о неразглашении</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>- нецелевое использование товаров, включенных в патентное соглашение;</li> <li>- нецелевое использование товаров, произведенных в соответствии с патентными средствами;</li> <li>- под «использованием» обычно понимается ввоз, предложение к продаже, продажа или другое введение</li> </ul>

		в гражданский оборот или хранение товаров для названных целей
<b>Патент на проект/ промышленный патент/ зарегистрированный проект</b>	<ul style="list-style-type: none"> <li>- регистрация патента во всех соответствующих органах;</li> <li>- регистрация авторского права на те же проекты, если это возможно;</li> <li>- полное описание прав работников / подрядчиков;</li> <li>- наличие подписи проектировщика и даты на проекте</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>- внешний вид предположительно нарушающих права товаров не отличается от зарегистрированных изображений;</li> <li>- тест "обычный наблюдатель" (США);</li> <li>- имитация может ввести потребителя в заблуждение (ЕС)</li> </ul>
<b>"Ноу-хау"</b>	<ul style="list-style-type: none"> <li>- все доступные меры конфиденциальности, в том числе соглашение о неразглашении, политика внутренней конфиденциальности;</li> <li>- положения о неразглашении в соглашениях с третьими лицами;</li> <li>- регистрация патента на использование, как только вы видите риск раскрытия ноу-хау (если это еще возможно, конечно)</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>- использование ноу-хау любой стороной подписавшей соглашение о неразглашении или другие соответствующие соглашения о конфиденциальности с вами</li> </ul>
<b>Авторское право</b>	<ul style="list-style-type: none"> <li>- уведомления об авторских правах;</li> <li>- регистрация авторских прав;</li> <li>- полная уступка прав работников / подрядчиков работодателю / заказчику</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>- повторение вашей защищенной идеи в другом объекте;</li> <li>- иногда необходимо доказательство доступа предполагаемого нарушителя к оригинальному объекту.</li> </ul>

Характеристики нарушений прав интеллектуальной собственности, представленные в таблице выше, довольно упрощены. Всегда имейте в виду, что защита прав интеллектуальной собственности придерживается принципа территориальности. Суть этого принципа является сводится к тому, что закон, применимый к ПИС, это закон территории, на которой вы просите о защите прав (*lex loci protectionis*).

Кроме того, существуют исключения к закону о защите прав интеллектуальной собственности. Распространенное название для такого разрешенного использования прав интеллектуальной собственности - «правомерное использование». Это понятие в основном зависит от страны применения закона и от типа нарушения прав интеллектуальной собственности. Наиболее распространенные случаи правомерного использования права ИС включают «незначительное» использование, использование в некоммерческих или личных целях, а также для учебной и научной деятельности.

Выявление нарушения прав интеллектуальной собственности не означает просто прекращение деятельности нарушителей. Правообладатель также имеет возможность рассчитывать на другие средства правовой защиты, а именно: судебный запрет, возмещение ущерба за умышленные нарушения, судебные издержки, оплату правозащитников, изъятие и уничтожение контрафактных экземпляров, денежное вознаграждение, штрафные санкции, и возмещение недополученной прибыли. Тип заявленного средства правовой защиты будет зависеть от страны, в которой правообладатель обращается в органы защиты, типа нарушенного права ИС, а также других факторов, таких как умысел нарушения, наличие причиненного ущерба и т.д.

#### **Семинар 4.1.**

**Основная цель:** Получить базовые знания по защите прав ИС.

- Цели:** 1) Понять основные методы предотвращения нарушения прав ИС;  
2) Понять может /должно ли нарушение прав быть наказано.

- 1) Пожалуйста, прочитайте и проанализируйте следующие случаи и объясните: а) считаете ли Вы, что получение законных прав способствует продвижению бизнеса; б) что проигравшая сторона могла бы сделать, чтобы выиграть дело:

“*Interflora Inc and another v Marks and Spencer plc and another [2013] EWHC 1291 (Ch), 21 May 2013*”  
 (Full text: <http://www.bailii.org/ew/cases/EWHC/Ch/2013/1291.html>; analysis: <http://uk.practicallaw.com/7-530-0226?q=google+key+words+trademarks>)

“*Fundación Española para la Innovación de la Artesanía (FEIA) v (1) Cul de Sac Espacio Creativo SL (2) Acierta Product & Position SA, Case C-32/08, 2 July 2009*” (Full text: <http://www.bailii.org/eu/cases/EUECJ/2009/C3208.html>)

- 2) Пожалуйста, сделайте образец бюджета ваших запланированных расходов для предупреждения нарушений прав интеллектуальной собственности:

Тип ИС	Затраты на регистрацию одного наименования (государственная пошлина + оплата юриста)			Сколько объектов ИС нуждаются в регистрации в течение года			Всего
	ЕС	США	Ваша страна	ЕС	США	Ваша страна	
Торговая марка							
Патент на использование							
Патент на проект/ промышленный патент/ зарегистрированный проект							
"Ноу-хау"							

**Тема 4.2.** Противодействие нарушениям права ИС

Как национальные, так и международные законы предусматривают не только правовые акты по охране прав интеллектуальной собственности, но и обеспечивают средства защиты. Как и все другие преступления и правонарушения, нарушения прав интеллектуальной собственности подлежат воздействию с помощью административных и судебных средств. Полиция и таможенные органы, как правило, представляют собой административные средства.

Их основная задача как административных органов (что касается защиты прав интеллектуальной собственности) - это профилактика и прекращение торговли контрафактными товарами. Конечно, что таможенные органы не должны допустить перемещения через границу контрафактных товаров. Типичным примером работы таможенных органов в данном случае было бы предотвращение поставки партии лекарств, на которой указано, что лекарство содержит запатентованное вещество или вещество, являющееся зарегистрированной торговой маркой без прямого разрешения владельца ТМ или патента на ввоз этой партии. Конечно, не все товары проходят проверку на таможне на содержание запатентованных веществ или зарегистрированных торговых марок, а в основном те, в отношении которых правообладатель подал соответствующее заявление о приостановлении товаров на границе с целью проверки их подлинности. Тем не менее, сейчас многие государства уже уполномочили таможенные органы выполнять некоторые меры «по долгу службы»: например, они могут приостановить перемещение подозрительных партий и информировать правообладателя о таком приостановлении.

Например, в статье 58 (меры «по долгу службы») Конвенции ТРИПС предлагаются следующие основные правила мер «по долгу службы» для таможенных органов: «*Если члены требуют, чтобы компетентные органы действовали по собственной инициативе и приостанавливали товары, в отношении которых получены достоверные доказательства того, что права интеллектуальной собственности, нарушаются: (а) компетентные органы могут в любое время получить от*

*правообладателя любую информацию, которая может помочь им осуществлять свои полномочия, (б) импортера и правообладателя незамедлительно уведомляют о приостановке ввоза товара. Если импортер подал апелляцию против приостановки в компетентные органы, приостановка ввоза в страну будет осуществляться в соответствии с учётом необходимых изменений, изложенных в статье 55; (с) Органы государственной власти и должностные лица должны быть освобождены от ответственности за соответствующие меры по исправлению положения, если действия были предприняты с добрыми намерениями».*

Национальное законодательство различных государств предусматривает для таможенных органов возможность действовать «по долгу службы» и полностью сотрудничает с ними в этой области. Так, центральные таможенные органы администрируют таможенный реестр товарных знаков в рамках единого экономического пространства, охватывающей Россию, Белоруссию и Казахстан. Любой владелец товарного знака, зарегистрированного в соответствующей стране может подать установленный пакет документов, на основании которого таможенный орган будет приостановить груз на границе и информировать правообладателя о приостановлении, чтобы позволить ему принять некоторые меры против предполагаемого нарушителя.

Полномочия органов полиции почти всегда регулируются национальным законодательством. Национальные административные коды обычно предусматривают список возможных нарушений прав ИС и предполагаемых наказаний за них. Нарушения, как правило, включают в себя производство/продажу/ и т.д. контрафактной продукции и случаи недобросовестной конкуренции. В некоторых исключительных случаях, полицейский участок, расположенный на месте совершения нарушения или места проживания нарушителя, считается ответственным и компетентным для рассмотрения таких нарушений.

Государственные суды, как правило, включают в себя специальный отдел, который специализируется на случаях нарушения интеллектуальной собственности, и помогает привлекать к решению споров высококвалифицированных судей. К недостаткам, связанным с обращением в государственный суд, можно отнести длительность процедуры, отсутствие конфиденциальности, и, безусловно, трудности применения права в чужой стране.

Основной альтернативой государственным судам в спорах между гражданами различных государств является арбитраж. Третейские суды не зависят от государства и привлечение их к рассмотрению дела и вынесению решения, обязательного для обеих сторон спора, возможно только в случае предварительного соглашения сторон. Такое соглашение должно быть закреплено в отдельном соглашении об арбитраже, выбранном обеими сторонами или в пункте о разрешении споров в основном договоре. Соглашение может быть достигнуто в отношении будущего и существующих споров. Например, стандартная арбитражная оговорка из Лондонского суда международного арбитража в отношении будущих споров звучит так (слова/пропуски в квадратных скобках следует исключить/завершить соответствующим образом по усмотрению сторон):

*«Любой спор, возникающий из-за или в связи с настоящим контрактом, в том числе любой вопрос в отношении его существования, валидности или прекращения, должны быть переданы на рассмотрение и окончательное разрешение в арбитражный суд в соответствии с Правилами ЛСМА (London Court of International Arbitration, правила которого подразумеваются и в этой статье. Количество третейских судей [один / три]. Официальное место арбитража [город и / или страна]. Языком арбитражного разбирательства будет [ ]. Правом, регулирующим договор является материальное право [ ]».*

Арбитражные решения легко претворяются в жизнь во всех странах, участвующих в Нью-Йоркской конвенции 1958 года (Конвенции о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (Нью-Йорк, 1958)). Арбитраж дешевле, обеспечивает больше беспристрастности и гарантирует конфиденциальность. Тем не менее, это довольно дорого, что обязывает вас быть очень осторожными при заключении арбитражного соглашения. Самые известные и в то же время самые дорогие арбитражные институты - это Международная торговая палата, Лондонский суд международного арбитража (Лондон), Американская арбитражная ассоциация.

В последнее время также развиваются некоторые альтернативные (государственным судам) методы разрешения споров по интеллектуальной собственности. Одним из самых известных из них является Единая полиция по разрешению споров о доменных именах (UDRP). Этот процесс запущен Интернет-корпорацией по присвоению имен и номеров (ICANN) для разрешения споров в связи с регистрацией доменных имен в Интернете. UDRP настоящее время применяется ко всем .aero, .asia, .biz, .cat, .com, .coop, .info, .jobs, .mobi, .museum, .name, .net, .org, .post, .pro, .tel and.travel доменам верхнего уровня и к некоторым кодам стран доменов высшего уровня. UDRP - это быстрая (около 45 дней), дешевая (около 750 USD), простая (вам не нужно будет обращаться к правовым поверенным для этого) и эффективная процедура, которую можно использовать при условии, что ваши торговые марки используются в доменном имени третьего участника, который также попадает под регулирование UDRP.

#### **Семинар 4.2.**

**Основная цель:** получить базовые знания по методам защиты права ИС.

**Цели:** 1) Познакомиться с возможными способами рассмотрения споров по правам ИС;  
2) Понять разницу между различными способами разрешения споров и основными правилами по их использованию.

1. Пожалуйста, проанализируйте статью 58 Конвенции ТРИПС и определите, являются ли ее правила обязательными и в какой степени. Обратите особое внимание на подчеркнутые слова.
2. Пожалуйста, составьте арбитражную оговорку для ICC суда, Американской арбитражной ассоциации, третейского суда, расположенного в стране вашего гражданства. Возьмите типовые положения, размещенные на их сайтах, и заполните пробелы наилучшим, по вашему мнению, способом.
3. Пожалуйста, подготовьте план действий для подачи иска против реального или предполагаемого нарушителя вашего товарного знака в доменном имени в соответствии с процедурой UDRP. Укажите в плане, какие документы и информацию вы должны будете подать в UDRP и в какие стадии подачи иска нужно будет пройти.
4. Пожалуйста, узнайте процедуру того, можете ли вы (и, если да, то как) обратиться к вашим таможенным органам, чтобы дать им возможность приостановить товары, нарушающие ваши товарные знаки, полезные патенты, промышленные образцы.

#### **Рекомендованная и обязательная литература**

1. Amanda Michaels and Andrew Norris, 'A Practical Approach to Trade Mark Law', Fourth Edition, 464 pages, 2010.
2. Lionel Bently and Brad Sherman, 'Intellectual Property Law', 1,264 pages, 2008.
3. Olivier Vrins and Marius Schneider, 'Enforcement of Intellectual Property Rights through Border Measures: Law and Practice in the EU', 1,248 pages, 2012.
4. Prof. Thomas F. Cotter, 'Comparative Patent Remedies: A Legal and Economic Analysis', 448 pages, 2013.

#### **Интернет-ресурсы**

1. Веб-сайт UNDRP: <http://www.icann.org/>
2. Бюро США по патентам и товарным знакам: <http://www.uspto.gov/>
3. Ведомство по гармонизации на внутреннем рынке: <https://oami.europa.eu/ohimportal/en/>
4. Белорусский национальный центр интеллектуальной собственности: <http://www.belgopatent.org.by/>
5. Украинский институт промышленной собственности: <http://www.uipv.org/>
6. Молдавское Государственное агентство интеллектуальной собственности: <http://agepi.gov.md/ru/about/>
7. Всемирная организация интеллектуальной собственности: <http://www.wipo.int/>
8. IPKat блог: <http://ipkitten.blogspot.com/>

## **КУРСОВАЯ ЕДИНИЦА 5: Нормы общего права защиты ТМ**

**Авторы:** Елена Черникова, Наталия Телюра, Харьковский национальный университет городского хозяйства им. А.Н.Бекетова – ХНУГХ

### **Тема 5.1.** Торговые марки (ТМ)

В теме рассматриваются основные определения ТМ, даются краткие характеристики различных категорий ТМ.

#### **Основные вопросы для самооценки:**

1. Что такое товарный знак (торговая марка)?
2. Как выбрать правильный товарный знак. Что работает? Что не работает?
3. Категории ТМ и их характеристики.
4. Как установить права на товарный знак?
5. Что такое Мадридская система регистрации ТМ?
6. Как вы защищаете права на товарный знак? Как товарные знаки защищены на международном уровне?
7. Как вы можете потерять свои права на знак?
8. Что такое товарный знак, охраняемый нормами общего права?

### **Семинар 5.1.** Торговые марки. Основные международные соглашения о защите ТМ и установлении прав

**Основная цель:** изучить основные термины и определения ТМ, ознакомиться с основными международными соглашениями по защите ТМ и установлению прав.

**Цели:** ознакомиться с основными определениями и категориями ТМ; понять, как кто может установить права на товарный знак, защитить или потерять свои права на знак.

### **Торговые марки (ТМ)**

Бренды и/или торговые марки имеют решающее значение для большинства предприятий, и могут стоить миллионы, даже миллиарды, как думают Microsoft или Coca-Cola. В интернете брендинг предполагает особое значение, не в последнюю очередь потому, что бренды могут быть включены в доменные имена. Значение присуще бренду, защищено законом о товарных знаках. Именно поэтому и целесообразно для предприятий, работающих в Интернете, по крайней мере, минимальные знания в этой области права.

### **Что такое товарный знак**

Товарным знаком может быть имя, слово, слоган, дизайн, символ или другой уникальный код, который идентифицирует продукт или организацию. Торговые марки регистрируются на национальном или территориальном уровне компетентным государственным органом. Регистрация в таких странах, как США, Великобритания, Японии и т.д. будет защищать вашу марку только в этой стране, но в рамках Европейского Союза, в настоящее время существуют сообщества товарных знаков (СТМ), которое охватывает товарные знаки во всех странах ЕС.

Товарные знаки получают право на охрану нормами общего права в силу своей репутации в торговле или же они могут быть зарегистрированы<sup>9</sup>. Права, предоставляемые регистрацией товарного знака, являются абсолютными. Другими словами, если знак уже зарегистрирован в отношении предусмотренных товаров или услуг одним лицом, то использование того же самого или сходного до степени смешения знака на тот же вид товаров другими лицом, является нарушением торговой марки и может быть остановлено.

Так как права, предоставляемые регистрацией значительны, есть довольно существенные ограничения на то, какие марки можно зарегистрировать. Эти ограничения установлены таким образом, чтобы гарантировать компаниям, ведущим законный бизнес, отсутствие несправедливых ограничений.

Для прохождения регистрации, торговый знак должен отличаться от товаров или услуг других

---

<sup>9</sup> © 2009 RGC Jenkins & Co. A Guide to Intellectual Property. [www.jenkins.eu](http://www.jenkins.eu).



компаний и не должен быть обманчивым. Узнаваемость может присутствовать с самого начала, то есть еще до того, знак введен в эксплуатацию. С другой стороны, отличительные особенности могут быть получены после периода использования.

### **Выбор правильного товарного знака**

Выбор торговой марки не может быть легким. Это может быть заманчивым, выбрать слово, которое «цепляет» и описывает функцию или характеристики ваших товаров, или услуг. Однако, как правило, торговый знак, который просто описывает ваши товары и услуги, может быть трудно защитить как знак. И чем более ваш знак описывает ваши товары или услуги, тем труднее предотвратить его использование конкурентами. Аналогично, во многих странах трудно защитить географические термины и фамилии в качестве товарных знаков.

В то же время, чем больше отличительных характеристик имеет ваш знак, и чем более широко известен он становится, тем более широкий спектр защиты он приобретает. Самые сильные знаки, как правило, не имеют никакого отношения к товарам или услугам, для которых они используются, хотя знаки, которые свидетельствуют о положительных качествах товаров или услуг также могут иногда быть сильными.

Товарные знаки могут быть классифицированы как имеющие следующие уровни самобытности или силы<sup>10</sup>:

### **Причудливые или придуманные знаки**

Эти знаки являются словами, которые придуманы искусственно и не имеют смысла, кроме как название торговой марки (например, XEROX для копиров и EXXON на нефтепродукты). Такие знаки, как правило, получают самый широкий объем защиты.

### **Произвольные знаки**

Эти знаки включают слова, которые могут иметь общее значение, но не в отношении товаров или услуг, для которых они используются в качестве торговых марок (например, APPLE для компьютеров и SAMSUNG для телевизоров).

### **Сuggestивные знаки**

Эти знаки предполагают некоторые атрибуты или преимущества товаров, или услуг, но не описывают самих товаров (например, Microsoft для программного обеспечения для микрокомпьютеров, Airbus для самолетов, и VOLKSWAGEN для автомобилей).

### **Описательные знаки**

В большинстве стран, термины, описывающие товары, услуги или их характеристики не могут быть защищены как знаки, если общественность не признала их в качестве знаков; в этом случае, термин, как говорят, «приобрел отличительную способность» или «вторичное значение».

Знаки могут приобрести отличительную способность за счет широкого применения и рекламы (например, RICH 'N CHIPS для шоколадного печенья и HOMEMAKERS для предметов домашнего обихода). В состав этой группы входят хвалебные слова (например, ЗОЛОТАЯ МЕДАЛЬ для муки и ГОЛУБАЯ ЛЕНТА для пива), географически описательные термины, которые действительно подразумевают связь с местом (например, КАНАДСКИЙ для пива), и фамилии (например, FORD для автомобилей).

Родовое слово для типа продукта или услуги (например, газонокосилка, бритва, конфеты или кредитная карта) никогда не может быть торговой маркой или знаком обслуживания для продукта или услуги. Это происходит потому, что родовое слово определяет продукт или услугу, но не его источник.

Обманчивое обозначение (например, СУПЕР ШЕЛК для не шелковой рубашки) или географический термин, создающий ложную ассоциацию с местом (как MADE IN PARIS для духов, изготовленных в США) никогда не может быть зарегистрировано как товарный знак или знак обслуживания.

До принятия нового знака, желательно провести поиск и оценку квалифицированными адвокатами или поставщиками услуг. Возможно, права практически на такую же марку уже есть у кого-то, и

---

<sup>10</sup> Trademark Basics. A Guide for Business. 2012 International Trademark Association [inta.org](http://inta.org) | [info@inta.org](mailto:info@inta.org)

лучше знать об этом заранее, как, впрочем, и о других потенциально конфликтующих знаках, прежде чем делать инвестиции в вашу новую марку. Недостаток знаний, как правило, не является оправданием для нарушения торговой марки.

Степень обширности поиска зависит от характера знака, товаров или услуг, для которых он используется, и стран, в которых этот знак планируется выводить на рынок. Основной поиск, как правило, проводится по базам данных регистрации товарных знаков. Более обширные поиски включают в себя другие многочисленные источники, такие как базы данных названий компаний, профессиональных изданий и Интернета.

### **Установление прав на товарный знак**

В зависимости от страны, права на товарный знак, как правило, устанавливаются либо путем использования, либо регистрации. В некоторых странах, особенно в странах с правовыми системами на основе английского общего права, использование знака может установить применение законов общего права на знак. К таким странам относятся Австралия, Канада, Соединенное Королевство и Соединенные Штаты. В этих странах, регистрация товарного знака может обеспечить более широкие права, чем законы общего права, которые вытекают из простого использования товарного знака<sup>11</sup>.

Например, законы общего права, как правило, действуют на ограниченной географической территории, в которой знак фактически используется, в то время как права, полученные через регистрацию товарного знака, могут действовать по всей стране или региону, на который распространяется регистрация. Примечательно, что в странах, которые не признают за товарными знаками законов общего права, первый владелец регистрации знака приобретает исключительные права.

Как правило, заявка на регистрацию товарного знака подается в национальное ведомство по товарным знакам в стране или регионе, где заявитель желает защитить марку. Подача заявки, как правило, включают в себя имя и адрес заявителя, представление марки, список товаров или услуг, которые будут охвачены в регистрации, и официальный сбор за подачу заявления.

В некоторых юрисдикциях, также может быть необходимо подать образцы, показывающие, как используется знак. Тем не менее, большинство стран не требуют использования знака, прежде чем он зарегистрирован.

После того, как заявка на товарный знак подана, эксперт в ведомстве по товарным знакам рассматривает заявку и может поднимать вопросы по ней. В некоторых странах, экспертиза будет проведена на только «абсолютных основаниях», предполагающих рассмотрение природы знака (например, носит ли знак описательный характер и, следовательно, не подлежит регистрации) и проверку правильности заполнения заявки (т.е., были ли выполнены формальные требования процесса подачи заявки). В других странах, экспертиза будет проведена на «относительных основаниях», оценивающих является ли марка достаточно уникальной по сравнению с другими знаками, зарегистрированными в этой стране. После того, как эксперт удостоверился, что заявка на товарный знак отвечает соответствующим требованиям, предъявляемым к регистрации, заявка на товарный знак, как правило, публикуются ведомством по товарным знакам. В большинстве юрисдикций, лица, которые считают, что им может быть нанесен вред в результате регистрации знака, будут иметь ограниченный период времени после этой публикации, чтобы выступить против регистрации. Если ни одно возражение не подано в этот период времени, проводится регистрация.

Регистрация товарного знака может оставаться в силе навсегда, при условии, что регистрация периодически обновляется. В некоторых странах, таких как Португалия и США, также необходимо представить доказательства дальнейшего использования знака для того, чтобы регистрация оставалась в силе. Большинство стран также имеют процедуру отмены, которая позволяют третьим сторонам требовать отмены регистрации товарного знака, если знак не используется в стране в течение определенного времени, часто трехлетнего или пятилетнего периода.

Существует **Мадридская система**, которая обеспечивает возможность представить заявку на товарные знаки во многих странах одновременно. Зарегистрированные товарные знаки могут быть определены символом 'TM', или '®'. (незаконно использовать ®symbol или упоминание о том, что

---

<sup>11</sup> Trademark Basics. A Guide for Business. 2012 International Trademark Association [inta.org](http://inta.org) | [info@inta.org](mailto:info@inta.org)

товарный знак зарегистрирован, пока он не был зарегистрирован на самом деле).

**™ СИМВОЛ<sup>12</sup>**

Символ <sup>™</sup>, при использовании рядом с названием, логотипом или другим символом, сообщает всему миру, что компания утверждает права на товарный знак в этом символе как в своем запатентованном товарном знаке. Компании могут использовать символ ТМ на любом знаке, который идентифицирует товары этой компании, и символом SM на любом знаке, который служит для идентификации услуг компании. Нет необходимости проходить федеральную или государственную регистрацию перед использованием <sup>™</sup> или <sup>SM</sup> символов.

В большинстве стран, национальное патентное ведомство будет также управлять товарными знаками.

**Мадридское соглашение**

Мадридское соглашение о международной регистрации знаков является международным договором, первоначально заключенным в 1891 году Он предназначен для упрощения получения товарных знаков и знаков обслуживания в разных странах. Договор предусматривает международную регистрацию утвержденного товарного знака одной подачи на одном языке, в ходе одной процедуры, с единой оплатой. Граждане стран-членов должны зарегистрировать свою торговую марку в стране происхождения до международной регистрации. По этой причине, договор, как правило, заключают страны, имеющие наименее строгие процедуры подачи заявок, и, следовательно, Соединенные Штаты и Канада, имеющие более сложные процедуры регистрации товарных знаков, отказались подписать договор<sup>13</sup>.

**Защита прав на товарный знак**

Для того чтобы защитить свой товарный знак и запретить другим использовать его ненадлежащим образом, важно понять основные принципы товарных знаков. Закон о товарных знаках предназначен для защиты людей от путаницы в вопросах товаров и услуг. Если существуют подобные названия или символы на аналогичные продукты, потребитель может ошибочно приобрести не те товары, которые намеревался.

Тест для определения нарушения прав товарного знака - это "вероятность смешения на соответствующем рынке." Этот анализ учитывает много факторов, но в целом, если общественность может различать два аналогичных товарных знака, они могут сосуществовать, как например, Delta (авиакомпания) и Delta (вентили) или Lexus (автомобиль) и Lexis (юридическая служба).

Защита, предлагаемая регистрацией товарных знаков часто ограничена территорией страны, в которой она получена<sup>14</sup>. Таким образом, отдельные заявки на товарные знаки, как правило, подаются в каждой стране, в которой запрашивается защита. Тем не менее, существует целый ряд инициатив, которые позволяют владельцам товарных знаков покрыть несколько стран посредством одной заявки на товарный знак. Например, Ведомство по гармонизации на внутреннем рынке ("OHIM") (<http://oami.europa.eu/ows/rw/pages/index.en.do>) является официальным названием ведомства Европейского союза (ЕС) по товарным знакам, где зарегистрированная торговая марка (а также «товарный знак» или Товарный знак Европейского Сообщества) или промышленный образец действует во всех странах-членах Европейского Союза. Африка предлагает аналогичную альтернативу через Африканскую региональную организацию интеллектуальной собственности (ARIPO) (<http://www.aripo.org/>).

Кроме того, можно подать одну заявку на международную регистрацию товарного знака, чтобы получить регистрацию в нескольких странах в соответствии с положениями Мадридского соглашения или Мадридского протокола, еще больше снижая сложность и затраты, связанные с получением защиты товарных знаков в нескольких странах. Чтобы узнать больше, посетите веб-сайт Всемирного бюро интеллектуальной собственности (WIPO) (<http://www.wipo.int/madrid/en/index.html>). Оба договора разрешают международную регистрацию товарного знака через национальное ведомство по товарным

<sup>12</sup> <http://www.marklaw.com/trademark-glossary/T-Z.htm>

<sup>13</sup> <http://www.marklaw.com/trademark-glossary/M-Q.htm>

<sup>14</sup> International Trademark Association [inta.org](http://www.inta.org) | [info@inta.org](mailto:info@inta.org)

знакам в своей стране на одном языке. Другие преимущества международной регистрации товарных знаков включают в себя возможность передачи прав во всех охваченных странах через одну процедуру уступки регистрации (при условии, правопреемник находится в стране-члене соглашения) и возможность продлить регистрацию через единую подачу. Кроме того, можно назначить дополнительные страны после подачи заявки. Есть более чем 80 стран, которые могут быть указаны в международной заявке на товарный знак в рамках **Мадридского протокола**. Эти страны находятся в основном в Азии и Европе, но сюда также относятся и такие страны, как Австралия и Соединённые Штаты.

### **Потеря прав на товарный знак**

Самый распространенный способ потерять права на знак - это прекращение использования его без намерения использовать снова. Это называется "отказ". Тем не менее, есть случаи, в которых потеря прав на товарный знак может произойти непреднамеренно.

Например, в некоторых странах, можно потерять права на знак путем передачи лицензирования знака другим без контроля характера и качества товаров или услуг, которые лицензиат предоставляет под этой маркой. Это понятие часто называют «незащищенным лицензированием», т.е. лицензированием товарного знака без контроля за тем, как знак будет использоваться.

Еще один способ, при котором права могут быть потеряны, это злоупотребление знаком или несвоевременное заявление о злоупотреблении другими лицами. В этом случае знак перестает указывать источник товаров или услуг и становится общим словом (как эскалатор и целлофан, которые первоначально были товарными знаками, но стали пониматься общественностью как общие имена товаров, для которых они были использованы в качестве брендов). Кроме того, перестает ли знак быть товарным знаком, может варьироваться от страны к стране, как и в случае с аспирином, который является общим термином в США, но охраняемой торговой маркой в Канаде и Германии.

Чтобы предотвратить потерю ваших прав на знак, выполните следующие стандартные правила использования товарного знака:

- Используйте торговые марки как прилагательное с родовым названием продукта следующей отметки (например, салфетки Kleenex)
- Не используйте форму множественного числа для знаков, имеющих форму единственного числа (например, печенье Oreo, не Oreos)
- Не изменяйте родительный падеж в названии товарного знака, или укажите в названии товарного знака его владельца (например, LEVI'S джинсы, не LEVI джинсы)
- Не используйте названия торговых марок в качестве глаголов или существительных. (например, Вы НЕ ксерокопируете, а копируете на копировальном устройстве XEROX.)

### **Нормы общего права относительно товарных знаков**

Нормы общего права относительно товарных знаков являются правами, которые вы автоматически приобретаете на товарный знак, просто используя его<sup>15</sup>. Они вступают в силу, как только знак используется для идентификации товаров или услуг в торговле. Например, если вы используете название/знак "Yellow Brick Road" как название туристического агентства, ваше использование этого знака для этих услуг, как правило, защищено на территории использования и может (в зависимости от юрисдикции) распространяться на территорию «прогнозируемого расширения». Обратите внимание, что в любом споре, вам нужно будет показать, что вы использовали торговую марку до использования ее другой стороной.

Вы можете улучшить свои права на основе норм общего права, используя верхний индекс символа ТМ (для товаров) или символа SM (для услуг), чтобы показать, что вы заявляете свои права на использование незарегистрированного товарного знака в имени согласно норм общего права. Это ставит людей в известность, что вы заявляете права на товарный знак и защищает от «непреднамеренных нарушений».

Существует потенциальный риск нарушения прав на торговую марку, когда вы используете символ ТМ или SM. Если вы представляете как товары, так и услуги с торговой маркой, используйте символ ТМ. После того, как регистрация товарного знака США получена (и только тогда), вы можете

---

<sup>15</sup> TRADEMARK BASICS © Brown & Kannady, LLC (2007)

использовать символ ®.

#### **Система законов общего права**

Система законов **общего права** - это правовая система, которая характеризуется **прецедентным правом**, т.е. законами, разработанными судьями на основании решения судов и аналогичных органов административной юстиции<sup>16</sup>.

Европейские страны имеют довольно строгие законы относительно недобросовестной конкуренции, а также систему законов общего права, которые могут обеспечить почти такой же общий эффект. Если другой производитель выпускает на рынок ваш продукт (возможно, более низкого качества) и продает его от имени вашей фирмы, вводя покупателей в заблуждение, он тем самым незаконно пользуется вашей репутацией и может быть остановлен.

Другие законы общего права обеспечивают защиту от неправомерного использования конфиденциальной информации, такой как коммерческая тайна, и обеспечивают средства правовой защиты от промышленного шпионажа.

В США есть также дифференциация между знаками, используемыми для товаров или услуг, и классификацией, которая называется «знак обслуживания», хотя они подлежат одинаковой правовой защите в качестве товарных знаков.

#### **Типы знаков**

Слова «товарный знак» или «знак» обычно используются для обозначения любого вида знаков, например, сертификационного знака, коллективного знака, знака обслуживания или торговой марки. Как правило, «знак обслуживания» используется в связи с продажей услуг, в то время как «товарный знак» используется в связи с продажей товаров. Сертификационные знаки используются для идентификации определенного уровня качества или как подтверждение того, что конкретные нормы были соблюдены; коллективные знаки используются для идентификации ассоциации компаний или организаций. Любой такой знак может состоять из символа, запаха, звука, фразы, упаковки, поскольку он используется для идентификации предмета, который нужно выделить из ряда других предметов.

#### **Являются ли торговые марки тем же самым, что и патенты или авторские права?**

Простой ответ на этот вопрос - **НЕТ!** Товарные знаки, патенты и авторские права являются формами интеллектуальной собственности, но они сильно отличаются друг от друга.

Авторское право представляет собой набор прав, которыми автор или создатель произведений, имеющих право на защиту авторских прав, пользуется в отношении своих работ. Авторское право защищает эти оригинальные произведения, а не саму идею. Предметами авторского права могут быть письма, публикации, книги, игры, песни, танцы, живопись, скульптура, фотографии, фильмы, видеозаписи, но этот список не является исчерпывающим. Авторские права также могут быть предоставлены для защиты компьютерных программ и даже зданий.

Авторское право возникает автоматически в нескольких юрисдикциях, как только работа была зафиксирована на материальном носителе, например, на бумаге или в записи. Регистрация не является обязательным условием в соответствии с международными конвенциями, но может, как в Соединенных Штатах, является необходимым условием для вступления в силу определенных преимуществ, например, возможности подачи судебного иска за нарушение авторских прав и возмещения ущерба. В других юрисдикциях, регистрация обязательна. Регистрация авторских прав, как правило, недорогая процедура, так как она не требует высокого уровня экспертизы.

Срок действия авторского права в зависимости от страны, но может длиться целых 70 лет после смерти автора или создателя, или 95 лет с даты публикации, или 120 лет со дня создания объектов, авторами которых являются компании. Отсутствие отметки об авторском праве не является достаточным основанием для вынесения суждения о его отсутствии, поскольку в большинстве стран подобные отметки не являются обязательными. Как уже говорилось выше, торговая марка - это слово, логотип,

<sup>16</sup> <http://www.duhaime.org/LegalDictionary/C/CommonLaw.aspx>

символ, дизайн упаковки или другой индикатор, используемый для идентификации конкретного продукта или услуги на рынке.

Права на товарный знак могут продолжаться бесконечно, пока владелец товарного знака не отказался от своих прав на него, либо же он потерял свое значение на рынке в качестве товарного знака, став общим термином. Товарные знаки являются своего рода охраняемым документом, направленным на защиту потребителей от путаницы.

Таким образом, каждая форма интеллектуальной собственности защищает различные объекты и имеет различные требования, сроки действия и стоимость.

## **Тема 5.2.** Patents and Patent Law

**Описание:** Тема предоставляет основные определения, касающиеся патентов и патентного права, определяет источники, объекты и субъекты патентного права.

### **Основные вопросы для самооценки:**

1. Что такое новизна и патентоспособность?
2. Какие изобретения потенциально не могут рассматриваться в качестве изобретений?
3. Кто получает патент?
4. Как вы закрепляете права на изобретения, промышленные процессы, новые продукты, и т.д.?
5. Какова цель Европейской патентной конвенции?
6. Что такое Парижская конвенция по охране промышленной собственности?
7. Каковы основные задачи Соглашения по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (TRIPS agreement)?

**Семинар 5.2.** Европейский и Национальный Патентный закон (BY, MD, UA) - общие символы и основные отличия

**Основная цель:** изучить общие положения Европейского и Национального Патентного закона (BY, MD, UA), определить основные различия, ознакомиться с основными международными договорами по патентному праву.

**Цели:** ознакомиться с основными патентного права и патентных вопросов, ознакомиться с основными международными соглашениями; понять, как можно установить права на изобретения, защитить или потерять свои права на патенты и/или промышленные процессы и т.д.

## **Патенты**

Патенты относятся к производственным процессам и изобретениям и защищают от их несанкционированного использования. Патенты представляют собой государственные гранты, которые дают создателю изобретения исключительное право на использование, продажу или производство изобретения. Как и товарные знаки, патенты регистрируются на национальном или территориальном уровне уполномоченным государственным органом. Получение патента обычно занимает от 2 до 3 лет.

Патент является государственной гарантией исключительного права автора изобретения, запрещающей другим лицам применять на практике новое изобретение в течение ограниченного времени. Патент является единственным способом защиты новых полезных изобретений в большинстве стран, и он должен быть получен до любого публичного раскрытия изобретения. В некоторых странах, например, в США, предоставляется льготный период в течение года после изобретения, в течение которого можно подать заявление на регистрацию патента. Предметом патента может быть новый полезный процесс, механизм, изделие или состав вещества, а также любое их усовершенствование. В зависимости от страны, патенты также могут быть предоставлены для бизнес-методов, компьютерных программ и живых организмов, а также декоративных конструкций.

Патент выдаётся государством, и процедура подачи заявки может быть довольно дорогой. Заявка подвергается строгой экспертной оценке, которая может занять несколько лет. После того, как патент выдается, срок его действия может изменяться в зависимости от типа патента, но обычно длится в течение 20 лет с даты подачи заявки, если своевременно производится оплата за обслуживание. Фраза «патент заявлен» означает, что заявка на патент была подана. С другой стороны, объект может

быть запатентованным, но при этом не иметь никаких соответствующих маркеров, т.к. они не являются обязательными.

### Патентоспособность изобретений

Европейские патенты выдаются на изобретения, которые являются новыми, имеют изобретательский уровень и являются промышленно применимыми. Изобретение может принадлежать любой области технологии.

ЭКП (Электронный код продукта) не определяет смысл слова «изобретение», но дает неполный перечень тематики и деятельности, которые не могут рассматриваться в качестве изобретений, то есть, которые прямо исключены из списка патентоспособности.

В этом отношении необходимо обратить внимание на следующие четыре области<sup>17</sup>:

**1. Программы для компьютеров**, которые не рассматриваются в качестве изобретений. Тем не менее, компьютерная программа **не исключается** из списка патентоспособности в соответствии со Статьей 52, если, при работе на компьютере, она вызывает дополнительный технический эффект, выходящий за рамки "нормального" физического взаимодействия между программой (программным обеспечением) и компьютером (аппаратным обеспечением). Пример дальнейшего технического эффекта наступает в случае, когда программа служит для контроля технического процесса или управляет работой технического устройства. Внутреннее функционирование компьютера как такового под воздействием программы также может привести к такому эффекту.

Если сама компьютерная программа не исключена, то несущественно, заявляется ли программа сама по себе, либо же как носитель данных для хранения программы, как метод или как часть компьютерной системы.

Таким образом компьютерные программы не будут автоматически исключены из списка патентоспособности. Более подробная информация о патентоспособности компьютерных изобретений доступна на ЕРО веб-сайте ([www.epo.org](http://www.epo.org)).

**2. Методы лечения** человека или животного путем хирургической операции или терапии, и способы диагностики организма человека или животного. Исключение из патентоспособности не распространяется на товары, веществ и средства для использования в таких случаях, например, лекарственные средства или хирургические инструменты. Вещества и композиции фактически выделены в отдельную категорию в ЭКП в том, что касается требований новизны: даже известное вещество или композиция может быть запатентовано для дальнейшего использования в медицине или ветеринарии, при условии, что такое использование является новым.

Это исключение не выводит за пределы списка патентоспособности другие методы лечения людей и животных. Лечение тканей организма после того, как они были удалены из тела человека или животного, и диагностические методы, применяемые для таких тканей, могут быть запатентованы, поскольку ткани не возвращаются в те же органы.

**3. Разновидности растений и животных** и существенные биологические процессы для производства растений или животных, которые прямо исключены из списка патентоспособности. Что касается сортов растений, отдельная форма защиты доступна в большинстве государств и в соответствии с законодательством ЕС.

Способ выращивания растений или животных, по существу, биологический, если он состоит только из природных явлений, таких как скрещивание или селекция (отбор).

Исключение не распространяется на микробиологические процессы или продукты таких процессов. В общем, биотехнологические изобретения также являются патентоспособными, если они касаются биологического материала, который изолирован от его природной среды или полученный с помощью технологического процесса, даже если ранее он происходил в природе.

**4.** Последняя группа изобретений, исключенных из списка патентоспособности, связана с тем, что их коммерческое использование будет противоречить «общественному порядку» или морали. В

---

<sup>17</sup> How to get a European patent. Guide for applicants Part 1, December 2007 (11th edition)

частности, патенты не предоставляются на **процессы клонирования человека**, способы модификации генетической идентичности зародышевой линии человеческих существ, использование человеческих эмбрионов в промышленных или коммерческих целях, процессы модификации генетической идентичности животных, которые могут нанести им вред без существенной медицинской пользы для человека или животных.

Изобретение считается новым, если оно не является частью современного уровня развития в данной области. Определение современного уровня развития в ЭКП отражает принцип абсолютной новизны: современный уровень технического развития включает в себя все, что доступно общественности в любой точке мира в форме письменного или устного описания, использования или в любой другой форме, до даты подачи заявки или приоритета. Тем не менее, новизна оценивается только на основании того, что в ясной форме доводится до ведома опытного специалиста в виде единого источника ограничительной части патентной формулы (прототипа), например, в опубликованной заявке на патент до даты приоритета.

### Патентное право

Патентное законодательство касается новых, промышленно применимых изобретений<sup>18</sup>. Это, пожалуй, разумно, что право интеллектуальной собственности предлагает совершенно особый и мощный режим охраны изобретений, которые отвечают строгим стандартам. Выдача патента фактически дает изобретателю, или чаще его работодателю, монопольное право использовать изобретение в течение времени, не превышающего 20 лет. Однако, монополия не является абсолютной и существует целый ряд сдерживающих и уравнивающих сил, чтобы предупредить злоупотребления.

Изобретение может касаться нового или усовершенствованного продукта: например, новый тип замка для окна или улучшение конструкции зажимов строительных лесов. Кроме того, изобретение может касаться некоторых промышленных процессов, таких как новый метод антикоррозийной обработки двигателя или усовершенствование метода изготовления печатных плат для электронных устройств. Из-за прочности этой формы права собственности, необходимы высокие стандарты - изобретение должно быть новым и обязательно содержать изобретательский компонент, то есть, оно должно быть чем-то большим, чем просто очевидным применением технологии. Кроме того, изобретение должно быть промышленно применимым и не должно попадать в категорию некоторых указанных исключений. Эти требования подробно рассматриваются в следующей главе; достаточно сказать на данный момент, что патенты не выдаются легко и заявки на получение патента подвергаются тщательной экспертной оценке.

Вместе с другими правами интеллектуальной собственности, патент является формой личного имущества, которое можно передавать, лицензировать или изымать в качестве залога.

Патентное законодательство предоставляет монополию на ограниченный период времени в отношении изобретения в обмен на раскрытие деталей, касающихся этого изобретения. Эти данные доступны для всеобщего ознакомления в достаточно полной форме, так, чтобы специалист в данной области смог осуществить практическое использование изобретения; другими словами, он будет иметь возможность использовать изобретение.

После истечения срока действия патента, изобретение относится к общественному достоянию, и каждый волен использовать его. Можно задаться вопросом, что государство или широкая общественность получают в обмен на эти привилегии. Тот факт, что детали изобретения публикуются, означает, что конкуренты, исследователи и т.п. имеют непосредственный доступ к этой информации, которую они могут изучать и использовать, в том числе с целью контрафактных действий. Преимущества этой системы заключаются в том, что большая доступность такой информации способствует распространению и расширению технических знаний и, что важно, поскольку инвестиции поощряются, высокий уровень жизни и занятость населения создаются и поддерживаются. Вся патентная сделка может рассматриваться как взаимовыгодный контракт между изобретателем (или его работодателем) и государством (см таблицу 5.1).

---

<sup>18</sup> Intellectual Property. David I. Bainbridge Eighth Edition. 2010., [www.pearsoned.co.uk](http://www.pearsoned.co.uk)



Без патентной системы, изобретатели и их работодатели будут пытаться держать детали изобретения в тайне, опираясь на закон о конфиденциальности для защиты. В некоторых случаях невозможно сохранить детали изобретения секрет. Например, если речь идет о новом типе зубчатого перебора для велосипеда, то любой купивший велосипед с новой системой, сможет обнаружить изобретение просто рассмотрев шестерни, возможно, после их демонтажа. Тем не менее, если изобретение предполагает некий новый промышленный процесс, используемый для изготовления зубчатых колес велосипеда, можно было бы поддерживать секретность, потому что проверка готового продукта не обязательно раскрывает процесс производства.

Наиболее важные источники информации по Европейскому патентному праву и деятельности Европейской патентной службы, наряду с большим количеством другой полезной информации, доступны в Интернете через веб-сайт Европейской патентной службы ([www.epo.org](http://www.epo.org)).

Таблица 5.1

**Пример рассмотрения патента**

<i>Патент – концессия контракта - рассмотрение</i>	
<i>Информация для патентообладателя</i>	<i>Информация для государства</i>
1. Детали, доступные для общего изучения.	1. Уполномоченный орган Объединенного Королевства в области прав интеллектуальной собственности может помочь в экспертной оценке и исследовании при оформлении и подаче заявки.
2. Изобретение переходит в общественную собственность после истечения срока.	2. Содержательность информации Уполномоченного органа может помочь принять решение о подаче заявки на получение патента и в правильном оформлении заявки.
3. Некоторые действия (не нарушающие права) могут быть выполнены во время срока действия патента другими лицами.	3. Передача ограниченной монополии.
4. Изобретение может подлежать обязательному лицензированию или лицензированию прав.	4. Дата приоритета будет выдана помогая подать заявку в других странах.
5. Антимонопольное законодательство ЕС и Объединенного Королевства может наложить ограничения на использование патента.	5. Полезные ценные материалы становятся доступными, основание для предположений.
6. Должна оплачиваться пошлина.	6. Доступно недорогое мнение Контролера патентной службы относительно валидности и нарушений.
7. Существует риск того, что права будут присвоены Коронай (с соответствующей выплатой).	

**Суть и цель Европейской Патентной Конвенции (ЕПК)**

**ЕПК** создала единую европейскую процедуру выдачи патентов на основе одной заявки и единый орган норм патентного права для обеспечения более простой, дешевой и качественной защиты изобретений в государствах, подписавших конвенцию.

В каждой стране, подписавшей конвенцию, Европейский патент дает его владельцу такие же права, как и права национального патента, выданного в этом государстве<sup>19</sup>. Если его предметом является процесс, защита распространяется на продукты, непосредственно полученные в результате этого процесса. Любое нарушение европейского патента рассматривается национальным законодательством<sup>20</sup>.

<sup>19</sup> point 39 for a list of the contracting states. How to get a European patent. Guide for applicants Part 1, 2007 (11th edition)

<sup>20</sup> How to get a European patent. Guide for applicants Part 1, December 2007 (11th edition)

Опубликована заявка на европейский патент предоставляет предварительную защиту, которая не уступает защите, предоставляемой государством, подписавшим конвенцию, опубликованным национальным заявкам и которые должны, по крайней мере, включать право на разумную компенсацию в случае неправомерного нарушения.

Стандартный срок европейского патента составляет двадцать лет с даты подачи заявки. При условии, что ежегодные сборы должным образом оплачены. В большинстве стран-участниц **ЕПК** патенты остаются в силе на максимальный срок.

Европейские патенты также может быть эффективным в некоторых странах, не присоединившихся к **ЕПК**. В настоящее время это Албания, Босния и Герцеговина, Хорватия, Сербия и бывшая югославская Республика Македония.

**ЕПК** представляет собой специальное соглашение по смыслу Парижской конвенции по охране промышленной собственности. Это означает, в частности, что положения Парижской конвенции по утверждению приоритета и принципа национального режима также применяются в Европейской процедуре и европейских заявках на получение патента.

#### **Парижская конвенция<sup>21</sup>**

Международная конвенция по охране промышленной собственности. Этот договор был первоначально подписан в 1883 году и подтверждает, среди прочего, права на товарные знаки на основе национального режима для всех граждан, чьи страны подписали на конвенции. Регистрация товарного знака в своей родной стране устанавливает дату приоритета для регистраций, осуществленных во всех других странах-членах.

Поскольку почти все договаривающиеся государства ЕПК являются членами ВТО, соответствующие положения Соглашения по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности реализованы в пересмотренной ЕПК.

#### **Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (СТАПИС)<sup>22</sup>**

Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности является новым соглашением в рамках **ГСТТ** (Генерального соглашения по тарифам и торговле), которое касается вопросов интеллектуальной собственности. СТАПИС отмечает первый серьезный опыт участия ГСТТ в вопросах интеллектуальной собственности. На основании СТАПИС, Закон Лэнхема. 2(a) были внесены поправки, предусматривающие запрет на регистрацию любого географического знака для вин или крепких спиртных напитков, отличающиеся от места, указанного в знаке.

#### **Рекомендованная и обязательная литература**

1. Intellectual Property. David I. Bainbridge Eighth Edition. 2010., [www.pearsoned.co.uk](http://www.pearsoned.co.uk)
2. How to get a European patent. Guide for applicants Part 1, December 2007 (11th edition)
3. TRADEMARK BASICS © Brown & Kannady, LLC (2007)
4. Trademark Basics. A Guide for Business, International Trademark Association INTA, 2012
5. Intellectual Property Protection and Enforcement Manual: A Practical and Legal Guide for Protecting Your Intellectual Property Rights. <http://www.ipr-policy.eu>
6. International Intellectual Property Law. Jonathan Franklin\* Electronic Resource Guide. 2013
7. Secrets of Intellectual Property. A guide for small and medium-sized exporters, International Trade Centre (ITC), World Intellectual Property Organization (WIPO) <http://www.wipo.int>

<sup>21</sup> <http://www.marklaw.com/trademark-glossary/M-Q.htm#P>

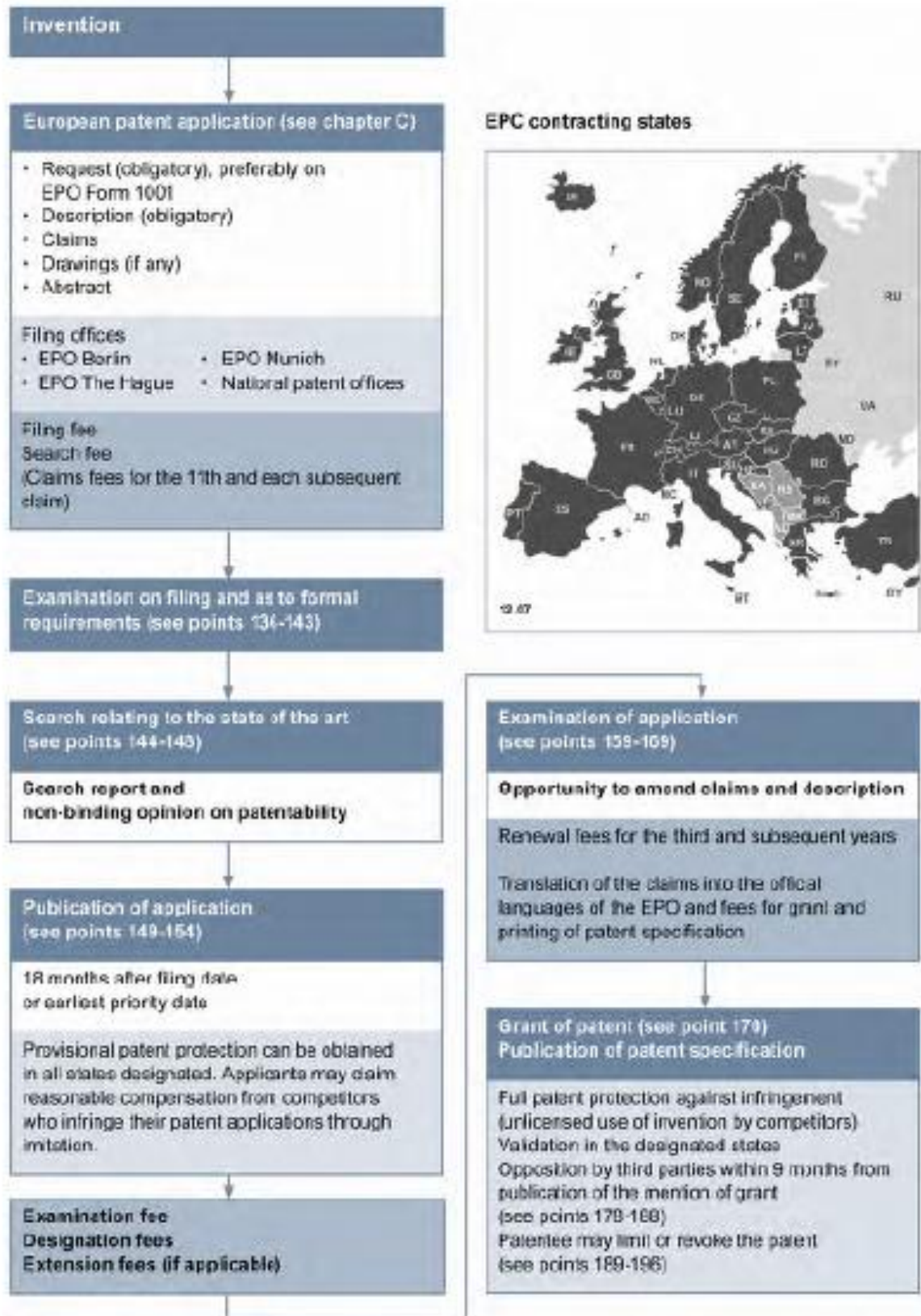
<sup>22</sup> <http://www.marklaw.com/trademark-glossary/T-Z.htm>

**Интернет-ресурсы**

1. [http://www.inta.org/Media/Documents/2012\\_TMBasicsBusiness.pdf](http://www.inta.org/Media/Documents/2012_TMBasicsBusiness.pdf)
2. <http://www.marklaw.com/trademark-glossary/A-C.htm>
3. [http://ec.europa.eu/internal\\_market/copyright/docs/ipr\\_strategy/booklet\\_en.pdf](http://ec.europa.eu/internal_market/copyright/docs/ipr_strategy/booklet_en.pdf)
4. [http://en.wikipedia.org/wiki/Trade\\_mark\\_law\\_of\\_the\\_European\\_Union](http://en.wikipedia.org/wiki/Trade_mark_law_of_the_European_Union)
5. [http://oami.europa.eu/en/office/diff/pdf/National\\_law.pdf](http://oami.europa.eu/en/office/diff/pdf/National_law.pdf)
6. [http://www.bardehle.com/fileadmin/contentdocuments/broschures/Trademark\\_Protection.pdf](http://www.bardehle.com/fileadmin/contentdocuments/broschures/Trademark_Protection.pdf)
7. [https://docs.wto.org/dol2fe/Pages/FE\\_Browse/FE\\_B\\_009.aspx](https://docs.wto.org/dol2fe/Pages/FE_Browse/FE_B_009.aspx)
8. <http://www.wto.org/english/>
9. <http://www.jenkins.eu/downloads/a-guide-to-intellectual-property.pdf>
10. <http://www.epo.org/searching/data/data/manuals.html>
11. <http://www.ipo.gov.uk/downloads/practice-manual.pdf>
12. <http://www.wipo.int/pct/guide/en/gdvol2/annexes/ep.pdf>

Процедура получения Европейского патента<sup>23</sup>

Overview of procedure



<sup>23</sup> How to get a European patent. Guide for applicants Part 1, December 2007 (11th edition)

## **КУРСОВАЯ ЕДИНИЦА 6: Авторство и авторское право**

**Автор:** Сергей Чиус, Академия экономических наук республики Молдова – АЭНМ

### **Тема 6.1.** Суть и базовые понятия авторского права

«Авторское право» определяет законы, которые относятся к охране литературных и художественных произведений (творческих работ) и предоставляют автору исключительные права на их использование и распространение. Понятие «творческая работа» означает любое интеллектуальное творчество, в том числе и научно-техническую деятельность, и любую другую деятельность, связанную с творческим воображением: литературу, живопись, музыку, архитектуру, хореографию и т.д.

Английское название Copyright («авторское право») происходит от первого акта, который признал исключительное право авторов на печать работ или разрешение их печати: Закон об авторском праве (The Copyright Act), принятый в Англии в 1709 году и известный как Статут королевы Анны.

Авторское право дает авторам исключительные права на выдачу разрешения на использование своей работы любым способом.

Два основных положения, на которых основано признание авторских прав может быть найдено в перечне основных прав человека, зарегистрированных в качестве таковых во Всеобщей декларации прав человека:

1. Каждый человек имеет право на защиту его моральных и материальных интересов, являющихся результатом научных, литературных или художественных трудов;
2. Каждый человек имеет право свободно участвовать в культурной жизни общества, наслаждаться искусством, участвовать в научном прогрессе и пользоваться его благами.

Оба принципа находятся в тесной зависимости и законы об авторском праве уравнивают их. Таким образом, общество поощряет автора опубликовать свои произведения, делая их доступными для всех. Автор имеет гарантию передачи эксклюзивных прав издателю на опубликование своей работы.

С другой стороны, именно общество создает условия работы автору, и поэтому вправе получить доступ, в определенных пределах, к опубликованным работам. Продолжительность эксклюзивности прав автора ограничена во времени, а затем работа становится достоянием общественности.

Закон об авторском праве и смежных правах не содержит юридическое определение авторского права; эта задача лежит на доктрине и судебной практике.

Таким образом, в литературе, авторское право было определено как "сочетание личных и экономических обязанностей создателей произведений и законов и правил отношений между автором и обществом в отношении создания и использования произведений науки, литературы и искусства."

В юриспруденции, авторское право было определено в Решении Верховного Суда Республики Молдова № 32 от 9 ноября 1998 года «О практическом применении судами отдельных положений законодательства об авторском праве и смежных правах». В разделе 2 сказано, что «авторское право представляет собой систему правовых норм, установленных законом, которые защищают результаты интеллектуального творчества, произведения литературы, искусства и науки, выраженные в форме, которая позволяет им быть воспроизведенными, как в печатном, так и в непечатном виде, независимо от формы, назначения и стоимости каждой работы и прав, аналогичных авторским: прав исполнителей, производителей фонограмм, организаций эфирного вещания».

Понятие авторского права может рассматриваться как в объективном, так и в субъективном смысле.

В объективном смысле, авторское право представляет собой множество правовых норм, регулирующих отношения по использованию литературных, художественных и научных работ. Следовательно, авторское право является правовым институтом и, как мы видели из приведенного выше анализа, является частью законодательства об интеллектуальной собственности.

Субъективный смысл этого понятия используется, чтобы отразить ситуацию, когда, в соответствии с законодательством, конкретный субъект имеет право называться автором литературного, научного или художественного произведения.

Для более четкого определения этого термина можно сказать, что правовой институт авторского права означает все правовые нормы, регулирующие общественные отношения, возникающие с созданием и использованием литературных, художественных или научных работ.

*Вывод:*

Авторское право является правом на интеллектуальную собственность лица или лиц, которые создали оригинальное произведение интеллектуального творчества в литературной, художественной, научной, другими словами, в любой творческой манере или форме выражения, имеющее самостоятельную практическую ценность и назначение. Обладателями авторских прав могут быть как физические, так и юридические лица.

### **Семинар 6.1.**

**Основная цель:** понять и приобрести теоретические знания об основных положениях авторского права.

**Цели:** узнать:

1. Понятие авторского права;
2. Основные положения авторского права.

### **Тема 6.2.** Требования к защите и категории охраняемых работ

В соответствии с Законом 139/2010 об авторском праве и смежных правах, все произведения, выраженные в некоторой объективной форме литературного, художественного и научного характера, независимо от того, были ли они опубликованы. Поэтому к объектам, на которые распространяется авторское право относятся оригинальные произведения интеллектуального творчества в области литературы, искусства или науки, независимо от творческой манеры, способа и формы выражения, имеющие независимую практическую ценность и назначение.

Литературные и художественные произведения должны удовлетворять трем условиям:

- быть результатом интеллектуального творчества автора;
- иметь конкретную форму выражения, чувственного восприятия - это означает, что во всех случаях работа должна быть закреплена на материальном носителе;
- иметь возможность быть представленными общественности через воспроизведение, выставки, презентации или любым другим способом.

Закон определяет, что работы и части работ подлежат защите, если они оригинальны в том смысле, что представляют интеллектуальные творения автора. Другие критерии, такие как количественные, качественные или эстетические характеристики не применяются в данном случае.

Наряду абсолютно оригинальными произведениями встречаются и относительно оригинальные работы, авторы которых неумышленно позаимствовали элементы существующих произведений. Целая категория таких работ называется дериватные или композитные.

#### *Категории охраняемых произведений*

Большинство законов не включает перечень категорий охраняемых произведений. Обычно это ссылка на три основные доктринальные классификационные категории, а именно, литературная, художественная и музыкальная. В некоторых случаях, музыкальное произведение включается в категорию художественных произведений. Научные работы иногда перечислены отдельно. В некоторых юрисдикциях не включено определение охраняемых произведений.

Более новые законы, однако, в том числе закон №139/2010, приводят список охраняемых произведений не давая исчерпывающий перечень.

Закон об авторском праве и смежных правах, во избежание разночтений, перечисляет защищенные категории:

- а) литературные произведения (рассказы, эссе, романы, стихи и т.д.);
- б) компьютерные программы охраняются как литературные произведения;
- с) научные труды;
- д) драматические и музыкально-драматические сценарии и проекты сценариев, либретто, сценарии;

- e) музыкальные произведения, с текстом или без текста;
- f) хореографические произведения и пантомимы;
- g) аудиовизуальные произведения;
- h) произведения живописи, скульптуры, графики и другие произведения изобразительного искусства;
- i) произведения архитектуры, градостроительства и ландшафтного дизайна;
- j) произведения прикладного искусства;
- k) фотографические произведения и произведения, полученные способом, аналогичным фотографии;
- l) карты, чертежи, эскизы и трехмерные объекты в географии, топографии, архитектуре и других областях науки;
- m) базы данных;
- n) другие работы.

Закон не ограничивает количество объектов авторского права, но заявляет, что объектами могут быть и другие работы, которые могут быть созданы в будущем и которые, очевидно, должны соответствовать всем указанным условиям.

Авторское право также защищает себя и компоненты или элементы работ (включая название работы или символ), которые являются продуктами умственной деятельности.

Также статья 7 из Закона об авторском праве и смежных правах №139/2010 включает как субъекты авторского права, без ущерба для прав автора оригинального произведения, интегрированные и производные работы, основанные на одной или нескольких работах и/или любом другом материале:

- a) Переводы, адаптации, заметки, музыкальные аранжировки и другие переделки литературного, художественного или научного труда при условии, что результаты являются продуктами интеллектуального творчества (производные работы);
- b) Сборники литературных, художественных или научных произведений (энциклопедии и антологии, сборники материалов или данных, независимо от того, находятся ли они под защитой, в том числе базы данных), при условии, что, их составление и систематизация их содержания представляют собой результаты интеллектуальной деятельности (композиционные работы).

## **Семинар 6.2.**

### ***Основная цель:***

1. Закрепить знания об условиях, необходимых для получения статуса объекта защиты авторского права.
2. Понять все категории охраняемых произведений.

***Цели:*** После изучения этого раздела, вы будете знать:

1. Объекты авторского права;
2. Условия получения юридической защиты;
3. Категории охраняемых произведений.

## **Тема 6.3.** Творческие работы и другие объекты не защищенные авторским правом

Защита авторских прав распространяется на формы выражения, но не распространяется на идеи, теории, научные открытия, процессы, методы функционирования или математические концепции как таковые и на изобретения, содержащиеся в работе, независимо от способа восприятия, объяснения или выражения.

Во-первых, исключаются из работ, подлежащих охране, те, которые не соответствуют трем существенным условиям, а именно: работа является результатом творческой деятельности автора, представляет собой конкретную форму выражения различимую для человеческих чувств и доступна общественности. Таким образом, доктрина и судебная практика пришли путем толкований к выводу, что не могут быть объектом авторского права работы, в которых отсутствует элемент интеллектуального творчества: телефонные книги, календари, ежедневники, каталоги, вывески, расписание и т.д., а также вклад редакторов в редактирование работы, вклад людей, которые, в случае совместной работы, обеспечивают координацию действий соавторов.

Примеры исключения работ из списка работ, находящихся под защитой, даёт нам венгерское, немецкое, датское, итальянское, бельгийское и румынское законодательство.

Молдавское законодательство, переняв практику западных законов, предоставляет в статье 8 перечень работ, которые не подлежат защите авторских прав:

- a) **Официальные документы нормативной, административной и политической тематики, а также их официальные переводы.** Аналогичные положения встречаются во всех законах. К категории официальных документов, принадлежат законы, постановления, приказы, инструкции, указы центральных и местных органов государственного управления, а также судебные решения и другие процессуальные документы судебных органов.
- b) **Государственные символы и знаки государства.** Эта категория включает в себя: флаги, гербы, печати, гимны, ордена, медали, денежные знаки и т.д. Основанием для исключения их из перечня объектов, подлежащих защите, является тот факт, что, они имеют другой правовой режим в качестве государственных символов и знаков и могут быть использованы без ограничений по правовому режиму авторского права.
- c) **Фольклорные выражения.** Поскольку в литературе нет единого мнения по этому вопросу, существует несколько вариантов того, где и как применяется защита.
- d) **Ежедневные новости и факты.** Сообщения информационных агентств, хроника преступлений, различных фактов и т.д. ориентированы в основном на эффективность и краткость, оставляя не так много места для творчества авторов. Они смогут предъявлять претензии медиа-органам, чтобы указать источник, из которого была взята эта информация. Но если сообщения о событиях и фактах, сопровождаются комментариями, оценками, анализом прогнозов и другими объяснениями этого автора, то это охраняется законом.

Кроме того, правовая защита не распространяется на произведения, для которых срок охраны истек, и произведение стало достоянием общественности. Работы, представляющие собой всеобщее достояние, могут свободно использоваться, учитывая личные права автора.

Важно отметить, что почти все работы, которые обсуждались выше, могут выиграть от защиты, предусмотренной законом, если они являются предметом обработки или систематизации, а также, если они появились в результате интегральных производных работ. Это положение регулируется постановлением № 32 от 9 ноября 1998 года «О практическом применении судами некоторых положений из закона об авторском праве и смежных правах», принятых Пленумом Верховного Суда Республики Молдова.

### **Семинар 6.3.**

#### ***Основная цель:***

1. Получить понятие о категориях объектов, не подлежащих защите авторского права.
2. Получить знания о правилах, касающихся незащищенных объектов Бернской конвенции.

***Цели:*** После изучения этого раздела, вы будете знать:

1. Категории объектов, не подлежащих защите авторского права.
2. Ситуации практического применения судами некоторых положений из закона об авторском праве и смежных правах.
3. В каких случаях незащищенные работы могут извлечь пользу из защиты авторских прав.

### **Тема 6.4.** Субъекты авторского права

Закон проводит различие между авторами работы, с одной стороны и субъектами авторского права такой работы, с другой стороны.

Наиболее важным субъектом авторского права считается сам автор произведения искусства, литературы и науки.

Авторство произведений можно отнести только к физическим лицам, потому что только они имеют физические и духовные качества и возможности, которые необходимы для создания таких работ. В Статье 3 закона сказано, что авторство можно отнести к физическому лицу, которое «выполнило работу в результате творческой деятельности».



Произведение искусства должно представлять собой продукт интеллектуального творчества. Это является основной характеристикой, позволяющей отличить работу автора от работы, проведенной другими лицами, которые изготовили копии. Правовой статус вступает в силу с момента создания такого произведения, если работа зафиксирована на материальном носителе и имеет объективную форму выражения.

Как только работа приняла конкретную форму, даже если она не закончена, автор получает авторские права и правовой статус субъекта авторского права. Закон предусматривает, что авторское право на произведение, признается и гарантируется «по этому закону», и автор пользуется защитой авторского права своих работ уже по факту их создания.

Понятие субъекта авторского права означает лицо, имеющее индивидуальные права на произведение искусства, литературы и науки. Эти права могут принадлежать физическим и юридическим лицам, как гражданам страны, так и иностранным гражданам, и лицам без гражданства.

Индивидуальные права на работу вступают в силу с момента создания работы. Мы отметили, что закон не предполагает никаких ограничений в связи с особенностями внешности, возрастом или способностями индивида. Субъектом авторского права может быть любой человек, независимо от пола, религии и расы.

Субъектами авторского права могут быть как юридические, так и физические лица. Нынешнее законодательство признает авторские права юридических лиц, и в результате они могут стать обладателями прав на продукты интеллектуальной деятельности. Но то, что вы можете получить и по закону передать другому физическому или юридическому лицу не является «авторством», которое, естественно, может принадлежать только творцу. Это «защита привилегий», предоставляемая автору.

Доктрина делит вопросы авторского права на те, которые относятся к первичным субъектам (собственно авторам), и производным субъектам - людям, которые приобретают атрибуты авторского права.

Считать, что автор - это человек, под именем которого была впервые опубликована работа, неверно.

Когда работа была опубликована анонимно или под псевдонимом, который не идентифицирует автора, издатель, имя которого показано на произведении признается, при отсутствии доказательств противного, представляющим автора, с правом защиты и использования авторских прав.

С целью информирования общественности о своих правах, владельцы авторских прав должны использовать символ защиты авторских прав, который будет применяться к каждой копии работы и состоит из трех элементов:

- a) латинская буква "©" включенная в круг;
- b) имя правообладателя с исключительного права;
- c) год первого опубликования произведения.

Использование знака охраны авторского права не является обязательным требованием для обеспечения защиты работы по этому закону.

В отношении первичных субъектов мы должны удовлетворять следующие условия:

- работа была создана одним человеком;
- работа была создана двумя или более людьми - работа с несколькими авторами в соавторстве.

Как утверждается в литературе для существования соавторства, должны быть выполнены три условия:

- работа создана двумя или более лицами;
- соавтором считается человек, который осуществил творческую деятельность, а не тот, который обеспечил научное сопровождение;
- существование предварительного соглашения между соавторами.

В случае соавторства есть общая работа - это произведение искусства, на которое несколько людей будут иметь права, в результате, это и будет применением правил соавторства в соответствии с законами общего права.

Произведения искусства, литературы и науки могут быть созданы одним лицом и группой людей, которые вносят совместный интеллектуальный вклад, чтобы создать единую работу. Мы различаем две категории работ: совместные работы и коллективные работы. И совместные работы, и

коллективные работы являются общими из-за коллективного участия нескольких авторов по их созданию и отличаются тем, что авторы коллективной работы, в отличие от авторов совместной работы, не получают авторские права на все созданные произведения.

Субъектами авторского права являются люди, которые создали работу как соавторы. Закон гласит, что авторское право в общей работе принадлежит всем соавторам независимо от того, является ли работа единым целым или состоит из частей.

Отношения между соавторами должны быть закреплены договором. При отсутствии такого договора, авторское право на произведение осуществляется совместно всеми авторами, и вознаграждение распределяется между ними пропорционально вкладу каждого, если он может быть определен. Если вклад каждого из соавторов не может быть определен, вознаграждение распределяется в равных долях.

Совместная работа производится двумя или более лицами. Конструктивный обмен идеями является творческой деятельностью соавторов с целью создания единицы работы.

Художественные работы могут делимыми или неделимыми. В случае неделимой работы, автор имеет право управлять своими правами независимо от менеджеров. В этом случае, права могут быть использованы самостоятельно. Работа неделима, когда капитализация части работы может нанести вред целостности совместной работы.

В отличие от совместных работ, коллективные работы очень комплексные, являются результатом объединения усилий нескольких людей или нескольких отдельных работ в одно целое. При этом авторское право на коллективную работу принадлежит человеку, под чьим руководством она была создана (напр. аудиовизуальное произведение).

Производные субъекты представляют преемников авторских прав: наследников автора, издателей, театров, киностудий и других организаций, и само государство. Они могут получить право на наследование в соответствии с гражданским законодательством. Прежде всего, это права собственности и часть личных прав.

Очевидно, что есть дети, которые, создают произведения искусства, литературы и науки, которые не так популярны, как произведения, созданные лицами, превысившими возраст совершеннолетия. Законодательная власть не ограничивает круг субъектов, которым могут принадлежать авторские права, показывая, что автором является человек, который создал работу. Поэтому не существует возрастных ограничений.

Чтобы быть обладателем субъективных прав необходим юридический факт - создание произведения искусства, литературы или науки.

Правовой статус автора, который еще не достиг совершеннолетия, регулируется Гражданским кодексом Республики Молдова, который предусматривает, что для лиц, не достигших совершеннолетия, все действия возлагаются на родителей, опекунов или попечителей.

#### *Наследники авторских прав*

В соответствии с законодательством, автор имеет право назначить человека, который после его смерти будет от его имени защищать авторские права на его произведения. Наследование может быть сделано по закону или по завещанию. В случае законного наследования, наследником становится лицо, указанное в законе. Если наследование осуществляется по завещанию, то наследником становится человек, который был указан в завещании, независимо от его национальности или существования родства.

Наследники авторского права используют только имущественные права, которые подлежат передаче. Неимущественные права не могут быть проданы, потому что они неотделимы от личности автора. Имущественные права будут использоваться в случае, если права третьих лиц были нарушены. Взыскание в судебном порядке в этом случае предполагает совершение действий, направленных на восстановление прав.

#### *Организации коллективного управления авторскими правами.*

Важными субъектами авторских прав являются организации, осуществляющие управление коллективными авторскими правами.

Эти организации создаются тогда, когда индивидуальное осуществление авторских и смежных прав авторов произведений искусства, литературы и науки затруднено.

Организации коллективного управления имеют юридический статус и свободную ассоциацию созданную и возглавляемую владельцами авторских и/или смежных прав, которые либо становятся членами этих организаций или делегируют полномочия на основании письменного договора.

В соответствии с Законом №139/2010 организации коллективного управления, действуя от имени владельцев авторских прав, выполняют следующие задачи:

- a) Выдают лицензии пользователям на использование произведений или объектов смежных прав, которые были возложены на них правообладателями или осуществляются в соответствии с законодательством;
- b) Ведут переговоры о вознаграждении за использование произведений или объектов смежных прав и о других лицензионных условиях;
- c) Собирают вознаграждение, предусмотренное лицензией или то, которое причитается в силу права на справедливое вознаграждение;
- d) Распределяет вознаграждения справедливо и пропорционально ценности и фактической эксплуатации произведений и объектов соответствующих смежных прав;
- e) Представляют правообладателей, в том числе иностранных (в лице организаций коллективного управления в соответствующей стране), в суде и в ходе других юридических процедур, а также в государственных органах и организациях, в отношении прав, передаваемых ими или настоящим Законом и выполняют любые другие действия, необходимые для защиты и обеспечения этих прав, в том числе самостоятельно;
- f) Обеспечивают защиту прав своих членов за рубежом через соглашения о взаимном представительстве с аналогичными организациями за рубежом;
- g) Предпринимают любые другие действия в пределах полномочий, которые были им делегированы от держателей авторского права и смежных прав.

Наряду с обязанностями, указанными выше, организации коллективного управления обязаны в соответствии со статьей 48 Закона об авторском праве и смежных правах:

- a) Использовать начисленные вознаграждения только для распределения и выплаты обладателям авторских и смежных прав. Тем не менее, организация имеет право удержать вознаграждение покрывающее фактические затраты, связанные с правами управления, и специальные фонды, созданные организацией, при условии, что их создание было одобрено либо правообладателями, либо, если правообладателями являются иностранные граждане, организациями коллективного управления, которые они представляют;
- b) Делить, за вычетом суммы, упомянутой выше в) накопленное вознаграждение, чтобы совершать регулярные платежи пропорционально фактическим работам и/или объектам смежных прав;
- c) Сообщать обладателям авторских и смежных прав, наряду с выплатой вознаграждения, о реализации их прав.

#### **Семинар 6.4.**

##### ***Основные цели:***

1. To understand the responsibilities of organizations of management of the collective copyright.
2. Закрепить знания в области субъектов авторского права и производных субъектов.
3. Понять обязанности организаций коллективного управления авторскими правами.

***Цели:*** После изучения этого раздела вы будете знать:

1. Субъекты авторского права.
2. Критерии для определения субъектов авторских прав.
3. Кому может принадлежать авторство?
4. Производные субъекты.
5. Обязанности организаций коллективного управления авторским правом

## **Тема 6.5.** Смежные права

### *Бенефициары и объекты охраны.*

Смежные права тесно связаны с авторским правом. Они отличаются тем, что смежные права принадлежат людям, которые считаются посредниками в производстве, печати и распространении работ. По Римской конвенции и Соглашению ТРИПС, бенефициарами смежных прав являются:

- исполнители (актеры и музыканты) и их соответствующие правопреемники;
- производители фонограмм (кассеты и CD) и их соответствующие правопреемники;
- организации эфирного вещания и их правопреемники.

ВОИС защищает только права исполнителей и производителей фонограмм. В соответствии со статьей 2(a) ВОИС, «исполнителями» являются актеры, певцы, музыканты, танцоры и другие лица, которые представляют, поют, читают, исполняют на инструментах, интерпретируют или иначе выполняют литературные и художественные произведения, либо произведения фольклора. Дирижеры относятся к группе людей, которые «интерпретируют».

«Фонограмма» - акустическая запись звуков исполнения или иных звуков либо представление звуков иным способом, чем в форме записи, включенной в кинематографическое или иное аудиовизуальное произведение (статья 2 (b) ВОИС).

«Производитель фонограммы» - физическое или юридическое лицо, по чьей инициативе и под чью ответственность, в том числе финансовую, производится первая акустическая запись звуков исполнения или иных звуков (статья 2 (d) из ВОИС).

«Вещательные организации» - это организации радио и/или телевизионного вещания. Римская конвенция (статья 3 (f)) определяет телерадиовещание как передачу через эфир изображений и звуков для общественности. Они имеют право разрешать или запрещать определенные действия, а именно: ретрансляцию их передач, запись их передач, воспроизведение таких записей, публичный показ их телевизионных передач, если такой показ производится в местах, за доступ в которые с публики взимается входная плата.

На международном уровне традиционно существуют три категории смежных прав: права исполнителей, права производителей фонограмм и права организаций эфирного вещания. Римская конвенция и Соглашение ТРИПС обеспечивает все эти категории прав, в то время как ВОИС представляет только права исполнителей и производителей фонограмм. Тем не менее, в отношении прав аудиовизуальных исполнителей, эти договоры ограничивают защиту их живых выступлений.

Директивы ЕС, в дополнение к указанным выше категориям, обеспечивают четвертую категорию: права производителей первых записей фильмов. Тем не менее, они расширяют защиту прав аудиовизуальных исполнителей и вещательных организаций.

Закон об авторском праве и смежных правах Республики Молдова находится в соответствии с международными договорами и директивами ЕС (однако, используются термин «видеограмма» вместо фразы «первая запись фильма»).

### *Права исполнителей*

#### **Личные неимущественные права**

В соответствии со ст. 33 (1) Закона об авторском праве и смежных правах Республики Молдова, исполнители имеют право на авторство и уважение целостности их работы, аналогичное правам авторов. Эта статья соответствует статье 5 ВОИС и распространяет охрану, предоставляемую этой статьей.

В то же время, в отличие от личных неимущественных прав авторов, нет положения о праве раскрытия и изъятия (причина в том, что есть более глубокие отношения между авторами и их произведениями, а также между исполнителями и их интерпретаций).

#### **Эксклюзивные права на авторство**

- Права исполнителей

Исполнители имеют два эксклюзивных права в соответствии с законом об авторских и смежных правах Республики Молдова и в соответствии со ст. 6 ВОИС и ст. 7 (1) и 8 (1) Директив об аренде, кредитных и смежных правах:

- a) право на публичное исполнение (статья 33 (2) (е) Закона об авторском праве и смежных правах Республики Молдова), и
- b) право на запись исполнения (статья 32 (2) (а) Закона об авторском праве и смежных правах в Республике Молдова).

Обратите внимание, что записи исполнения с точки зрения авторских прав не распространяются на право печатать, но даёт право на воспроизведение.

- Права на запись исполнений

Директивы ЕС распространяют свою защиту на право исполнителей на аудио запись своих исполнений. Согласно этому закону об авторском праве и смежных правах Республики Молдова предусматриваются следующие исключительные права:

- a) право на воспроизведение записанного исполнения (статья 33 (2) (b) в соответствии со ст. 2 Директивы информационного общества);
- b) право на распространение записанного исполнения (статья 33 (2) (c) в соответствии со ст. 8 (1) Директив об аренде и передаче смежных прав);
- c) право сдавать в прокат записи исполнения (статья 33 (2) (d) в соответствии со ст. 3 (1) Директив об аренде и передаче смежных прав);
- d) право на публичное исполнение записи исполнения (статья 33 (2) (f) в соответствии со ст. 3 (2) развития информационного общества).

Что касается распространения, применяются те же положения, что и для авторов - право на распространение экземпляров истекает с первой продажи в Республике Молдова (статья 32 (7) Закона об авторских и смежных правах Республика Молдова). Передача исключительных прав исполнителями производителям сохраняет неотъемлемое право на справедливое вознаграждение, которое должно быть выполнено организациями коллективного управления (статья 32 (8) Закона об авторском праве и смежных правах Республики Молдова).

- Право кабельной ретрансляции

Международные договоры не гарантируют производителям фонограмм (в отличие от авторов) право кабельной ретрансляции. Существование такого эксклюзивного права как обязательное коллективное управление до сих пор признается в соответствии со статьей 8 и 9 Директивы по спутниковому и кабельному вещанию.

### **Право на вознаграждение**

Исполнители и производители фонограмм имеют право на единовременное справедливое вознаграждение за вещание и публикацию их выступлений на записанных фонограммах. Об этом будет сказано ниже в связи с правами производителей фонограмм.

#### *Права производителей фонограмм*

### **Исключительные права**

Статья 34 (1) Закона об авторском праве и смежных правах Республики Молдова, в соответствии с международными договорами и европейским директивам (и с правом адаптации), предоставляет производителям фонограмм исключительные права разрешить или запретить:

- a) воспроизведение фонограммы;
- b) распространение фонограммы;
- c) прокат;
- d) импорт фонограммы для распространения;
- e) право предоставлять фонограмму публике в интерактивном режиме;
- f) адаптировать фонограмму.

Производители фонограмм имеют три категории прав:

- воспроизведение фонограмм и создание конкретных образцов для общественности;

- выпуск для публики фонограмм в интерактивном режиме (для использования онлайн - для скачивания или потокового использования);
- право на адаптацию (преобразование фонограммы так, что ее элементы используются в новой фонограмме).
- право на вознаграждение

Закон об авторском праве и смежных правах Молдовы предусматривает право на справедливое вознаграждение исполнителей и производителей фонограмм согласно ст. 37 (1). пункт (4), а также регулирует долю заработка, получаемую исполнителем и производителем фонограммы, которые - в отсутствие иного положения в договоре между представителями двух категорий получателей составляет 50% на 50%.

Производители фонограмм, опубликованных в коммерческих целях и исполнители, чьи выступления записаны на этих фонограммах имеют общее право на единовременное справедливое вознаграждение за эфирное вещание и публичное сообщение их фонограммы (в общественных местах или через кабельные каналы).

#### *Права производителей первой записи фильмов («видеопрограмм»)*

Как упоминалось выше, международные договоры не содержат положений, касающихся этой категории прав, но это относится к директивам ЕС.

Особенно важным является тот факт, что, поскольку фильм является аудиовизуальным произведением, права соавторов и продюсера первой записи фильма должны применяться одновременно. Из этого следует, что в случае передачи соавторами прав производителю, последний становится обладателем прав. Это заслуживает внимания, потому что права производителей первых записей фильмов ниже, чем права соавторов аудиовизуального произведения. Если производители имеют право на первую запись фильма (который также является аудиовизуальным произведением), они могут быть, и часто являются, владельцами авторских прав на аудиовизуальные произведения. Это отражает основное противоречие с международными договорами в области авторского права (Бернская конвенция, ТРИПС и ВОИС), если защита будет применять ограниченные смежные права, а не права, вытекающие из прав автора производства.

#### *Права организаций эфирного и кабельного вещания*

Статья 13 Римской конвенции предоставляет исключительные права *организациям эфирного и кабельного вещания* (радио и телевидение) на ретрансляцию своих передач, запись и воспроизведение таких записей передач и телепередач, если такое вещание осуществляется в публично доступных местах с оплатой за вход. Однако, что касается последнего упомянутого, ст. 16 (1) (b) Конвенции признает резерв.

Статья 36 (1) Закона об авторском праве и смежных правах Республики Молдова, в соответствии со сказанным выше, обеспечивает следующие исключительные права организаций эфирного и кабельного вещания разрешать или запрещать (если речь идет о программах, транслируемых организациями эфирного и кабельного вещания):

- (a) запись своих передач (в соответствии со ст. 7 (2) Директивы о прокате и передаче смежных прав);
- (b) воспроизведение записей своих передач в эфир (в соответствии со ст 2 (1) Директивы информационного общества);
- (c) распространение записей своих передач (в соответствии со ст 9 (1) Директивы о прокате и передаче смежных прав);
- (d) ретрансляцию своих передач (в соответствии со ст. 8 (3) Директивы о прокате и передаче смежных прав);
- (e) кабельной ретрансляции своих передач (в соответствии со ст. 8 (1), 9 (1) и 10 Директивы о спутниковом и кабельном вещании);
- (f) публичное сообщение своих передач в местах, доступных для публики за входную плату (в соответствии со ст. 8 (3) Директивы о прокате и передаче смежных прав);
- (g) обеспечение доступа общественности в интерактивном режиме (в соответствии со ст. 3 (2) Директивы развития информационного общества).

Право распространения, ст. 36 (3) Закона об авторском праве и смежных правах Республики Молдова предусматривает одинаковые условия для авторов и других субъектов смежных прав. В этом случае, право на импорт с целью распространения прямо не предусмотрено; однако, в связи с влиянием первых территориальных образцов продаж, по причинам, рассмотренным выше относительно ссылки на авторские и смежные права, право на распространение включает в себя право на импорт.

Отметим, что в соответствии со ст. 10 Директивы о спутниковом и кабельном вещании, но в отличие от прав авторов и бенефициаров относительных прав, трансляция не является предметом обязательного коллективного управления. Эти организации осуществляют это право в индивидуальном порядке.

#### *Другие права, предусмотренные директивами ЕС и Законом об авторских и смежных правах Республики Молдова*

Есть три категории прав, которые не считаются авторскими или смежными правами, и, хотя и не предусмотрены международными договорами, изложены в директивах ЕС и в Законе об авторском праве и смежных правах в Республике Молдова: уникальные права создателей, права ранее неопубликованных произведений, ставшие общественным достоянием, и права на критические и научные публикации.

#### **Уникальные права создателей**

Создатель базы данных, который осуществил значительные инвестиции с точки зрения качества и/или количества в получение, проверку или представление содержащейся в них информации, имеет право запретить получение и/или повторное использование контента в целом или его существенной части в этой базе данных (статья 40 (1) Закона об авторском праве и смежных правах Республики Молдова в соответствии со ст. 7 (1) Директив), то есть имеет уникальные права производителя баз данных. «Получение информации» означает постоянную или временную передачу всего содержимого или существенной части содержания базы данных на другой носитель любыми средствами и в любой форме, а «повторное использование» означает любой способ обеспечения публичного доступа к информации (контенту) в целом или к его значительной части через распространение экземпляров, прокат, он-лайн передачу или любым другим способом.

Помимо права на распространение, применяется принцип территориальной силы (Ст. 40 (2) Закона об авторском праве и смежных правах Республики Молдова в соответствии со ст. 7 (2) Директивы). Уникальные права создателей применяются независимо от того, подлежат ли базы данных защите авторских прав или других прав. Создатели баз данных имеют два основных уникальных права: «получение» и «повторное использование», которые похожи, но более узкие, чем соответствующие права авторов (имеют менее продолжительную защиту, чем авторское право). Однако, если базы данных, так как они соответствуют критерию оригинальности (чаще всего), подлежат защите авторских прав, то два набора прав (авторские права и уникальные права создателей) применяются параллельно.

#### **Права ранее неопубликованных произведений, ставших общественным достоянием**

Любое лицо, которое, после истечения срока защиты авторских прав, в первый раз на законных основаниях публикует или делает доступными для общественности любым способом ранее неопубликованные работы, имеет защиту, равноценную с имущественными правами авторов. Срок охраны авторских прав составляет 25 лет с даты первой правомерной публикации произведения или момента, когда оно стало общедоступными.

#### **Права критических и научных публикаций, ставших общественным достоянием**

В то время как ст. 4 Директивы об условиях защиты требует от государств-членов ЕС признать эти права, ст. 5 той же Директивы не налагает никаких обязательств, защищающих критические и научные публикации, ставшие общественным достоянием. Статья 46 (1) Закона об авторском праве и смежных правах Молдовы также обеспечивает защиту. Пункт (2) той же статьи Закона об авторских и смежных правах Молдовы устанавливает срок охраны этих прав - в соответствии с этой статьей Директивы - через 30 лет после первой легальной публикации этих изданий.

**Семинар 6.5.*****Основные цели:***

1. Получить знания о бенефициарах и категориях смежных прав.
2. Понять категории, которые не считаются авторским правом или смежными правами.

***Цели:*** После изучения этой главы вы должны знать:

1. Что представляет смежные права.
2. Кто является бенефициаром смежных прав.
3. Условия и сроки защиты.
4. Права бенефициаров.
5. Определения таких понятий, как «исполнитель», «фонограмма», «производитель фонограмм», «организации эфирного вещания».

**Рекомендованная и обязательная литература**

1. Конституция Республики Молдова от 29.07.1994.
2. Закон об авторском праве и относительных правах Республики Молдова No.293-XIII от 23 ноября 1994.
3. Решение Правительства о государственной регистрации литературных и художественных произведений, охраняемых законом об авторском и относительные прав No.901 от 28.08.2001.
4. Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 года
5. Calmuschi Otilia, "Dreptul proprietății intelectuale", București, 2004.
6. Ежегодный научно-практический симпозиум AGEPI, Chișinău, 2000-2005.
7. O.M.R.I, „Introducere în proprietatea intelectuală”. – București, 2001.
8. Roș Viorel, „Dreptul proprietății intelectuale”. - București, 2001
9. Victor Volcinschi, Dorian Chiroșca „ Dreptul proprietății intelectuale”, Chișinău, 2001.
10. Bodiu T., „Protecția juridică a invențiilor”, - Chișinău,1997.
11. Constantin I. „Proprietatea intelectuală și succesul în afaceri”. București, 1996.
12. Eminescu Iolanda „Dreptul de autor”. - București, 1996.
13. Eminescu I., „Regimul juridic al mărcilor”. - București, 1996.



## **КУРСОВАЯ ЕДИНИЦА 7: Патенты. Введение**

**Автор:** Галина Нагорняк, Тернопольский национальный технический университет – ТНТУ

*Концепции и принципы субъектов прав промышленной собственности;*  
*Правовая охрана изобретений, полезных моделей, промышленных образцов;*  
*Процедура получения патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец;*  
*Виды патентных документов, содержание патентных документов;*  
*Международная патентная классификация;*  
*Информационно-поисковая система и традиционный патентный поиск;*  
*Методы и средства поиска, сбора и хранения научно-технической информации;*  
*Методы патентных исследований технического уровня, экспертиза патентоспособности;*  
*Иностраннные и отечественные патентные базы данных;*  
*Компьютерная сеть патентных баз данных.*

### *Концепции и принципы субъектов прав промышленной собственности*

Любая собственность нуждается в защите. Интеллектуальная собственность ничем не отличается. Тем не менее, методы защиты интеллектуальной собственности, значительно отличаются от методов защиты материального имущества. Даже если за интеллектуальной собственностью закрепить вооруженных охранников, это не поможет, потому что работник компании может, например, рассказать конкурентам о изобретениях или технологических секретах производства (ноу-хау). Ему даже не обязательно выходить покидать пределы компании, чтобы передать эту и другую информацию через Интернет. Поэтому основным методом защиты интеллектуальной собственности является получение заявителем (например, автором или работодателем) защиты в виде патента или свидетельства на объект интеллектуальной собственности.

Суть правовой защиты интеллектуальной собственности заключается в том, что автор (разработчик) ИС получает от государства исключительные права на ИС, как правило, на определенный период времени. Объем этих прав регулируется документом защиты, выданным владельцу прав на ИС. Владелец, имея охраняемый документ чувствует себя уверенно, потому что его права защищены законом и государством. С этого момента автор может раскрыть содержание своей ИС и работа может быть использована на законных основаниях только с разрешения владельца прав с обязательным вознаграждением ему.

Если бы не было никакой правовой защиты, владелец вместо дополнительных доходов от использования интеллектуальной собственности имел бы одни убытки. Фактически, получение документов о приобретении прав интеллектуальной собственности и их сохранение предполагает определенные расходы. Еще более высокие затраты потребуются для выпуска продукта ИС, например, производственного изобретения. Только после того, как эти продукты будут произведены и проданы, можно вернуть средства, потраченные на предыдущих этапах. А теперь представьте себе такую картину: недобросовестный конкурент «перехватил» идеи до стадии готовности для коммерческого использования. Он не вкладывал деньги на этапах создания, приобретения прав на ИС и размещение производства. Из-за этого его продукция будет дешевле и, следовательно, более конкурентоспособна.

Цель правовой защиты - правовой механизм, который предотвратит возможность действий правовых «паразитов» и поможет свободно использовать права ИС третьим лицам в коммерческих целях.

С 1 января 2004 вступил в силу Гражданский кодекс Украины. В книге IV «Интеллектуальная собственность» кодекса выделено три группы прав интеллектуальной собственности, в зависимости от сферы применения. К первой группе относятся права промышленной собственности, которые, как видно из названия, в основном используются в промышленности. Ко второй группе относятся так называемые нетрадиционные права интеллектуальной собственности, которые используются не только в промышленности. Наконец, третья группа состоит из объектов авторского права и смежных прав. Эта группа имеет значительные отличия от объектов промышленной собственности в процессе приобретения прав и сроках действия. В отличие от авторского права, права авторов творческих работ, производителей фонограмм и аудиogramм и вещательных организаций, являются смежными правами, то есть правами, связанными с авторским правом. В широком смысле в эту группу также

входят и другие результаты творческой деятельности, такие как техническая документация, технические нормы, результаты научных исследований и т. д.

По разным историческим и административным причинам, права интеллектуальной собственности, как правило, включают в себя следующие основные категории:

1. Литературные, художественные и научные произведения, такие как книги. Защита этого вида собственности регулируется законами, касающимися авторских прав.
2. Программы вещания, такие как концерты. Защита этого вида собственности регулируется законами, касающимися смежных прав. Смежные права связаны с авторским правом.
3. Изобретения, такие как новый тип реактивного двигателя. Защита изобретений, подпадающих под действие законов, касающихся патентов.
4. Промышленные образцы, например, форма бутылки для безалкогольных напитков. Промышленные образцы охраняются согласно специальных законов или законов, касающихся прав промышленной собственности или авторских прав.
5. Товарные знаки, знаки обслуживания и торговые названия и символы, такие как логотипы или названия продуктов уникального географического происхождения, как, например, «Шампанское». Здоровье, как правило, предусмотрено в рамках различных законов.
6. Пресечение недобросовестной конкуренции, например, ложных обвинений против конкурирующей компании о попутках обмануть потребителя.

Изобретатель, правопреемник изобретателя или работодателя или сам работодатель по вашему выбору может принимать различные варианты решений, касающихся правовой защиты на изобретение (полезную модель):

1. Сохранять конфиденциальность информации об изобретении в соответствии с законом, коммерческой тайной, патентом, если изобретение является непригодным к использованию ввиду невозможности или сложности доказательств его нарушения;
2. Обнародовать изобретение без патента, например, для участия изобретения в выставке или публикации сведений о незапатентованных изобретениях, статьях, книг и многое другое.
3. Получить патент на изобретение или полезную модель.

До 01.01.2004 в Украине была предусмотрена возможность четырех типов охранного документа на изобретение (патент на изобретение, патент на секретное изобретение, декларативный патент и декларативный патент на секретное изобретение) и двух типов защиты на полезную модель (декларационный патент на полезную модель и патент на секретную полезную модель), демонстрирующих приоритет, авторство и право собственности на изобретение (полезную модель). С 1 января 2004 года в соответствии с Гражданским кодексом Украины декларативные патентные заявки не принимаются, что приводит к увеличению роли полезной модели как результата интеллектуальной деятельности.

Объектом изобретения (полезной моделью) может быть:

- продукт (устройство, вещество, штамм, культура клеток растений и животных, и т.д.);
- процесс (способ);
- новое применение известного продукта или процесса.

В соответствии с международными соглашениями, патентная защита предоставляется изобретениям во всех областях техники. Это означает, что почти все, что вы создаете, может быть запатентовано, если изобретение промышленно применимо. Химический состав может быть запатентован. Машина или механизм, конечно, могут быть запатентованы. Могут быть запатентованы методы проектирования или изготовления материалов, или веществ. На самом деле есть только несколько объектов, которые не могут быть запатентованы, и они, как правило, составляют исключения. Не могут быть запатентованы человеческие гены, материалы или вещества, существующие в природе, с некоторыми исключениями. Вечное движение, действующее вопреки законам природы не может быть запатентовано, если вдруг кто-то не сможет показать, как оно работает. Тогда, конечно, старые правила больше не будут работать и будут созданы новые.

Патенты предназначены для знаковых достижений в области техники, но они также применяются для технически незначительных достижений. Поэтому успехи в искусстве, которые патентованы могут быть большими достижениями, как, например, открытие пенициллина, и очень незначительные

достижения, такие как новый рычаг на машине, позволяющий двигаться немного быстрее. Эти объекты могут быть запатентованы.

Промышленный образец - результат человеческого творчества в области художественного дизайна. Объектом дизайна может быть форма, рисунок или окраска или же их комбинация, которые определяют внешний вид промышленного образца и предназначены для удовлетворения эстетических и эргономических потребностей.

Промышленный образец является художественным оформлением или эстетическим аспектом полезного изделия. Он может состоять из трехмерных элементов, таких как формы или поверхности продукта, или двумерных элементов, таких как форма, изображение или сочетание цветов.

Промышленные образцы применяются к большому ассортименту продуктов промышленности и ремесел: от часов, ювелирных изделий, модных продуктов и других предметов роскоши до промышленных и медицинских товаров, от посуды, мебели и электроприборов до транспортных средств и сельскохозяйственных структур, от товаров практического применения и текстиля до предметов для досуга и удовольствия, как например, игрушки и вещи для животных. Хороший промышленный образец, такой как садовый опрыскиватель или упаковка для йогурта, повышает привлекательность продукта, приносит дополнительный доход, увеличивает конкурентоспособность.

Показателями патентоспособности продукта являются:

- новизна;
- промышленная применимость.

Промышленный образец считается новым, если совокупность его существенных признаков не стала общедоступной до даты подачи заявки или если испрашивается приоритет, до даты приоритета. Промышленный образец считается промышленно применимым, если он может быть использован в промышленности или в другой области. Право собственности на продукт удостоверяется патентом. Защита промышленного образца дает владельцу право запрещать третьим лицам самостоятельное производство копий. Поскольку дизайн – это аспект продукта, делающий его эстетически привлекательным, он увеличивает коммерческую ценность продукта и облегчает его продвижение на рынке и стимулирует продажи. Владелец получает прибыль от промышленного дизайна из-за его промышленного использования, а защита помогает обеспечить получение справедливого дохода от инвестиций. Однако, покупатели и широкая общественность также получают преимущество - охрана промышленных образцов способствует честной конкуренции, справедливой торговой практике и творчеству, и, таким образом, приводит к появлению более эстетически привлекательных и разнообразных продуктов. Кроме того, охрана промышленных образцов интегрирует искусство в промышленный и производственный сектор, способствует продвижению бизнеса и увеличивает экспортный потенциал национальных продуктов.

Таким образом, охрана промышленных образцов выгодна владельцам, потребителям и экономике в целом. Еще одной интересной особенностью образцов является то, что их относительно легко и недорого разработать и получить защиту. Таким образом, они доступны для малых и средних предприятий, даже для отдельных творцов и изобретателей в странах с развитой экономикой и в развивающихся странах.

В большинстве стран, промышленный образец должен быть зарегистрирован, чтобы быть предметом защиты в соответствии с законом о промышленных образцах. Для регистрации образец должен быть «новым» или «оригинальным». В настоящее время вопрос о том, что представляет собой новизна или оригинальность может отличаться в разных странах, да и сама процедура регистрации варьируется от страны к стране. В частности, это может быть наличие или отсутствие формальной экспертизы и экспертизы заявок на регистрацию образца, особенно для определения новизны или оригинальности. Кроме того, должна быть предоставлена возможность применить дизайн к продукту, который может быть как двумерным, так и трехмерным.

В принципе, промышленный образец должен быть опубликован до регистрации, во время регистрации или в течение определенного периода после регистрации. Это зависит от национального законодательства, а иногда и решения заявителя. Кроме того, следует иметь в виду, что регистрация промышленного образца не обязательно является единственным средством защиты. При условии соблюдения определенных условий, может быть обеспечена защита авторского права или применен закон о пресечении недобросовестной конкуренции.

## Практическая часть

Необходимо оценить права на изобретение в таких обстоятельствах. Компания имеет патент на техническое устройство. Компания имеет опыт продажи лицензий на производство, так что размер платы за право пользования собственностью установлен. Экономический срок службы патента составляет 10 лет, после чего значение патента истекает.

Справочная информация:

- Расчетная сумма продаж 1-го года составляет 5000 \$, 2-го - 7500 \$, 3-го - 100 000 \$, с 4 по 10 годы - 50000 \$ в год;
- Ставка платы за право пользования собственностью 1 год - 7%, 2-й - 6%, 3-й - 5%, от 4-го по 10-й - 7%;
- Учетная ставка составляет 15%.

## Глоссарий

*Апелляционный взнос* - пошлина при подаче жалобы.

*Апелляционный орган* - коллективный орган для рассмотрения жалоб, который оспаривает решения Управления охраняемых прав интеллектуальной собственности и занимается решением других вопросов, входящих в его компетенцию.

*Аналог* - объект, аналогичный по технической сущности, назначению или функции заявленному изобретению и известный уровню техники. При выборе аналогов следует руководствоваться набором сходства его характеристик характеристикам изобретения. Наиболее близкий аналог называется «прототип».

*Ассоциативный знак* - знак, идентичный либо похожий на товарный знак, уже зарегистрированный тем же лицом в отношении однородных товаров и (или) услуг. Результатом регистрации знака является неспособность ассоциативной передачи такого знака другим из-за вероятности смешения на основе сходства.

*Библиографическое описание патентного документа* - набор библиографических данных патентных документов, перечисленных в соответствии с правилами, установленными соответствующими нормативно-техническими документами, необходимыми и достаточными для общей производительности, выявления и поиска документа.

*Виды работ* - независимая и производная. Производные работы бывают двух видов: оригинальные (перевод, переработка и обобщение, рефераты, резюме, обзоры, постановка, и другие изменения произведений науки, литературы и искусства) и сборники (энциклопедии, антологии, базы данных и другие составные произведения, которые созданы на основе собранного материала и являются результатом творческой работы).

*Исключительные права* - права, предоставляемые лицам, которые должны выполнять определенные действия, предусмотренные законом, которые не могут быть выполнены другим человеком без согласия владельца таких прав.

*Бесплатное(свободное) использование* - использование работы, являющейся результатом ограничений авторского права, бесплатное использование продукта в некоторых случаях без получения разрешения, но в соответствии с условиями, предусмотренными законодательством, которые в основном, связаны с использованием и защитой моральных прав автора. Свободное пользование мотивируется в первую очередь информационным характером или требованиями образования, науки и культуры.

*Вознаграждение* – оплата, производимая лицами, которые используют товары, произведения, фонограммы авторов в пользу авторов, исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций, и других заинтересованных владельцев в той степени, в которой их права защищены. Вознаграждение может состоять из разовых платежей (так называемая «полная компенсация» или «одноразовая компенсация») для определенных случаев.

*Изобретение* - решение практической задачи в любой отрасли промышленности или любой другой общественно полезной области человеческой деятельности, которая отвечает условиям, указанным

законом для обеспечения правовой защиты и признания изобретения компетентным государственным органом.

*Изобретатель* – человек, исследовательская работа которого направлена на создание изобретений. Изобретательский уровень - критерий патентоспособности изобретения, которое характеризуется его неочевидностью для среднего профессионала в этой конкретной области. Создатель видеogramмы - физическое или юридическое лицо, принявшее на себя инициативу и ответственность за первую запись исполнения или любых движущихся изображений (со звуком или без него).

*Патентное ведомство* – национальное патентное ведомство или межправительственная организация, в которую подаются международные заявки.

*Отчуждение прав* - предоставление разрешения уполномоченного государственного органа на использование запатентованного объекта интеллектуальной собственности без согласия владельца прав при условии выплаты ему соответствующей компенсации. В соответствии с действующим законодательством Украины разрешение предоставляется Кабинетом Министров Украины. Разрешение может быть предоставлено любому юридическому лицу, которое имеет возможность использовать объект, обеспеченный правовой защитой, в интересах общества и национальной безопасности Украины на правах неисключительных лицензий. Споры, касающиеся условий авторизации и выплаты компенсации и ее размере, разрешаются в судебном порядке.

*Владелец защиты* - лицо (физическое или юридическое), на имя которого выдан документ о защите или его преемник.

*ВОИС (Всемирная организация интеллектуальной собственности, 1967)* - международный орган, в подчинении Организации Объединенных Наций, основная цель которого заключается в содействии охране интеллектуальной собственности во всем мире и содействие получению преимуществ и выгод всех государств-участников.

*Государственная научно-техническая экспертиза* - юридически регулируемый исследовательский процесс, который направлен на проверку заявленной патентоспособности промышленной собственности, осуществляемый экспертным учреждением (уполномоченное государственное учреждение (компания, организация) для рассмотрения и экспертизы заявок).

*Государственная система интеллектуальной собственности* – это Учреждение и совокупность экспертных, научных, образовательных, информационных и иных государственных заведений соответствующей специализации, входящих в сферу управления Учреждения.

*Защита прав собственности* – это использование правовых средств для устранения или предупреждения нарушения этого права.

*Обеспечение стандартов различных секторов* - гражданских, трудовых, административных, патентных. Любое несанкционированное использование охраняемого объекта является нарушением прав владельца промышленной собственности. По просьбе владельца такое нарушения может быть приостановлено и нарушитель должен оплатить владельцу убытки, включая не полученную прибыль. Требовать возмещение может также лицо, приобретающее лицензию, если иное не предусмотрено в лицензионном соглашении. Защита прав осуществляется в соответствии с законодательством или решением административного суда. В случае нарушения правонарушитель может быть привлечен к дисциплинарной, гражданской, административной или даже уголовной ответственности.

*Международная классификация промышленных образцов* (Локарно, 1968) – ведомства по охране промышленных образцов стран-участниц Локарнского союза должны включать в официальные документы о регистрации образцов и в официальные публикации сведений об образцах номера классов и подклассов по локарнской классификации, к которым принадлежат те или иные промышленные образцы.

*Официальный патентный бюллетень* - это официальное издание патентного ведомства, которое включает в себя публикацию закона о промышленной собственности в рамках национальных патентных законов или международных соглашений по охране промышленной собственности.

*Официальные акты законодательного, административного или юридического характера* - это законодательные акты, судебные приказы и другие решения властей, нормы и стандарты,

касающиеся промышленной продукции и различных услуг, правил и административных органов и их официальные переводы; официальные акты не защищены авторским правом.

*Патентная документация* - комплект патентных документов.

*Патентная информация* - любая информация, содержащаяся в патентных документах.

*Патентный поверенный* - представитель интеллектуальной собственности, который обеспечивает отдельным лицам и корпорациям услуги, связанные с защитой прав интеллектуальной собственности, представляет их интересы в ведомстве, а также судебных органах, кредитных организациях, отношениях с другими физическими и юридическими лицами.

*Обоснование патента* - это упорядоченный набор патентных документов и справочных и поисковых инструментов к нему, нормативное руководство и другие материалы для охраны промышленной собственности.

*Патентообладатель* - физическое или юридическое лицо, которому принадлежит патент на объекты промышленной собственности.

*Патентоспособность* - совокупность свойств технического решения, без наличия которых оно не может быть признано изобретением на основе действующего законодательства.

*Патентование* - это комплекс мер для защиты промышленной собственности: изобретений, полезных моделей, марок, сортов растений.

*Промышленная собственность* - это тип права интеллектуальной собственности, относящийся к такой промышленной собственности, как изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и указания происхождения или наименования места происхождения товара, а также пресечение недобросовестной конкуренции.

*Промышленная применимость* - способность изобретения применяться в промышленном производстве.

*Промышленный образец* - результат человеческого творчества в области художественного дизайна.

*Управление интеллектуальной собственностью* - деятельность, направленная на получение конечного результата - прибыли или иной выгоды путем создания и использования прав интеллектуальной собственности во всех секторах экономики.

*Учреждение* - центральный орган исполнительной власти по вопросам правовой охраны прав интеллектуальной собственности (Министерство образования и науки Украины).

*Формула в заявке на патент или патенте* - патентная претензия, краткое описание, содержащее набор существенных признаков изобретения (полезной модели), необходимых для достижения указанного заявителем технического результата. Формула, используемая для определения объема защиты, предоставляемой патентом.

### **Рекомендованная и необходимая литература**

1. Bondarenko S. Copyright and Related Rights [teach. guidances] / S. Bondarenko. – Kyiv: Inst. int. prop. and law, 2009. – 260 p.
2. E Brukynh. Intellectual capital / [Trans. with Eng.] – ed. LN Kowalyk. – St.-Petersburg: Piter, 2006. – 288 p.
3. Butnik-Siversky O.B. Economics of intellectual property / O.B. Butnik-Siversky. – Kyiv: Inst. int. prop. and law, 2004. – 296 p.
4. Demchenko T.S. Trademark protection (comparative legal analysis) [monographs] / T.S. Demchenko. – Inst. state and law named after M. Koretsky NAS of Ukraine, 2008. – 184 p.
5. Drobyazko V.S. Intellectual property rights: [teach. guidances] / [V.S. Drobyazko, R.V. Drobyazko]. – K.: Inter Yurinkom, 2009. – 512 p.
6. V. Zharov Protection of intellectual property in Ukraine [teach. guidances] / V.A. Zharov. – Kyiv: Inst. int. prop. and law, 2008. – 88 p.
7. Z. V. Management of intellectual sobstvennostyu [Textbook. benefits.] – Moscow: Delo, 2007. – 512 p.
8. Kozharskaya Y.Yu. Patentn law / Y.Yu. Kozharskaya, B.G. Prakhov. – Kyiv: Inst. int. prop. and law, 2009. – 140 p.
9. Krainev P. Knowledge economy: managing industrial property [monographs] / P.P. Krainev. – K.: Publishing house “Inyure”, 2007. – 448 p.

10. Krainev P.P. Patenting inventions in Ukraine [monographs] / Krainev P.P., Robotyahova L.I., Dyatlyk I.I. – K.: Publishing house “Inyure”, 2009. – 340 p.
11. Mendrul A.G. Valuation of assets nemateriyalnyh / A.G. Mendrul, V.S. Kartseva. – K.: OOO “Poligraf-inform”, 2008. – 264 p.
12. Tofylo A.V. Examination obektov intellectual property: request for inventions and useful models / A. Tofylo. – Kyiv: Inst. int. prop. and law, 2007. – 176 p.
13. Tsybulev P.M. Popular intellectual property / P.M. Tsybulev, V.P. Chebotarev. – K.: OOO “Alfa – PIC”, 2010. – 56 p.

### **Интернет-ресурсы**

1. <http://ipdl.wipo.int/en> – WIPO (World intellectual property organization)
2. <http://www.uspto.gov/patft/index.html> – Office database patent and trademark office U.S.
3. <http://www.depatistnet.de/> – Cathode Digital Library Office of Patents and Trademarks Germany
4. <http://www.patenl.gov.uk/patont/dbase/index.htm> – search the database agencies, particularly in the patent gazette <http://webdb4.patent.gov.uk/patents> – Patent registry <http://gb.espacenet.com> – patent documents with number 2000001 ( 1979 p.) – UK Patent Office (patent register)
5. <http://www.swissreg.ch>; <http://www.espacenet.ch> – Swiss institute of intellectual property
6. <http://www.wipo.int>.
7. <http://ukrpravo.com>.
8. <http://spon.kiev.ua>.
9. <http://sdip.kiev.ua>.

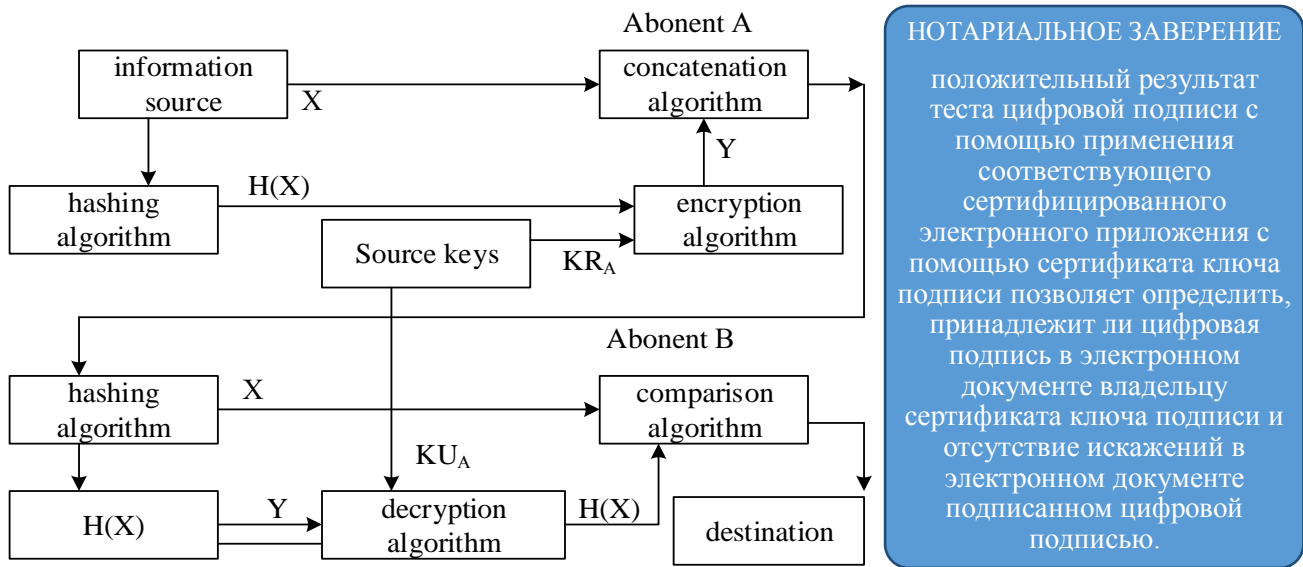
**КУРСОВАЯ ЕДИНИЦА8: Правовое регулирование электронной цифровой подписи**

**Автор:** Сергей Евсеев, Харьковский национальный экономический университет - ХНЭУ

**Тема 8.1:** Понятие цифровой подписи и ее юридический статус

**Описание:** Цифровая подпись– понятие, правовой режим.

Цифровая подпись гарантирует подлинность информации, содержащейся в электронном документе, а также делает возможным доказать любым третьим лицам, что электронный документ был подписан его отправителем или от имени отправителя, и не был изменен в процессе передачи.



<p><b>СЕКРЕТНЫЙ КЛЮЧ (P-K)</b></p> <p>уникальная последовательность символов, известная владельцу сертификата ключа подписи и созданная для размещения цифровой подписи в электронных документах с использованием средств электронной цифровой подписи</p>	<p><b>ПУБЛИЧНЫЙ КЛЮЧ (PK)</b></p> <p>уникальная последовательность символов, связанная с закрытым ключом электронной цифровой подписи и доступная любому пользователю информационной системы и предназначенная для подтверждения подлинности цифровой подписи в электронном документе с использованием средств электронной цифровой подписи</p>	<p><b>СЕРТИФИКАТ КЛЮЧА ПОДПИСИ</b></p> <p>бумажный или электронный документ, содержащий цифровую подпись уполномоченного лица сертификационного центра, который включает открытый ключ электронной цифровой подписи для проверки подлинности цифровой подписи и идентификации владельца сертификата ключа подписи</p>
--	---	---

**Цифровая подпись** в качестве вступления документа, предназначенная для защиты электронного документа от подделки, получена в ходе криптографического преобразования данных с использованием закрытого ключа электронной цифровой подписи и позволяет идентифицировать владельца сертификата ключа подписи, а также определить отсутствие искажения информации в электронном документе.

Цифровая подпись представляет собой аналог собственноручной подписи, выступающей как средство информационной безопасности обеспечивает возможность контролировать целостность и проверку подлинности электронных документов.

Цифровая подпись представляет собой последовательность символов в результате криптографического преобразования исходной информации, что позволяет подтвердить целостность и подлинность данной информации.

**Рис. 8.1. Протокол использования цифровой подписи**



## **Тема 8.2.** Деятельность центра сертификации

**Описание:** Деятельность центра сертификации.

В соответствии с законодательством, цифровая подпись в электронном документе эквивалентна собственноручной подписи в бумажном документе, при соблюдении следующих условий:

- Свидетельство ключа электронно-цифровой подписи, связанного с данной цифровой подписью действует в точке проверки или при подписании электронного документа при наличии доказательств, определяющих момент подписания документа.
- Подлинность цифровой подписи в электронном документе проверяется.
- Цифровая подпись используется в соответствии с информацией, указанной в сертификате ключа подписи.

Особая роль в легитимном функционировании системы электронной цифровой подписи возлагается на сертификационный центр.

### ОСНОВНЫЕ ФУНКЦИИ СЕРТИФИКАЦИОННОГО ЦЕНТРА:

- Формирование собственного секретного ключа и собственного сертификата;
- Выдача (создание и подпись) сертификатов филиалов сертификационных центров и сертификатов открытых ключей для пользователей;
- Для управления базой данных всех выданных сертификатов наличие списка аннулированных сертификатов на постоянной основе, определяемой соответствующими правилами;
- Публикация информации о состоянии сертификатов и списка аннулированных сертификатов.

### ОБЯЗАННОСТИ ЦЕНТРА СЕРТИФИКАЦИИ В ОТНОШЕНИИ ВЛАДЕЛЬЦЕВ:

- Ввести сертификата данных ключа подписи в соответствующую базу данных;
- Обеспечить выдачу сертификата ключа подписи к участникам соответствующих информационных систем;
- Поддерживать срок действия сертификата ключа подписи до апелляции его владельца;
- Уведомить владельца сертификата ключа подписи о фактах, известных сертификационному центру, которые могут существенно повлиять на возможность дальнейшего использования сертификата ключа подписи;
- Другие обязательства, предусмотренные в законодательстве или других соответствующих соглашениях.

### ОБЯЗАННОСТИ ВЛАДЕЛЬЦА:

- Не использовать для цифровой подписи открытые и закрытые ключи, если известно, что в настоящее время ключи уже используются или использовались ранее;
- Хранить в тайне закрытый ключ цифровой подписи;
- Оперативно потребовать поддержать действие сертификата ключа подписи, если есть основания полагать, что закрытый ключ электронной цифровой подписи был сломан.

Невыполнение вышеуказанных требований влечет за собой возложение компенсации ущерба на владельца.

### СЕРТИФИКАТ КЛЮЧА ПОДПИСИ СОДЕРЖИТ:

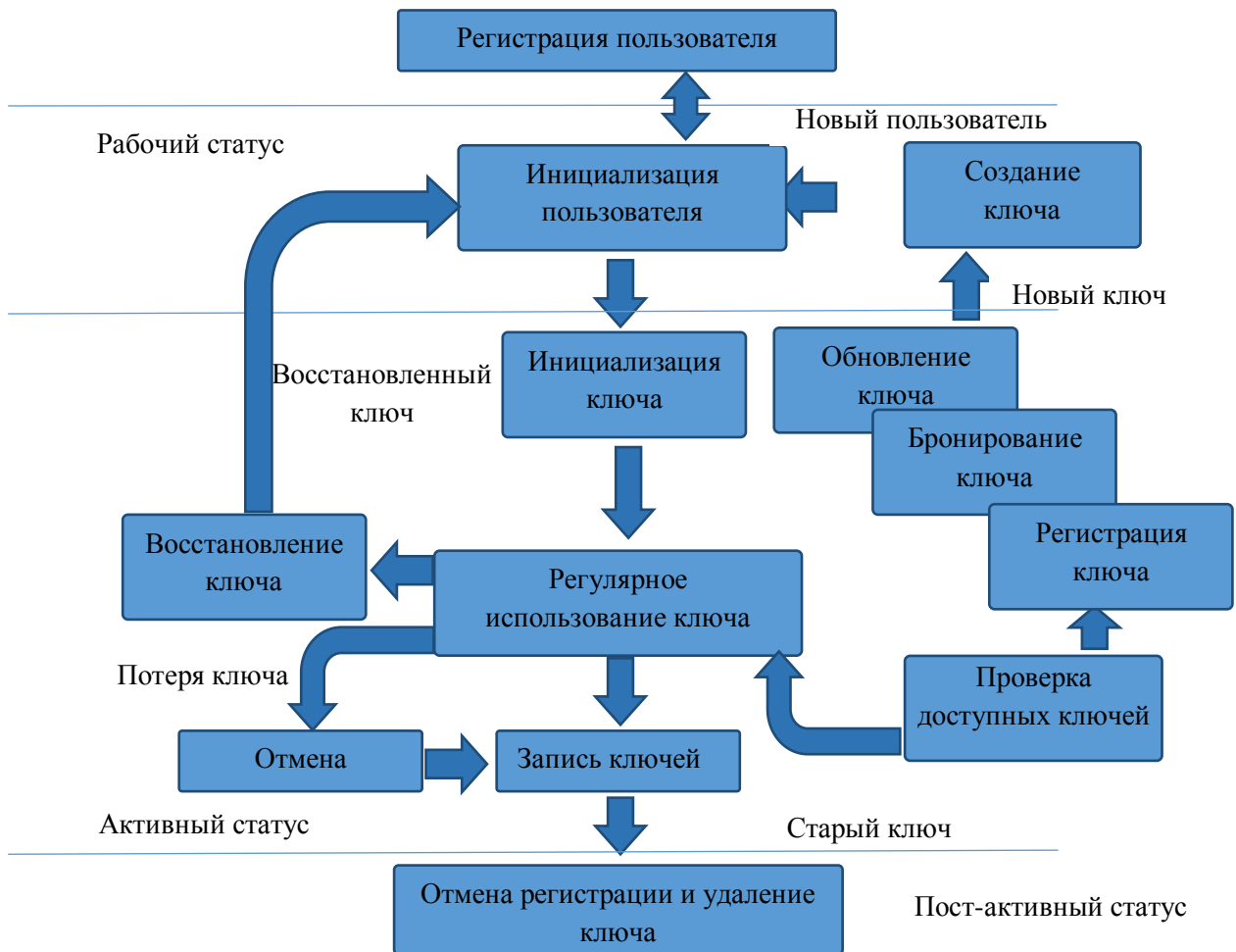
- уникальный регистрационный номер сертификата ключа подписи, даты начала и окончания срока действия сертификата ключа подписи, расположенный в реестре сертификационного центра;
- фамилию, имя, отчество владельца сертификата ключа подписи или псевдоним владельца;
- открытый ключ электронной цифровой подписи;
- описание посредством цифровой подписи, наряду с которыми используется данный открытый ключ электронной цифровой подписи;
- наименование и место нахождения сертификационного центра, выдавшего свидетельство ключа подписи.

**Seminar 2:** Жизненный цикл цифровой подписи

**Основная цель:** Основные этапы жизненного цикла цифровой подписи, требования для формирования и регистрации активных и пост-активных циклов с использованием электронной цифровой подписи.

**Цели:** жизненный цикл цифровой подписи.

ЖИЗНЕННЫЙ ЦИКЛ ЦИФРОВОЙ ПОДПИСИ



1. *Регистрация пользователя* - это процесс авторизации объекта в целях безопасности.
2. *Инициализация пользователя* представляет собой процесс инициализации криптографической заявки пользователем.
3. *Создание ключа* – это процесс придания ключу соответствующих особенностей и гарантия его случайного характера.
4. *Установка ключа* представляет собой процесс установки ключа в программное или аппаратное обеспечение с помощью различных методов.
5. *Регистрация ключа* является процессом записи ключа под уникальным именем объекта администратором в частной базе данных ключей.
6. *Регулярное использование* относится к функционированию системы в период регулярного использования ключей.
7. *Бронирование ключа* представляет собой процесс хранения ключа в независимом и безопасном месте с целью восстановления в случае необходимости. Вообще резервные копии ключа отправляются на кратковременное хранение в течение времени регулярного использования ключа.
8. *Обновление ключа* предполагает либо использование функции бронирования (хранения) ключей, выдачи или создания новых ключей, реализации двустороннего протокола введения в обиход новых ключей или организации связи с участием конфиденциальной третьей стороны.

9. *Запись ключа*, который не будет использоваться для криптографических операций в будущем проводится, чтобы найти ключ в случае необходимости или особой ситуации (например, для урегулирования спора).
10. *Отмена регистрации* представляет собой процесс удаления соответствующей записи из справочника и удаления корреляции между конкретным ключом и объектом.
11. *Восстановление ключа* осуществляется в случае непреднамеренной потери ключа (например, ошибки, неисправности оборудования, потери пароля).
12. *Удаление (аннулирование) ключа* подразумевает вывод ключа из активного состояния в пост-активное состояние по соглашению сторон.

### **Тема 8.3.** Порядок использования цифровой подписи

**Описание:** Порядок использования электронной цифровой подписи. Применение цифровой подписи в судебном иске.

Любой человек может иметь любое количество сертификатов ключа подписи одновременно. Закон содержит положение о том, что электронный документ с цифровой подписью имеет юридическое значение при осуществлении отношений, указанных в сертификате ключа подписи. Данное требование должно быть признано неудачным, так как не каждый будущий владелец цифровой подписи ознакомлен с законодательством в той мере, чтобы точно определить все правовые отношения, в которых будет применяться цифровая подпись.

Законодательство предусматривает отмену сертификата ключа подписи. Процедура выполняется сертификационным центром в определенных случаях:

- по истечении срока действия сертификата ключа подписи;
- при недействительности сертификата соответствующих средств электронной цифровой подписи, используемых в общественных информационных системах;
- если сертификационному центру известно о прекращении действия документа, на основании которого был выдан сертификат ключа подписи;
- по письменному заявлению владельца сертификата ключа подписи;
- в других случаях, предусмотренных законодательством или другими соответствующими соглашениями.

При отмене сертификата ключа подписи сертификационный центр оповещает пользователей сертификата ключа подписи посредством внесения соответствующих данных в реестр сертификатов ключа подписи с указанием даты и времени отмены сертификата, за исключением случаев, когда сертификат отменяется в связи с истечением срока его действия, и уведомляет об этом владельца сертификата ключа подписи и уполномоченное лицо (орган), от которых указание отменить сертификат ключа подписи было получено.

### **Семинар 8.3.** Применение цифровой подписи в судебном процессе

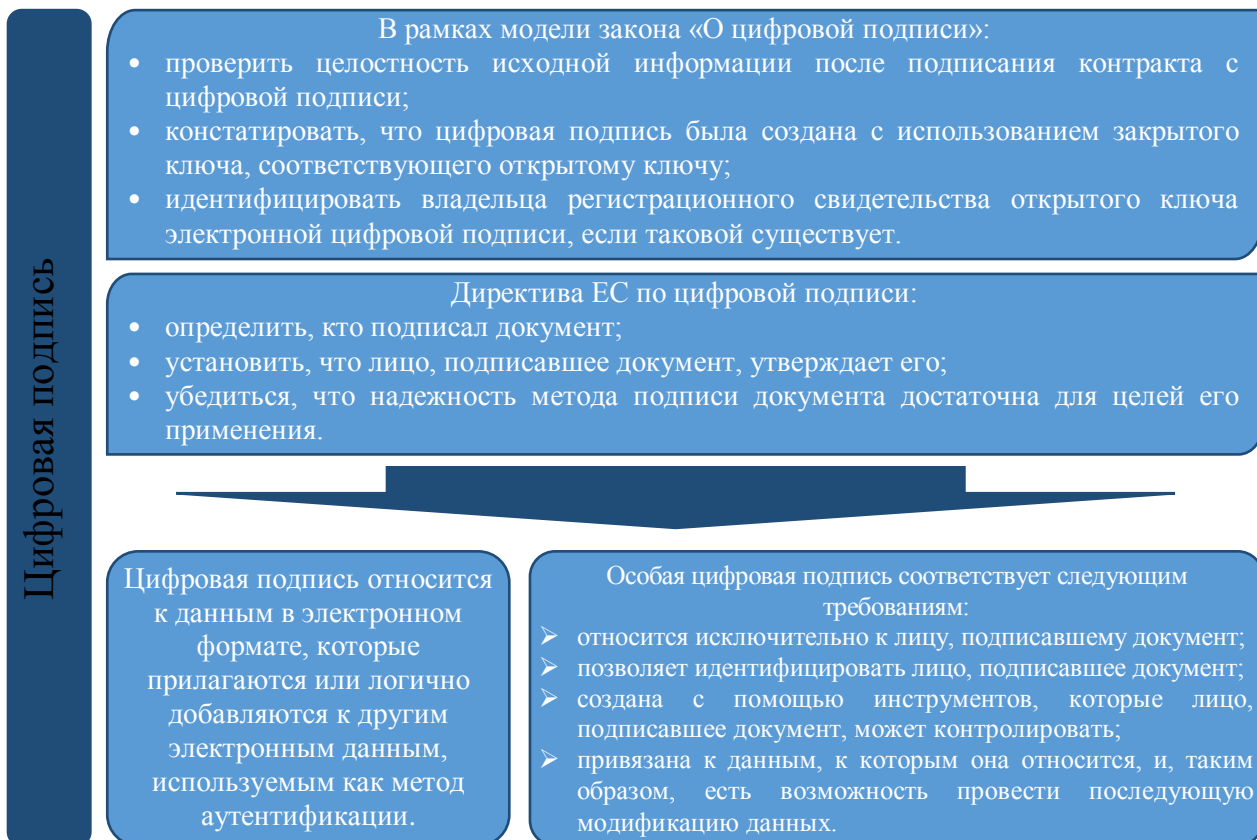
**Основная цель:** Основные вопросы применения цифровых подписей в суде.

**Цели:** обеспечение аутентификации, основанной на использовании цифровой подписи.

Законодательство определяет «случаи замены подписей», когда содержание документа на бумажном носителе, заверенного печатью и преобразованного в электронный документ в соответствии с правилами или соответствующими соглашениями, может быть заверено цифровой подписью уполномоченного лица. В случаях, установленных законами и иными нормативными правовыми актами или соответствующими соглашениями, цифровая подпись в электронном документе признается эквивалентом собственноручной подписи на документе на гербовой бумаге, при условии, что сертификат подписи содержит всю необходимую информацию о разрешении его владельца на осуществление таких действий.

В случае, когда стороны создали и подписали соглашение, используя компьютерные технологии, которые применяют систему цифровой подписи во время урегулирования споров, возникающих из данного договора, они также могут использовать доказательства, заверенные цифровой подписью. В случае отсутствия в таком соглашении процедуры описания урегулирования разногласий и

доказательств подлинности договора и других документов, а одна из сторон спора отстаивает существование подписанного соглашения и других документов, суд не может принимать в качестве доказательств документы, подписанные цифровой подписью. Кроме того, закон декларирует обязательную сертификацию цифровых систем подписи для общественного использования. Это противоречит международной практике. В случае взаимного согласия любые (в том числе бездокументарные) средства применяются. Участники правоотношений имеют право решать, какую степень надежности они выбирают для конкретной сделки.



### Рекомендованная и обязательная литература

1. Ю. Кузнецов. Патент и авторское право. – Кондор, 2005. – 428 с.
2. В. Дробязко, Р. Дробязко. Основы интеллектуальной собственности. – К.: Интер Юринком, 2004. – 512 с.

### Интернет-ресурсы

1. <http://www.uipv.org>