

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
КЫРГЫЗСКО-РОССИЙСКИЙ СЛАВЯНСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ
ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКУЛЬТЕТ

Кафедра гражданского права и процесса

ПРАВО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Курс лекций

Бишкек 2017

УДК 347.25(042.4)
П 68

Рецензент:

А.Н. Ниязова, канд. юрид. наук, проф.

Составитель:

Ж.З. Саргалдакова, канд. юрид. наук

Рекомендовано к изданию Учебно-методическим Советом
юридического факультета КРСУ

П 68 ПРАВО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ:
курс лекций / сост. Ж.З. Саргалдакова. Бишкек: Изд-во
КРСУ, 2017. 234 с.

В представленном курсе лекций изложены базовые знания по предмету «Право интеллектуальной собственности», необходимые студентам юридического факультета.

В учебном пособии говорится о современном состоянии гражданского законодательства по вопросам правовой охраны объектов патентного права; авторского права; средств индивидуализации участников гражданского оборота, производимых ими товаров, работ и услуг; нетрадиционных объектах интеллектуальной собственности.

Объем лекций ориентирован на количество часов, определенных учебным планом университета, и соответствует разработанной рабочей программе по этой дисциплине.

© ГОУВПО КРСУ, 2017
© Саргалдакова Ж.З., 2017

ВВЕДЕНИЕ В КУРС «ПРАВО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ»

Переход Кыргызстана к построению рыночной экономики и признания прав частной собственности на объекты интеллектуальной собственности привел к пониманию необходимости реформирования правовой базы общественных отношений, связанных с правовой охраной и использованием результатов творческой деятельности.

Интеллектуальное творчество, являющееся важнейшим фактором развития науки, техники и культуры, становится мощным двигателем социально-экономического прогресса современной цивилизации. Это творчество будет стимулировано только при надежной правовой охране результатов творчества в виде объектов интеллектуальной собственности.

Для решения вопросов охраны интеллектуальной собственности в каждой цивилизованной стране создаются системы интеллектуальной собственности, включающие законодательные, структурные и функциональные компоненты.

Интеллектуальная собственность представляет собой результаты творения человеческого разума, человеческого интеллекта и вот уже более пятисот лет она используется как важный инструмент технологического, экономического, социального и культурного развития.

«Человеческий гений является источником всех произведений искусства и изобретений. Эти произведения являются гарантией жизни, достойной человека. Долг государства – обеспечить надежную охрану всех видов искусства и изобретений». Это высказывание первого директора Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС) Арпада Богша, зафиксированное на куполе штаб-квартиры ВОИС в Женеве, является очень емким и несущим главную идею охраны прав интеллектуальной собственности.

Результаты интеллектуальной творческой деятельности занимают особое место среди объектов гражданского права и традиционно подразделяются на две основные сферы прав: промышленную собственность и авторское право. Авторское право охраняет неповторимую, оригинальную форму созданного произведения, патентное право охраняет содержание полученного результата. В законодательстве не существует специального отдельного закона об интеллектуальной собственности, слишком неоднозначны объекты и поэтому невозможно правовое регулирование их одним общим законом.

Под охраной промышленной собственности понимается охрана изобретений, полезных моделей, промышленных образцов с помощью патента, охрана средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции, товаров, работ, услуг. В понимание промышленной собственности также входит борьба против недобросовестной конкуренции. Изобретения, полезные модели – это новые решения технических проблем, а промышленные образцы являются созданиями в области эстетики, определяющими внешний вид промышленных изделий. Кроме того, в промышленную собственность входят товарные знаки, знаки обслуживания, указания происхождения товара и наименования места происхождения товара. Под недобросовестной конкуренцией понимается акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. Объекты патентного права используются обществом для совершенствования техники и технологий.

В книге «Интеллектуальная собственность – мощный инструмент экономического роста», написанной директором ВОИС Камил Идрисом, приведены изобретения, которые изменили развитие человечества:

– в 1440 г. впервые немецким изобретателем Иоганном Гуттенбергом были разработаны съемные шрифты (печатный станок), тем самым была создана первая в мире технология тиражирования. Создание этого изобретения повлекло за собой появление нового института гражданского права – авторское право;

– в 1560 г. швейцарский изобретатель Конрад Геснер предложил идею размещения куска графита внутри деревянной заготовки для использования в качестве пишущего средства (карандаш);

– в 1840 г. Самуэль Морзе, изобретатель из США, подал заявку на получение патента на свое имя на созданный им телеграф, а также электрический алфавит;

– в 1863 г. шведский изобретатель Альфред Нобель создал свое первое изобретение – динамит;

– в 1876 г. английский изобретатель Александер Г. Белл получил патент на «способ и аппарат для передачи голосовых и прочих сигналов телеграфным способом путем возбуждения электрических волн» (телефон);

– в 1903 г. американские изобретатели братья Райт изобрели свою первую летательную машину в городке Кити Хок в Северной Каролине (аэроплан);

– в 1929 г. русский изобретатель Владимир Зворыкин изобрел катодно-лучевую трубку, необходимую для телевизионного вещания (электронное телевидение);

– в 1938 г. изобретатель из Аргентины Ладислао Биро получил патент на шариковую ручку;

– в 1941 г. немецкий изобретатель Конрад Цузе изобрел современный свободно программируемый компьютер;

– в 1965 г. американский изобретатель Джеймс Рассел разработал систему, обеспечивающую запись, хранение и воспроизведение музыки с использованием лазерной технологии (компактный диск), на которую получил 22 патента.

Широко признано, что в течение последнего десятилетия развитие событий в области экономики, техники и права повысило международное внимание к интеллектуальной собственности. Глобализация и либерализация мировых рынков усилили конкуренцию между компаниями. По сравнению с физическими активами, ресурсы интеллектуального характера стали играть решающую роль в деловой практике.

Исследование ВОИС, проведенное консультативной комиссией, показало, что вопрос оценки объектов интеллектуаль-

ной собственности является ключевым. Одна из поразительных цифр, привлекающая внимание комиссии, содержалась в том, что от 50 до 80 % стоимости, созданной фирмой, порождается интеллектуальным капиталом, а не традиционными материальными ценностями, что свидетельствует о сдвиге в экономических оценках от материального капитала в сторону нематериального и интеллектуального капитала. Патенты стали рассматриваться как нечто ценное не только с точки зрения исходного намерения получения охраны инноваций, но также с точки зрения получения потенциального дохода за счет лицензионных отчислений, средств защиты от конкурентов или даже дополнительных доходов, не связанных с основным бизнесом фирмы.

В настоящее время все большее число компаний начинает понимать, что агрессивная политика в получении своих патентов может породить много деловых преимуществ, и они тратят на это большие суммы денег, проводя регулярно ревизию своего портфеля патентов, чтобы выявить экономически значимые патенты.

Джеф Видман, вице-президент отделения международного лицензирования и внешних венчурных сделок фирмы Procter & Gamble, признался, что когда в начале двухтысячных их компания подготовила обзор, они поняли, что тратят на научно-исследовательские работы \$1,5 млрд, но в их собственной продукции используют меньше 10 % полученных результатов. После чего эта компания, которой принадлежит более 27000 патентов во всем мире, круто изменила свою политику относительно интеллектуальной собственности, и теперь все ее патенты, а также технологии предлагаются для лицензионных соглашений, продажи или совместных венчурных сделок.

В мире бизнеса товарные знаки являются важной частью маркетинговой стратегии. Это еще один из объектов интеллектуальной собственности, правовое регулирование которого имеет огромное значение в условиях рыночной экономики. Товарный знак может быть словом, словосочетанием, цветом или комбинацией цветов, изображением и др. Устойчивый товарный знак, положительно распознаваемый потребителем, может быть единственным наиболее ценным активом интеллектуальной собствен-

ности или даже самым ценным из всех активов, которыми обладает коммерческая организация. Будучи уникальным, из всех объектов интеллектуальной собственности, товарный знак, если он правильно поддерживается в силе, дает его владельцу исключительные права навсегда.

Однако товарные знаки существуют не сами по себе, это лишь верхушка айсберга; успешная компания с использованием товарного знака должна строиться на прочном фундаменте. Качество товара – вот та основа, которая позволяет товарным знакам становиться ценным активом предприятия. Товарные знаки, которые стали популярными, часто являются хорошими индикаторами уровня качества товара или услуги, к которым они относятся. Плохое качество, ассоциируемое с определенным знаком, наносит огромный вред бизнесу. Товарные знаки стимулируют продавцов вкладывать капиталы в повышение качества продукта, его поддержание на достигнутом уровне и дальнейшее улучшение. Охрана товарных знаков имеет значительные экономические преимущества для общества.

Начиная с древних ритуалов, музыки и танцев, похоронных обрядов, пещерных росписей, письменного слова, а также театрализованных представлений и заканчивая использованием современных технологий, таких как фонограммы, беспроводное вещание, программное обеспечение и цифровая запись, человечество идентифицировало себя и определилось через культурное творчество в форме художественных творений и исполнений. Современная музыка, фильмы, книги, искусство и другие формы творений являются показателем социального прогресса и качества жизни.

Нельзя отрицать силу, исходящую от произведений, создаваемых творцами. Почти каждый человек испытал на себе воздействие какой-либо книги. Почти каждый человек смеялся или плакал под влиянием фильма. Художники и скульпторы побуждают нас видеть красоту жизни. Компьютеры и компьютерные программы облегчают нашу жизнь, дают нам возможность общаться друг с другом по всему миру и позволяют получить доступ к безграничному объему информации и знаний.

Наибольшим проявлением культуры любого человека является язык, на котором говорит данный человек. Когда язык записывается письменно, вплетается в музыку, адаптируется в аудиовизуальные произведения или используется с участием компьютеров, часто создаются произведения, подлежащие охране в соответствии с законодательством об авторском праве. Эти виды деятельности, при условии их поддержки, коммерческой раскрутки и масштабной организации, группируются в разновидности бизнеса и сводятся в отрасли промышленности, которые выпускают продукты и услуги, удовлетворяющие наши культурные потребности и желания.

Авторское право является отраслью права, которая обеспечивает охрану «оригинальным авторским работам», включая картины, скульптуры, музыкальные произведения, романы, поэмы, пьесы, творения архитектуры, танцы, программное обеспечение и т. д. При этом регистрация произведений в государственных органах не требуется для того, чтобы возникла правовая охрана авторским правом.

Система авторского права построена таким образом, чтобы людям, наделенным от бога творческими способностями и реализующими их, создавалась благоприятная среда для дальнейшего творчества. Созданные ими произведения, признаются их интеллектуальной собственностью, и любые формы их коммерческого использования могут осуществляться только с согласия их правообладателей. Например, многонациональные звукозаписывающие компании жизненно заинтересованы в том, чтобы открыть, воспитать, развить, продемонстрировать и осуществить коммерческую раскрутку нового таланта, новых сочинителей песен, новых певцов, новых музыкантов, новых групп и новой музыки.

Авторское право предоставляет авторам и иным творцам интеллектуальных произведений (литература, наука, искусство) определенные права, позволяющие им разрешать или запрещать в течение определенного ограниченного периода те или иные виды использования их произведений. В большинстве европейских языков используется не английский термин «копирайт»

(буквально – право на изготовление копий), а словосочетание «авторское право». В английском термине «копирайт» упор делается в основном на действие, которое в отношении литературных или иных художественных произведений может осуществляться только самим автором или с его разрешения. Речь идет об изготовлении экземпляра литературного или иного произведения, такого как книга, картина, скульптура, фотография или кинофильм.

Программное обеспечение и компьютеры напрямую связаны друг с другом. Компьютеры были созданы в 40-е гг. XX в., и в начале их развитие было достаточно медленным. Скачок в развитии был сделан в 1976 г., когда компания Apple Computer создала мощный персональный компьютер (ПК), который позволил обычным людям получить у себя дома беспрецедентную вычислительную мощность. С начала применения ПК, с 1981 г., не было ни одного дня, чтобы в этой отрасли не происходило какое-либо новое развитие, новое достижение или прорыв в части вычислительной мощности ПК и их возможностей, объема памяти и управления, а также телекоммуникационных ресурсов, но все-таки программное обеспечение было основой большинства этих успехов.

Фирма Напстер (США) приобрела бешенную популярность в 2000 г., получив 80 миллионов пользователей, которые бесплатно обменивались музыкальными произведениями, охраняемыми авторским правом. Этот обмен осуществлялся при помощи фирмы Напстер через Интернет, благодаря новой технологии записи (в формате МР-3), которая позволяла легко сжимать музыкальные файлы, так что они стали занимать намного меньше места (в результате стало легко загружать и выгружать эти файлы), а затем аккуратно записывать на переносные устройства. Все это осуществлялось без ведома правообладателей (звукозаписывающих компаний) и нарушало дух, цели и соответствующие положения законодательства об авторском праве. Деятельность фирмы Напстер отрицательно сказалась на законных продажах компакт-дисков и создала препятствия для законных правообладателей (звукозаписывающих компаний), когда они попытались наладить бизнес по собственному распространению музыкальных

произведений в режиме он-лайн через Интернет. И хотя обмен музыкальными файлами осуществлялся на бесплатной основе, деятельность фирмы Напстер была признана судом как направленная на получение коммерческой выгоды, так как чем больше пользователей она могла привлечь и обслужить, тем больше инвестиционных фондов она могла получить для себя и тем выше становилась стоимость ее капитала акций.

Дело Напстер стало важным по нескольким причинам. Обмен произведениями, охраняемыми авторским правом, через Интернет без разрешения законных правообладателей был признан незаконным и противоречащим закону об авторском праве. Хотя данное дело рассматривалось в США, оно стало основным прецедентом в области быстро развивающегося законодательства в области авторского права, основанного полностью на положениях договоров ВОИС – ДАП (Договор об авторском праве) и ДИФ (Договор по исполнениям и фонограммам). Кыргызская Республика является участницей этих двух договоров ВОИС. Хотя дело касалось музыкальных произведений, принципиальные положения этих договоров в равной степени применимы для фильмов, видеоигр, компьютерного программного обеспечения и литературных произведений (всех объектов авторского права, которые можно распространять в интернет-среде).

Интерактивные игры и программы для досуга составляют основу огромной и растущей отрасли, в которой, как и в любой другой отрасли, существует конкуренция. Отрасль интерактивных игр растет быстрее, чем любая другая часть развлекательного бизнеса. Доходы от продажи популярной интерактивной игры или программы могут принести сотни миллионов долларов и с легкостью превысить доход от продажи самых популярных книг или самого кассового фильма. Игры, реализованные на основе платформ с такими названиями, как Myst, Sim City, Command и Conquer, а также Wing Commander, принесли для своих издателей более чем \$100 млн. Игры, касающиеся других различных тем, например гольф, баскетбол, автогонки «Формула 1», футбол, американский футбол, имитация полетов и т. д. представляют

примеры очень популярных игр и также приносят большие доходы для своих издателей.

Законодательство об авторском праве обеспечивает фундамент, базируясь на котором бизнесмены и люди, связанные с отраслями культуры, имеют возможность принимать важные деловые решения, могут полагаться и ожидать предсказуемый и надежный результат для своих операций и вложений капитала, а также получают возможность конкурировать в честных условиях.

Кроме этих объектов существуют так называемые нетрадиционные объекты интеллектуальной собственности. Селекционные достижения, топологии интегральных микросхем, коммерческая тайна и некоторые другие результаты интеллектуальной деятельности. Интеллектуальный характер труда, более, чем какой-либо иной результат труда, предполагает признание особой связи достигнутого результата с его создателем. Как и результаты всякого интеллектуального труда, они не могут быть бесосновательно отчуждены от их создателей. Не только авторы заинтересованы в общественном и государственном признании особых прав создателей новых творческих результатов, но и общество не менее заинтересовано в этом.

Специальная правовая охрана результатов интеллектуальной деятельности мотивирует творческую активность его членов, стимулирует развитие научно-технического прогресса, умножает духовное богатство общества. Обеспечить надлежащую правовую охрану нетрадиционным объектам интеллектуальной собственности традиционными институтами гражданского права – авторским и патентным правом, а также институтом средств индивидуализации участников гражданского оборота – не получается в силу присущих этим объектам особенностей.

Специальные законы об охране интеллектуальной собственности в Кыргызстане, как и во всем бывшем Советском Союзе, отсутствовали. Правовое регулирование отношений в рассматриваемой сфере обеспечивалось в основном подзаконными актами. Перед распадом СССР была предпринята попытка принять специальные законы в этой сфере, и они были приняты, но однако не успели вступить в силу.

По советскому законодательству срок охраны авторских прав (на произведения науки, литературы и искусства) составлял всего 25 лет после смерти автора (до 1973 г. – 15 лет); права обладателей смежных прав (исполнителей и др.) вообще не охранялись; охрана прав создателей изобретений и промышленных образцов носила совершенно иной характер, получение патентов было практически невозможно для советских разработчиков.

В авторском праве это проявлялось в существовании так называемых типовых авторских договоров, имевших для сторон нормативный характер; в строгой регламентации государством ставок авторского вознаграждения и т. п.

Документ, выдаваемый для охраны изобретений и промышленных образцов, был не патент, а авторское свидетельство. При этом исключительное право на использование технических и художественно-конструкторских решений закреплялось не за авторами, а за государством.

С начала 90-х гг. в Кыргызской Республике были предприняты шаги по кардинальной перестройке правовых норм, регулирующих защиту интеллектуальной собственности. Было создано Государственное агентство интеллектуальной собственности при Правительстве Кыргызской Республики (Кыргызпатент). В компетенцию Кыргызпатента входило администрирование всех объектов интеллектуальной собственности. Было разработано законодательство, которое в значительной мере было приближено к международным стандартам. Более того, в законодательстве Кыргызской Республики был закреплён приоритет международных договоров, в которых участвует Кыргызская Республика, над внутренним национальным законодательством. Это положение создаёт предпосылки для дальнейшего совершенствования кыргызского права в соответствии с международными стандартами.

Все нормативные правовые акты, принятые в области интеллектуальной собственности в новых условиях хозяйствования, направлены на создание благоприятного режима для развития науки, литературы, искусства и техники, на обеспечение надёжной защиты прав собственности на результаты творческого труда.

Но, несмотря на принятые специальные законы, отвечающие современным требованиям, в нашей стране наблюдается значительный рост числа нарушений авторских и патентных прав. Это обусловлено целым рядом причин, среди которых можно указать на общее ухудшение правопорядка в стране, недостаток организаций, способных реально защищать права потерпевших, и т. п.

Одной из причин такого положения, безусловно, является и слабое знание своих прав авторами, изобретателями, патентовладельцами и иными лицами, создающими и использующими объекты интеллектуальной собственности, а также недостаточная подготовленность правоохранительных органов.

Надёжный уровень защиты интеллектуальной собственности стимулирует научные исследования, развитие культуры, литературы и искусства, влияет на практическое использование достижений науки и техники, а также на развитие международного обмена результатами творческой деятельности.

В последние три десятилетия доля интеллектуального труда резко выросла и продолжает увеличиваться во всем объеме товаров и услуг, которые вращаются в международном обороте. Развиваются передовые наукоемкие отрасли – создание телекоммуникационного оборудования, программного обеспечения, продукции биотехнологии и фармакологии. Традиционные отрасли благодаря новым разработкам поднялись на значительно более высокий уровень. Техническое совершенствование средств записи и воспроизведения звука и изображения, копирования и передачи информации привело к тому, что торговля фальсифицированными изделиями увеличивается с каждым годом.

Наиболее изощренные формы пиратства приняло в промышленно развитых государствах. Промышленные и предпринимательские секреты стали объектом активной «охоты» конкурентов, которые впоследствии воплощают их в технические новинки. Незаконный оборот пиратских компьютерных программ, аудио- и видеопродукции сопоставим с размерами их легальных продаж на международном рынке.

Нарушение прав интеллектуальной собственности особенно отрицательно сказывается на наиболее передовых и наукоемких

отраслях, огромные затраты на проведение научных испытаний и изысканий которых оправданы их характером. Более низкая цена контрафактной (поддельная) продукции вытесняет с рынков товары самих разработчиков технологий, подрывая моральные и материальные стимулы дальнейших разработок и исследований.

В связи с этим требуется осмысление сути и роли интеллектуальной собственности на современном этапе и подготовки к применению новых методов защиты интеллектуальной собственности, если мы хотим избежать крупных проблем в XXI в. Важно понимать, что эти вопросы нельзя решить без международного сотрудничества.

Тенденция в направлении глобализации моделей экономической и коммерческой деятельности, сопровождаемая быстрым прогрессом технологий в области глобальных коммуникационных систем, поставила интеллектуальную собственность во главу экономической, социальной, культурной и технической политики в большинстве стран мира. В результате интеллектуальная собственность из «спящей» области права и деловой практики превратилась в один из движущих факторов экономики, основанной на высоких технологиях, и стала неотъемлемой частью системы многосторонней торговли. Учитывая что Кыргызстан является членом ВТО с 1998 г., а также участвует в более чем двадцати международных договорах по интеллектуальной собственности, хотелось бы отметить, что правовая охрана интеллектуальной собственности для нас не является тем, что еще очень далеко от нас и ожидает Кыргызстан в завтрашнем дне. Право интеллектуальной собственности уже сегодня существует в нашей стране, и положения нашего законодательства отвечают последним международным стандартам в этой области.

Уровень культурного развития общества зависит от того, насколько значителен интеллектуальный потенциал общества. Успех решения стоящих перед ним экономических проблем зависит от этого потенциала. При этом наука, техника, новые технологии и культура в обществе могут развиваться только при наличии необходимых правовых предпосылок и создания соответствующих условий.

Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС) была создана в 1967 г. в Стокгольме. В 1974 г. она получила статус специализированной организации ООН. Координация деятельности стран-участниц ВОИС в области выработки единой политики в сфере защиты прав интеллектуальной собственности является основным назначением этой организации. Юридической основой союзов и соглашений, которые заключаются в рамках ВОИС, являются Парижская конвенция (1883 г.) по охране промышленной собственности и Бернская конвенция (1886 г.) по охране литературных и художественных произведений, которые позднее несколько видоизменялись.

Вступление Кыргызской Республики во Всемирную организацию интеллектуальной собственности в 1994 г., а также во Всемирную торговую организацию (ВТО) в 1998 г. возлагает на нас множество обязательств по реализации требований ВТО в целом и в отношении торговых аспектов прав интеллектуальной собственности в соответствии с Соглашением ТРИПС (по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности) в частности. В связи с этим на новый уровень должны быть подняты вопросы пресечения правонарушений в области интеллектуальной собственности на территории Кыргызстана, так как ВТО выдвигает жесткие требования по регулированию этих вопросов.

Все нормативные правовые акты, принятые в области интеллектуальной собственности в новых условиях хозяйствования, направлены на создание благоприятного режима для развития науки, литературы, искусства и техники, на обеспечение надежной защиты прав собственности на результаты творческого труда.

Литература

1. Двойников И.В. Право на результаты творческой деятельности: учебное пособие. – М., 1995.
2. Право интеллектуальной собственности: учебник / под общ. ред. Р.О. Оморова. – Бишкек, 2002. – 145 с.
3. Правовая охрана интеллектуальной собственности: учебник / под общ. ред. В.Н. Дементьева. – М., 1995. – 210 с.

4. *Сергеев А.П.* Право интеллектуальной собственности в РФ: учебник. – М., 2000. – 362 с.

5. *Идрис К.* Интеллектуальная собственность – мощный инструмент экономического роста. ВОИС, 2004.

6. Патенты и лицензии. № 9. 2001.

7. URL: <http://www.interbrand.com/features>

8. URL: <http://www.softwagemag.com>

ТЕМА 1. ПОНЯТИЕ ПРАВА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Вопросы темы:

1. Понятие интеллектуальной собственности.

2. Роль и место права интеллектуальной собственности в системе гражданского права.

3. Институты права интеллектуальной собственности.

4. Отличительные черты объектов права интеллектуальной собственности от других объектов гражданского права.

1. Понятие интеллектуальной собственности

Статья 1042 Гражданского кодекса Кыргызской Республики (далее – ГК КР) среди объектов гражданских прав, по поводу которых субъекты гражданского права вступают в правовые отношения между собой, называет результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них. Законодатель использует для их обозначения понятие «интеллектуальная собственность».

В юридической науке наметились два основных подхода к рассматриваемому понятию. Одни ученые считают, что термин «интеллектуальная собственность» является изначально неточным и ненаучным понятием, в связи с чем не может применяться в правовых нормах, а лишь в политических актах, не имеющих практическую направленность. По мнению других ученых, за-

крепление в законе данного понятия приветствуется. Использование законодателем термина «интеллектуальная собственность» в правовых нормах у них не вызывает сомнений. Они не усматривают в этом каких-либо элементов ненаучного подхода.

Этот спор возник в конце XIX в. Понятие интеллектуальной собственности подвергалось резкой критике со стороны известных ученых. И в настоящее время противники данного понятия продолжают подчеркивать, как и ранее указывали на то, что нельзя отождествлять правовой режим нематериальных объектов и материальных вещей. Что права авторов, изобретателей и их правопреемников изначально ограничены во времени и в пространстве в отличие от права собственности, которое бессрочно и не подвержено каким-либо территориальным ограничениям. Что защита права собственности осуществляется с помощью иных правовых средств по сравнению с теми, которые применяются для защиты авторских и патентных прав. Право на творческий результат неразрывно связано с личностью его создателя и т. п.

Сторонники теории интеллектуальной собственности подчеркивали, что речь в данном случае идет о собственности особого рода, в виду ее нематериального характера, которая требует специального регулирования.

Бельгийский юрист Пикард, являясь одним из создателей теории интеллектуальных прав, писал, что права на изобретение, промышленный образец и полезную модель, товарный знак, фирменное наименование и т. д. составляют особую собственность, и право на нее существенно отличается от права собственности на вещь.

Теория особых интеллектуальных прав признавала права авторов, изобретателей, патентообладателей и т. д. правами *sui generis*, т. е. правами особого рода, находящимися вне классического деления гражданских прав на вещные, обязательственные и личные. Теория особых интеллектуальных прав является в наши дни одной из наиболее распространенных.

Природа авторских и изобретательских прав носит двойственный характер, в наше время никто практически не ставит под сомнение двойственность природы этих прав. Право на ис-

пользование творческого результата принадлежит его создателю носит исключительный характер и может свободно передаваться другим лицам. Это право является имущественным правом и действительно сходно с правом собственности по целому ряду признаков. Одновременно такие права, как право авторства, право на авторское имя и т. д. относятся к личным неимущественным (моральным) правам, они не могут отчуждаться от автора в силу самой природы этих прав. Имущественные и личные права не имеют непреодолимой грани, а даже теснейшим образом переплетены и связаны образуя при этом неразрывное единство.

Сейчас вряд ли понятие «интеллектуальная собственность» используют для обозначения прав, которыми обладают создатели творческих достижений и их правопреемники, по аналогии как к правовому режиму, применяемому к имуществу. Обозначение вышеприведенной совокупности прав термином «интеллектуальная собственность» является условным. Живучесть этого термина лучше доказывает его соответствие той совокупности исключительных прав, которая возникает у авторов и правообладателей.

В ст. 1037 Гражданского кодекса Кыргызской Республики приводится перечень объектов интеллектуальной собственности, к ним относятся:

- 1) результаты интеллектуальной деятельности:
 - произведения науки, литературы и искусства;
 - исполнения, фонограммы и передачи организации вещания;
 - программы для электронных вычислительных машин и базы данных;
 - топологии интегральных микросхем;
 - изобретения, полезные модели, промышленные образцы;
 - селекционные достижения;
 - нераскрытая информация, в том числе секреты производства (ноу-хау);
- 2) средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ и услуг:
 - фирменные наименования;
 - товарные знаки (знаки обслуживания);
 - наименования мест происхождения товаров;

3) другие результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ и услуг в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом или иными законами.

Для отнесения того или иного результата интеллектуальной деятельности или иного объекта к интеллектуальной собственности требуется прямое указание закона. Лишь «в случаях и в порядке, установленных настоящим Кодексом и другими законами», обеспечивается правовая охрана результатов интеллектуальной деятельности и других приравненных к ним объектов.

В Кыргызской Республике в качестве объектов интеллектуальной собственности охраняются наряду с объектами авторского права, изобретениями и полезные модели и наименования мест происхождения товаров, программы для ЭВМ и базы данных, топологии интегральных микросхем, объекты смежных прав и коммерческая тайна. Состав объектов интеллектуальной собственности не является исчерпывающим и застывшим, а постоянно конкретизируется и уточняется.

При даче характеристики понятия «интеллектуальная собственность» обязательно нужно рассмотреть, что говорится в важнейших международных соглашениях, в которых участвует Кыргызская Республика и которые являются составной частью национальной правовой системы.

Понятие интеллектуальной собственности наиболее полно раскрывается в п. VIII ст. 2 Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности (ВОИС) от 14 июля 1967 г.

В этой Конвенции, как и в ГК, термин «интеллектуальная собственность» обозначает собой все права на результаты творческой деятельности и некоторые приравненные к ним объекты. Интеллектуальная собственность включает права, относящиеся к литературным, художественным и научным произведениям, исполнительской деятельности артистов, фонограммам, программам эфирного вещания и других видов сообщения, изобретениям во всех отраслях человеческой деятельности, научным открытиям, промышленным

образцам, товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям и коммерческим обозначениям, защите против недобросовестной конкуренции, и всех других прав, являющихся результатом интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной или художественной областях.

В Конвенции перечень приводимых видов исключительных прав носит примерный характер и легко может быть дополнен иными результатами интеллектуальной творческой деятельности. Страны-члены ВОИС не обязаны обеспечить в своих странах правовую охрану всех прав, перечисленных в Конвенции. Круг охраняемых объектов интеллектуальной собственности, участники вправе определить сами.

В понятие «интеллектуальная собственность» входят понятия «литературная и художественная собственность» и «промышленная собственность». Авторское право распространяется на литературную и художественную собственность, а также на результаты научного творчества. А патентное право и законодательство об охране средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (товаров, работ, услуг) относятся к «промышленной собственности». Однако существует немало результатов интеллектуальной творческой деятельности, которые охраняются не авторским, не патентным правом и не законодательством о средствах индивидуализации. К ним относятся коммерческая тайна, топологии интегральных микросхем, селекционные достижения и некоторые другие объекты правовой охраны. В силу чего понятие интеллектуальной собственности по объему шире, чем понятия промышленной собственности и литературной (художественной) собственности вместе взятые.

Вывод. Нет никаких серьезных противопоказаний для применения термина «интеллектуальная собственность» в законодательстве, а также в юридической литературе. С теорией интеллектуальной собственности конца XVIII – начала XIX вв. термин «интеллектуальная собственность» связан лишь в историческом плане и не таит в себе реальной опасности введения в заблуждение пользователей относительно их юридической природы.

Международные соглашения и современное законодательство КР понимают под интеллектуальной собственностью совокупность исключительных прав как имущественного, так и личного характера на результаты интеллектуальной, творческой деятельности, а также на средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ и услуг и на некоторые иные, приравненные к ним, объекты, конкретный перечень которых устанавливается законодательством соответствующей страны с учетом принятых международных обязательств.

2. Роль и место права интеллектуальной собственности в системе гражданского права

В предмет регулирования гражданского права входят отношения, возникающие в связи с охраной и использованием объектов интеллектуальной собственности. Право интеллектуальной собственности включая в себя нормы ГК, вместе с нормами, содержащимися в специальных законах образуют в своей совокупности особую подотрасль гражданского права, которая посвящена правовой охране исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним объекты. Указанная подотрасль гражданского права делится на четыре относительно самостоятельных института. Каждый из этих институтов имеет лишь ему присущие черты, задачи, а иногда и принципы, которые находят отражение в закреплённых ими нормах, несмотря на тесную взаимосвязь и наличие целого ряда общих моментов.

Вывод. Право интеллектуальной собственности является подотраслью гражданского права, которая регулирует общественные отношения, подразделяющиеся имущественные и личные неимущественные отношения, складывающиеся по поводу создания и использования результатов творческого труда и состоит из четырех институтов: патентного права, авторского и смежного права, средств индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ и услуг, нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности.

3. Институты права интеллектуальной собственности

Институт патентного права регулирует имущественные, а также связанные с ними личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием и использованием изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. Почему названные объекты интеллектуальной собственности объединены в рамках единого института патентного права. Во-первых, эти объекты обладают значительным сходством по отношению друг к другу, а от иных объектов интеллектуальной собственности существенно отличаются. Во-вторых, на эти три объекта выдается один охраняемый документ – патент. В-третьих, правовое регулирование этих объектов осуществляется в Кыргызстане единым законодательным актом – Патентным законом КР. Таким образом, ограничение рамок патентного права лишь сферой правовой охраны изобретений, не является оправданным.

В кыргызское законодательство термин «патентное право» был введен совсем недавно. В Советском Союзе на протяжении довольно длительного времени, изобретения и другие технические новшества охранялись в основном авторскими свидетельствами, а не патентами, которые не предоставляли исключительного права на использование созданных разработок их обладателям, а лишь обеспечивали личные права и право на получение вознаграждения от пользователей. Совокупность правовых норм, которые регулируют отношения в рассматриваемой области, именовалась изобретательским правом. В связи с введением в Кыргызстане патентной системы охраны технических новшеств можно с полным основанием говорить о кыргызском патентном праве.

Изобретения, полезные модели, промышленные образцы, представляют собой результаты мыслительной деятельности, идеальные решения тех или иных художественно-конструкторских или технических задач. В объектах патентного права ценность представляет само содержание технических решений, которые придуманы изобретателями. Решение в виде способа, устройства, вещества, штамма микроорганизма или внешнего вида изделия может быть разработано другими лицами независи-

мо от его первого создателя. Именно они и становятся предметом охраны патентного права.

Когда использование правовой охраны коммерческой тайны не дает достаточной правовой охраны, серьезным стимулом к изобретательству и техническому прогрессу является патентная охрана. Не все исследовательские проекты приводят к успеху. Для того, чтобы можно было компенсировать затраты, в том числе и на не давшие результата исследовательские усилия, патентование успешных разработок должно быть прибыльным. Когда на рынке появляется новый продукт, который является привлекательным для покупателей и производителей, желающих его производить, они сводят его цену до производственных затрат, не оставляя места для прибыли, становится невозможным компенсировать расходы, связанные с исследованиями.

Патентообладатель устанавливает на новый продукт такую цену, которая превышает все его производственные затраты, на тот период времени, когда имеет исключительное право. При такой монополии объем производства будет меньше, цена выше, чем, если бы этот продукт производился на конкурентной основе. Патентная система – это монополия, которая дорого стоит обществу, при этом важно, чтобы она распространялась только на то, что действительно служит вкладом в уровень развития техники. Процедура определения технического решения изобретением, а не очевидным решением, не простая и не дешевая.

В Патентном законе КР содержится перечень творческих результатов, которые не признаются патентоспособными изобретениями.

К ним относятся:

- научные теории и математические методы;
- методы организации и управления хозяйством;
- условные обозначения, расписания, правила;
- методы выполнения хозяйственных операций;
- алгоритмы и программы для вычислительных машин;
- проекты и схемы планировки сооружений, зданий, территорий;

- решения, касающиеся только внешнего вида изделий, направленные на удовлетворение эстетических потребностей;
- топологии интегральных микросхем;
- сорта растений и породы животных;
- решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Часть объектов из приведенного перечня охраняется как иные объекты интеллектуальной собственности, не в качестве изобретений. Проекты планировки сооружений, зданий, территорий охраняются в качестве произведений архитектуры. Предложения, определяющие внешний вид изделий, могут быть признаны промышленными образцами. Новые сорта растений и породы животных охраняются законодательством о селекционных достижениях и т. д. Законодатель подчеркивает лишь, что названные объекты не признаются изобретениями.

Второй правовой институт «права интеллектуальной собственности», называется институт авторского и смежных прав. Создание и использование произведений науки, литературы и искусства регулируется авторским правом. А создание и использование фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного и кабельного вещания регулируется смежным правом. Зависимостью смежных прав от прав авторов творческих произведений объясняется объединение в едином институте двух указанных групп норм, а также регулирование соответствующих отношений единым законом.

Авторское право призвано стимулировать деятельность авторов по созданию новых произведений науки, литературы и искусства. Создание условий для занятия творческим трудом, закрепление прав на использование созданных ими произведений за авторами, правовое признание и охрана творческих результатов, получение доходов, всему этому способствует авторское право. Кроме того, создание условий для широкого использования произведений в интересах общества является второй задачей авторского права. В целях же образования и просвещения, повышение уровня охраны прав авторов, не должно препятствовать исполь-

зованию произведений самой широкой аудиторией читателей, зрителей, слушателей.

Авторское право охраняет лишь форму в соответствии со своей доктриной, а не содержание произведения. Данное положение нашло закрепление в п. 4 ст. 6 Закона КР об авторском праве, где говорится о том, что авторское право не распространяется на идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, открытия, факты. Некоторые из перечисленных результатов интеллектуальной деятельности охраняются патентным правом.

Если объекты не обладают хотя бы одним из признаков произведения науки, литературы и искусства, охраняемых авторским правом, они не относятся к объектам авторского права. Если лицом в ходе проделанной работы достигнут технический результат, а не творческий, он не будет охраняться авторским правом. К ним например относятся, в частности, расписания движения, телефонные справочники, адресные книги и т. д. при условии, если только составителем не разработана или не применена оригинальная схема изложения справочных данных.

Наряду с вышеуказанными объектами, существуют произведения, у которых есть все необходимые для охраны признаки, но при этом они не охраняются авторским правом, так как закон прямо указывает на это. К ним относятся следующие категории произведений.

Во-первых, произведения на которые срок охраны истек.

Во-вторых, официальные документы и их официальные переводы, государственные знаки и символы исключены из сферы правовой охраны.

В-третьих, произведения народного творчества. Произведения фольклора – поговорки, частушки, анекдоты, танцы, народные костюмы, произведения народных художественных промыслов и т. д.

В-четвертых, сообщения о событиях, имеющие информационный характер также не признаются объектами авторского права. Например, краткие сообщения информационных агентств, сообщения о криминальных происшествиях, официальная хро-

ника и т. п. Автор сообщения или орган массовой информации, впервые его опубликовавший, вправе требовать только указания источника ее первоначального обнаружения органами печати, которые впервые сообщили данную информацию.

Когда авторский комментарий сопровождает сообщение о том или ином событии, либо прогноз дальнейшего развития событий, либо оценка значимости происшедшего, либо анализ или интерпретация, это сообщение становится объектом авторского права.

В-пятых, объектами авторского права не признаются результаты, которые получены с помощью технических средств, без творческих усилий.

Объекты промышленной собственности, такие как товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и наименования мест происхождения товаров играют важную роль в условиях рыночной экономики. Обеспечение индивидуализации организаций и предприятий в условиях внедрения конкурентных начал, необходимость насыщения рынка товарами и услугами, создание условий хозяйствования для различных типов товаропроизводителей обуславливают потребность в эффективном правовом механизме.

Такой правовой механизм заложен в особом институте права интеллектуальной собственности, а именно в институте средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимых ими товаров, работ, услуг.

В отличие от патентного права, институт средств индивидуализации предпринимателей и их продукции особых прав за их конкретными создателями не признает и не рассматривает как результаты творческой деятельности. Правовая охрана прав патентообладателей и авторов отличается от охраны интересов обладателей исключительных прав на средства индивидуализации.

Обеспечение индивидуализации производителей, производимых ими товаров, работ и услуг является основной функцией института средств индивидуализации участников гражданского оборота. Этот институт состоит из двух субинститутов, которые тесно взаимосвязаны, но являются относительно самостоятель-

ными, это субинститут средств индивидуализации продукции, работ и услуг и субинститут средств индивидуализации участников гражданского оборота.

Товарный знак, знак обслуживания фактически выступают в роли безмолвного продавца и являются связующим звеном между потребителем и изготовителем. Товарный знак, ставший популярным, вызывает у потребителей представление о качестве продукции, выполняя в первую очередь отличительную функцию. Повышение качества продукции является необходимым условием укрепления репутации, как товарного знака, так и предприятия, что заставляет предприятие дорожить своей репутацией и заботиться о продукции, которую оно выпускает. Другой функцией товарного знака является реклама продукции, поскольку товарный знак, который завоевал доверие потребителей, способствует продвижению маркированных этим знаком товаров. Кроме того, товарный знак применяется в борьбе с недобросовестной конкуренцией, защищая выпускаемую продукцию.

Наименование места происхождения товара, являясь средством индивидуализации продукции производителя, выполняет функции схожие с вышеуказанными функциями товарного знака. Кроме того, обозначение товара известным наименованием места его происхождения является гарантией наличия в товаре неповторимых особых свойств, которые обусловлены местом его производства. Правовая охрана наименований мест происхождения товара стимулирует развитие промыслов и традиционных ремесел, продукция которых очень популярна у потребителей.

С деловой репутацией неразрывно связано фирменное наименование предпринимателя. Предприниматель под этим именем совершает сделки, несет юридическую ответственность, осуществляет свои права и обязанности и т.д. Доверие деловых партнеров, популярность у потребителей, заслуженные в результате деятельности предприятия, создают ему репутацию, определенный имидж, которые неразрывно связаны с фирменным наименованием, приносят предпринимателю заслуженное уважение и признание его заслуг, а также немало дивидендов. Информа-

онная функция фирменного наименования, позволяет доводить до сведения третьих лиц данные о типе, принадлежности, и организационной форме предприятия.

Помимо признанных традиционных объектов, которые охраняются патентным и авторским правом, а также институтом средств индивидуализации участников гражданского оборота, охрана предоставляется также информации, составляющей коммерческую тайну, селекционным достижениям, топологиям интегральных микросхем, а также некоторым другим результатам интеллектуальной деятельности. При этом рационализаторские предложения являются специфическими для кыргызского права объектами интеллектуальной собственности. В большинстве государств они не охраняются.

Название «нетрадиционный объект» является условным и призвано подчеркнуть лишь отличие их от объектов авторского и патентного права, а также средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимых ими товаров, работ и услуг. В настоящее время невозможно выделить правовые нормы о каждом объекте интеллектуальной собственности в самостоятельные правовые институты. Так как недостаточно правового материала. Нетрадиционные результаты интеллектуальной деятельности значительно отличаются от всех остальных объектов интеллектуальной собственности. Поэтому, отличия нетрадиционных результатов интеллектуальной деятельности от традиционных приводят к тому, что их можно отнести условно к единому правовому институту нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности.

Почему была введена правовая охрана нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности? Первая причина в том, что эти объекты являются результатами интеллектуального творческого труда. Вторая причина – это необходимость стимулирования творческой активности авторов, что способствует умножению богатства общества и развитию научно-технического прогресса.

Третья причина – традиционные институты гражданского права – патентное и авторское право, а также институт средств ин-

дивидуализации участников гражданского оборота – не могут обеспечить надлежащую правовую охрану нетрадиционным объектам. в силу присущих рассматриваемым объектам особенностей. Авторское право охраняет оригинальную, неповторимую форму творческих произведений, а не их содержание. Ценность селекционных достижений, коммерческой тайны, рационализаторских предложений топологий интегральных микросхем, и других нетрадиционных объектов состоит, в содержании этих решений. Охрана авторским правом не обеспечивает признания и защиты существа содержания решений нетрадиционных объектов.

Содержание новых решений практических задач обеспечивается патентным правом. Однако для охраны нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности патентным правом, такие его ключевые положения как патентная монополия, государственная регистрация объекта патентного права, проведение экспертизы на соответствие критериям патентоспособности, доведение существа решения до сведения третьих лиц, не могут быть применены без существенной модификации. Поэтому нетрадиционные объекты интеллектуальной собственности не могут охраняться патентным правом, несмотря на схожесть рассматриваемых объектов с объектами патентного права.

Правила добросовестной конкуренции запрещают промышленный шпионаж, вторжение в область чужих коммерческих секретов незаконными путями и другими недозволенными методами. Введение правовой охраны коммерческой тайны вызвано необходимостью защиты законных интересов правообладателей, которые затрачивают силы, средства и время на разработку новых способов ведения бизнеса, на внедрение наукоемких передовых технологий. Традиционные формы правовой охраны не всегда могут обеспечить правовую охрану коммерческой тайне.

Топологические схемы интегральных микросхем ИМС – взаимное расположение элементов, оказались беззащитными перед копированием. Разработка топологий ИМС требует серьезных творческих усилий, дорогостоящего оборудования, значительных трудовых затрат. Копирование этих технологий, которое

осуществляется путем микрофотографирования слоев кристалла, снимаемых последовательно и затем по этим фотографиям изготавливаются фотошаблоны, является более быстрым и дешевым, если сравнить с разработкой топологической схемы.

Таким образом, нарушитель имеет возможность изготавливать и поставлять более дешевые кристаллы на рынок, получая в конкурентной борьбе незаконные преимущества. Появление особых правил о топологиях интегральных микросхем продиктовано невозможностью их правовой охраны нормами патентного и авторского права.

Признание и правовая охрана селекционных достижений не сразу было очевидным для общества. Однако селекционеры сумели добиться введения специфичной правовой охраны результатам их творческой деятельности. Поскольку селекционным достижениям присуща специфика, правовой режим также требует специальной правовой регламентации.

Правовая охрана рационализаторских предложений продиктована необходимостью стимулирования творческих усилий работников предприятий по усовершенствованию техники, технологий, применяемых на предприятии или изменению состава материала.

Правовой режим нетрадиционных объектов существенно отличается от правового режима традиционных объектов, которые охраняются патентным и авторским правом. Права, признаваемые законодательством за создателями топологий ИМС, селекционных достижений, рационализаторских предложений и др., носят исключительный и абсолютный характер, который присущ объектам интеллектуальной собственности.

Выделение института охраны нетрадиционных результатов интеллектуальной деятельности в гражданском праве имеет достаточно весомые основания.

Подотрасль гражданского права – «право интеллектуальной собственности» представлена четырьмя самостоятельными институтами: патентным правом, авторским правом и смежными правами, институтом средств индивидуализации участников

гражданского оборота и производимой ими продукции (товаров, работ, услуг) и институтом охраны нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности.

Институт защиты против недобросовестной конкуренции не отнесен к праву интеллектуальной собственности. Это связано с тем, что во-первых, этот институт не имеет результата интеллектуальной деятельности, который мог бы быть признан в качестве объекта правовой охраны. Это является существенным отличием. Во-вторых, недобросовестная конкуренция в основном посягает на охраняемые законом объекты интеллектуальной собственности. В-третьих, кыргызское право о защите против недобросовестной конкуренции в настоящее время находится лишь в зачаточном состоянии. Поэтому те немногие правила кыргызского права, направленные против недобросовестной конкуренции, постоянно дополняются, разрабатываются и пронизывают институты права интеллектуальной собственности.

Вывод. Право интеллектуальной собственности состоит из четырех институтов, которые сформировались и выделились в таковые не случайно. Объекты интеллектуальной собственности обладают серьезными особенностями, присущими каждому по отношению ко всем остальным и сгруппированы в отдельные институты по ряду признаков и базируются на единых принципах правового регулирования, либо как в случае с нетрадиционными объектами права интеллектуальной собственности, отсутствия единых признаков и принципов правового регулирования.

4. Отличительные черты объектов права интеллектуальной собственности от других объектов гражданского права

Объекты интеллектуальной деятельности имеют определенные общие существенные черты. Эти права являются абсолютными: соответствующему праву противопоставляется обязанность всех третьих лиц воздержаться от действий, не согласующихся с ним; иск может быть направлен против каждого лица для защиты нарушенного права.

Исключительные права имеют временный и территориальный характер. Объект интеллектуального творчества, не привязывается к материальным объектам. Может быть несколько вариантов правовой охраны одного произведения. Существует возможность использования объекта параллельно в одно и то же время неограниченным кругом лиц. Прежде всего, это заметно в отношении объектов, подлежащих регистрации (изобретений, промышленных образцов, товарных знаков и т. д.) однако и в других случаях (например, в отношении произведений) охрана объектов в каждой стране будет самостоятельной.

На исключительные права накладывается целая система ограничений, которая ясно показывает сложившуюся систему отношений между создателем объекта, обществом и правообладателем. Использование объекта интеллектуальной собственности, возможно, только самим правообладателем, либо с его разрешения. В отличие от права собственности, являющегося также абсолютным правом, здесь главную роль играет запретительный характер правомочий. Во многих случаях исключительные права сохраняют связь с личностью автора – создателя объекта. В этих случаях в связи с необходимостью защиты личных интересов автора, исключительные права несколько ограничены. Страны, отрицавшие ранее личные неимущественные права автора (США и Великобритания) вынуждены были признать эти требования признав их справедливыми.

Особенностью исключительных прав является охват не только строго определенного объекта, но и незначительно отличающихся вариаций. Права на произведение или изобретение (нематериальные объекты) в отличие от прав на материальные объекты, распространяются также и на вариации объекта: произведение литературы, несмотря на пропуск некоторых фраз в тексте или замену ряда слов другими, будет оставаться самим собой; законодательство о товарных знаках запрещает использование другими лицами обозначений, сходных до степени смещения и т. д.

Исходя из существенных черт перечисленные выше права, входящие в эту совокупность, могут быть охарактеризованы как

абсолютные, исключительные права нематериальных объектов, имеющие экономическую ценность и способные свободно передаваться с учетом установленных ограничений, в интересах защиты личных прав создателей соответствующих объектов и публичных интересов общества. Данные права имеют территориальный и временный характер и допускают эксплуатацию объекта охраны неограниченным кругом лиц, одновременно.

Вывод. Права интеллектуальной собственности, могут быть охарактеризованы как абсолютные, исключительные права. Права изобретателей, авторов и их правопреемников ограничены во времени и территориально, в отличие от права собственности, которое является бессрочным и не подвержено каким-либо территориальным ограничениям. Патентные и авторские права охраняются и защищаются иными правовыми средствами, по сравнению с теми, которые применяются для охраны права собственности. Исключительное право на результат творческой деятельности связано неразрывно с личностью его автора.

Литература

1. Гражданское право. Часть III / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: Проспект, 1998. – 592 с.
2. Гражданское право: учебник / под ред. Е.А. Суханова. В 2 т. – М., 1993.
3. *Двойников И.В.* Право на результаты творческой деятельности: учебное пособие. – М., 1995.
4. Право интеллектуальной собственности: учебник / под общ. ред. Р.О. Оморова. – Бишкек, 2002. – 145 с.
5. Правовая охрана интеллектуальной собственности: учебник / под общ. ред. В.Н. Дементьева. – М., 1995. – 210 с.
6. *Сергеев А.П.* Право интеллектуальной собственности в РФ: учебник. – М., 2000. – 362 с.
7. Авторское право и смежные права: сборник / под ред. М. Чуша. – Кишинев: Литера, 1997.
8. Авторское и патентное право. – М.: Издательство ПРИОР, 2000.

9. *Боденхаузен Г.* Парижская конвенция по охране промышленной собственности: комментарий. – М., 1997.

10. *Корнеева И.Л.* Право интеллектуальной собственности в РФ. – М., 2006.

11. *Арабаев Ч.И., Омукеева Н.А.* Право интеллектуальной собственности в Кыргызской Республике. – Бишкек, 2004.

12. Гражданский кодекс Кыргызской Республики. Ч. II. От 5 января 1998 г. – № 1.

ТЕМА 2. ИСТОРИЯ ВОЗНИКНОВЕНИЯ И РАЗВИТИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА В ОБЛАСТИ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Вопросы темы:

1. История возникновения и развития патентного права в мире.

2. История развития патентного права в СССР.

3. История возникновения и развития авторского права в мире.

4. История развития авторского права в СССР.

5. История создания и развития законодательства в области охраны прав интеллектуальной собственности в Кыргызской Республике.

1. История возникновения и развития патентного права в мире

Первый патент в истории человечества был выдан во Флоренции в 1421 г. С латинского языка слово «патент» переводится как «открытый», «явный».

В законе Венеции от 1474 г. содержится упоминание первого системного подхода в охране изобретений в форме патента, пред-

усматривающего исключительное право отдельного лица, которое впервые накладывает ограничения на общественную сферу интересов.

Исторически одна из первых систем патентования возникла в Англии во времена Елизаветы I. Сама практика передачи технологий и создания новых отраслей промышленности не нова, она начала развиваться уже с XII в., уже к XIV в. королевской властью представлялись особые привилегии лицам, занимавшимся созданием новых отраслей промышленности, основанных на импортных технологиях, с тем, чтобы поддержать их на этом пути. Такая поддержка принимала форму пожалования лицу, внедрявшему новую технологию, исключительные права использовать эту технологию на срок, достаточный для ее основания.

Такие временные права фиксировались документом, который назывался «Letters Patent», т. е. «открытая грамота», поскольку он имел печать внизу, а не был скреплен ею, как письмо.

В шестнадцатом веке Англия при Тюдорах имеет уже патентную систему, а закон «Статут о монополиях» принятый в Англии в 1623 г. принятый при Якове Стюарте, явился первым письменным законом, в современном смысле, который обеспечил предоставление монопольного права на изобретение независимо от воли короля на ограниченный период времени (14 лет монопольно пользоваться выгодами и преимуществами тем, кто создал и применил техническое новшество).

Вторая половина восемнадцатого века стала золотой порой торговли и промышленности для многих стран, а также временем художественного творчества, научных инноваций и политических перемен. Именно в этот век просветительства многие страны создали и приняли свои первые патентные системы. Закрепление права собственности на созданное изобретение связывают с патентным законом, принятым во Франции в 1791 г. и федеральным патентным законом США 1790 г. А к середине XIX в. патентные законы были приняты большинством европейских государств.

Первый нормативный правовой акт в России назывался «О привилегиях на изобретения, художества и ремесла», кото-

рый был принят Государственным советом и утвержден Александром I 17 июня 1812 г., являющийся первым патентным законом в России. В первой главе закона определялось, что «привилегия является свидетельством, удостоверяющим факт предъявления изобретения правительству как собственности предъявителя». В этом акте вводилась выдача привилегий на собственные изобретения на 3,5 года и ввозимые из-за границы изобретения на 10 лет. Государственный совет рассматривал представленные изобретения без проверки существа изобретения, после рассмотрения министр внутренних дел выдавал привилегии. При отсутствии новизны изобретения, выданная привилегия в судебном порядке могла быть оспорена. Вводилась публикация описания изобретения, проводившаяся сначала по инициативе изобретателя, а с 1814 г. ставшей обязательной.

Установив общие правила о привилегиях, закон не уполномочивал государственные органы управления на обязательность выдачи охранных документов во всех случаях, когда в заявке содержатся признаки изобретения.

«Положение о привилегиях», утвержденное 22 ноября 1833 г. конкретизировало большинство пунктов закона 1812 г. Нововведения касались перехода к предварительному исследованию изобретений, возложения на обладателя привилегии обязанности использовать изобретение, а также акционерным компаниям запрещалось переуступить привилегии. Из смысла новых норм можно было сделать заключение, что под изобретением признавалось новое и полезное решение задачи. Была введена охрана такой категории изобретательских предложений, как усовершенствование. На «незначительные открытия, изобретения и усовершенствования, показывающие единственно остроту или изобретательность ума» не выдавались привилегии, на изобретения в области обороны, а также на изобретения, которые «могли обратиться во вред обществу или государственным доходам». Положение предъявляло более высокие требования к заявочным материалам, вводило систему предварительного рассмотрения заявок. Однако факультативного принципа выдачи привилегий оно не

отменяло: автор изобретения, успешно прошедший проверку, мог и не получить привилегии. Правительственные чиновники могли отказать в выдаче привилегии так как выдача привилегий ставилась по-прежнему в зависимость соображений целесообразности.

В 1870 г. было введено упрощение порядка выдачи привилегий. Привилегия с этого времени превратилась в документ, который фиксировал наличие прав, предусмотренных законом у тех, кто создает техническое новшество, отвечающее требованиям законодательства и стала выдаваться за подписью министра финансов.

В России в 1896 г. принято Положение о привилегиях на изобретения и усовершенствования, действовавшее до 1917 г. Уточнялось понятие изобретения: оно должно было иметь новизну, причем существенную и относиться к сфере промышленности. Научные открытия и отвлеченные теории, не подлежали патентованию, химические, вкусовые и пищевые вещества, лекарства и способы их приготовления, также не патентовались. Вводилась проверочная система экспертизы заявок. Выдавались привилегии на изобретения министром торговли и промышленности на 15 лет и могли отчуждаться свободно. Обладатель привилегии мог также передавать ее по наследству и выдавать лицензии. Осуществить реально свое изобретение, владелец привилегии был обязан в течение 5 лет, в противном случае ее действие прекращалось.

С середины XIX в. объектом патентной охраны в России наряду с изобретениями стали промышленные образцы. Впервые закон, который назывался «Положение о праве собственности на фабричные рисунки и модели» от 11 июля 1864 г., урегулировал отношения, связанные с промышленными образцами, и вошел в Устав о промышленности Свода законов (т. XI, ч. 2).

Создателям рисунка или модели, которые использовались в фабричных, заводских, и ремесленных изделиях, закон предоставлял возможность закрепить за собой исключительное право на использование на срок от 1 года до 10 лет. Необходимо было подать прошение в Министерство торговли и промышленности. При подаче исследовался вопрос о принадлежности и новизне

промышленного образца. Третьим лицам право могло передаваться, при этом требовалось обязательное уведомление Министерства торговли и промышленности. Виновное лицо самовольно использовавшее чужой зарегистрированный промышленный образец, наказывалось денежным взысканием, одновременно с возмещением причиненных убытков.

Вывод. Таким образом, проследив историю появления патентного права студенты могут сделать вывод о том, что изобретательскому праву всего порядка пятисот лет и оно является достаточно молодым, особенно если учесть, что реальное развитие оно получило лишь в последние триста лет. Этот срок действительно является малым, если сравнить его со сроком появления и развития гражданского права, которому около трех тысяч лет.

2. История развития патентного права в СССР

После 1919 г. результаты интеллектуальной деятельности стали всеобщим достоянием. В той системе, которая действовала в СССР, монополия правообладателя (исключительное право на использование полученного результата) была исключена во всех правах на нематериальные объекты.

Декрет от 30 июня 1919 г., утвердивший Положение об изобретениях, отменял «все законы и положения о привилегиях на изобретения, изданные до опубликования декрета» и явился первым законодательным актом советского периода в области изобретательства. Патентная система охраны изобретений этим Декретом была ликвидирована. Любое изобретение, признанное Комитетом по делам изобретений полезным, государство имело право отчуждать в свою пользу.

Система авторского свидетельства, которая была введена этим документом, вводила правило, согласно которому изобретение принадлежало государству. При этом любая госорганизация могла свободно бесплатно использовать изобретение, защищенное авторским свидетельством. Не требовалось чьего-либо разрешения. Автору полагалось вознаграждение, устанавливаемое

оценочной комиссией Комитета по делам изобретений. Даже в юридической литературе 30-х гг. отмечалось, что это вознаграждение было ничтожным.

Переход к новой экономической политике (НЭП), вернул страну к способам охраны изобретений, которые были сходны с западными. Был принят Закон «О патентах на изобретения» 12 сентября 1924 г., приспособленный к хозяйственному строительству с привлечением частного капитала. Этим законом предусматривалась патентная форма охраны изобретений. Пищевым, лечебным, и вкусовым веществам, а также другим веществам, которые были получены химическим путем, патентная охрана не предоставлялась, хотя могли быть запатентованы новые способы их изготовления. Патент выдавался на 15 лет, мог передаваться третьим лицам для использования, мог свободно отчуждаться по усмотрению патентообладателя. При этом государство имело право, принудительно отчуждать патент в свою пользу или установить принудительную лицензию, с выплатой соответствующего вознаграждения патентообладателю. Патентообладатель мог передавать патент по наследству, однако он в наследственную массу не входил.

Было принято решение о восстановлении досоветских патентов. Патенты, выданные до Октябрьской революции, были аннулированы, но им предоставлялась возможность их восстановления в течении одного года со дня издания закона о патентах. Владельцы досоветских патентов могли ходатайствовать о выдаче советского патента перед Комитетом по делам изобретений.

В то же время было принято постановление ЦИК и СНК СССР «О промышленных образцах (рисунках и моделях)» от 12 октября 1924 г. Под моделью как видом промышленного образца понимался объект, весьма близкий к изобретению. Создатель по своему усмотрению мог подать заявку на изобретение или образец. Заявитель сохранял за собой приоритет, когда получал отказ в выдаче патента на изобретение. Он мог воспользоваться правом на приоритет и ходатайствовать о закреплении права на образец.

Права на промышленный образец подтверждались выдачей удостоверения на промышленный образец, который действовал

в течение трех лет. Продлить его действие было возможно дважды на три, затем на четыре года. За нарушение прав на промышленный образец, как и за нарушение прав на изобретение, предусматривалась гражданско-правовая ответственность в виде возмещения убытков, а также предусматривалось уголовное наказание.

Переход к централизованной командной экономике и свертывание НЭП привели к отмене Закона о патентах на изобретения уже в 1931 г. Этот закон был заменен Положением об изобретениях и технических усовершенствованиях. Положение 1931 г. возрождало введенные Декретом 1919 г. авторские свидетельства и признавало их основной формой охраны прав изобретателей. Однако, в отличие от Декрета 1919 г., патентная форма охраны не отменялась полностью. Более конкретно и полно расписывались права изобретателя. Изобретателю, предоставлялась свобода выбора формы охраны его прав за некоторыми изъятиями. Получение патента стало формальным, так как фактически воспользоваться его преимуществами было не возможно в силу того, что частное предпринимательство было ликвидировано, а реализовать патент или дать разрешение на использование в виде лицензии государственным предприятиям не было реально выполнимо. На деле авторское свидетельство, стало с 1931 г. практически единственной формой охраны прав изобретателя. Авторское свидетельство являлось документом, который удостоверял изобретение, подтверждал его приоритет и авторство. Автору вознаграждение выплачивали отраслевые органы по изобретательству с учетом даваемой изобретением размера годовой экономии. К годовой экономии от 1 тыс. до 5 тыс. руб. процент вознаграждения составлял 20 %, а при годовой экономии от 500 тыс. до 1 млн руб. и более снижался до 2 %.

В 1936 г. был отменен Закон о промышленных образцах 1924 г. На смену ему не был принят никакой другой закон. Охрана рисунков, применяемых в промышленности могла осуществляться только в рамках законодательства об авторском праве.

Законодательство об изобретениях пересматривалось в 1941, в 1959 и в 1973 гг., предусматривая две формы охраны прав изобретателей (патент и авторское свидетельство), принудительный

выкуп государством патента, проверочную систему экспертизы, патентование изобретений за границей через разрешительный порядок и т. д. В основном изменения касались критериев патентоспособности изобретений, прав, предоставляемых авторам, проведения экспертизы заявок.

Правовая охрана промышленных образцов как объектов интеллектуальной собственности возобновлена в 1965 г. после вступления СССР в Парижскую конвенцию по охране промышленной собственности. Советом Министров СССР 9 июня 1965 г. было принято постановление «О промышленных образцах», в реализацию которых Патентным ведомством было утверждено Положение о промышленных образцах.

Художественные решения внешнего вида промышленного изделия стали охраняться в качестве самостоятельного объекта интеллектуальной собственности – промышленных образцов. По Положению 1965 г. новизны было достаточно на территории СССР. Изделия легкой промышленности не подлежали правовой охране, а именно предметы швейной промышленности, галантереи, трикотажного производства, головных уборов, обуви и т. д. Патент выдавался на пять лет и мог быть продлен еще на пять лет. Как и на изобретения выдавалось авторское свидетельство.

Советом Министров СССР 8 июля 1981 г. было утверждено следующее Положение о промышленных образцах, в котором были введены новые требования – мировая новизна, стали охраняться изделия легкой промышленности. Был увеличен срок действия патента до 10 лет.

Распад Советского Союза не позволил в полной мере начать действовать новому закону СССР «Об изобретениях в СССР», который был введен в действие 1 июля 1991 года и закону СССР «О промышленных образцах», который должен был вступить в силу с 1 января 1992 г.

Независимые государства встали перед проблемой создания национального патентного законодательства, так как законов об охране промышленной собственности не имело ни одно из независимых государств.

Вывод. В развитии законодательства в области защиты прав интеллектуальной собственности наблюдается прямая зависимость от того, какой общественно-экономический строй существует в стране, какие цели и задачи ставит государство и как это законодательство отражает эти изменения в развитии страны.

3. История возникновения и развития авторского права в мире

Авторское право всегда было неразрывно связано с техническим прогрессом. И в прошлом новые технические достижения вызывали необходимость изменений в авторском законодательстве. С течением времени по мере развития техники, постоянно увеличивалось число средств распространения охраняемых произведений, и сегодня они составляют широкий круг: книги и журналы, кинофильмы, радио, телевидение, компакт-диски, фотокопии и программы ЭВМ. Сегодня число охраняемых произведений практически бесконечно.

Так, появление авторского права относят к открытию в XV в. книгопечатания в Европе. Но техника книгопечатания была создана гораздо раньше в Китае и в Корее, и оставалась неизвестной европейцам. Идея собственности на результаты творческого труда признавалась за несколько столетий до официального рождения авторского права.

Именно появление и распространение печатных станков вызвало необходимость принятия законодательства об авторском праве. Изготовление книг в первом тысячелетии было утомительным и медленным процессом. Писцы писали и копировали книги вручную, некоторые из них делали это с большим художественным умением, чем другие. Рукописные книги предназначались только для элиты. Религиозная инфраструктура была основной движущей силой в сохранении знаний в книгах, а также основным средством распространения нескольких копий той или иной книги. Изобретение Иоганном Гутенбергом съёмных шрифтов и печатного станка примерно в 1440 г. стало одним из историче-

ских событий, которое содействовало рождению первой в мире системы авторского права. Первый закон в области авторского права был принят в Англии в 1710 г., он назывался «Статут королевы Анны» и был направлен на ослабление контроля издателей над печатанием, а также на признание прав авторов, предоставляя им или их наследникам исключительные права публикацию книги в течении 14 лет после того, как она была впервые опубликована, этот срок мог быть продлен при жизни автора еще на 14 лет. Это был первый закон в современном понимании авторского права в истории человечества, который закрепил впервые личное право на охрану опубликованного произведения.

Постепенно во Франции понятие литературной собственности заменило существующую систему привилегий, когда пришла пора признать и узаконить права актеров как естественные права, вытекающие из самой зависящей от произвольных толкований права актеров и не зависящей от произвольных толкований официальных властей. Декреты 1791 и 1793 гг. соответственно установили исключительное право на использование произведений.

Первые законы США об авторском праве (в разных штатах) появились еще до американской и французской революций. Они охраняли, как в них указывалось «самый священный вид собственности». «Нет собственности, принадлежащей человеку более чем та, которая является результатом его умственного труда» было сказано в законе штата Массачусетс от 17 марта 1789 г. Первый федеральный закон США в области авторского права был принят в 1790 г. он охранял книги, схемы и карты; два последних объекта являлись некоторым юридическим отступлением от «конституционного понятия «произведения».

Прусское гражданское Уложение 1794 г. установило, что «никто не может нарушить авторские права на книгу, если поданный король получил право ее издания». Первый закон в Германии был принят в 1897 г.

Авторское право в России развивалось иначе чем в США и западноевропейских странах. Книгоиздательское дело считалось государственной монополией в России вплоть до середины XIX в.

В России практически между издателями отсутствовала конкуренция и для появления авторского права не было предпосылок.

Первый закон в области авторского права в России был о цензуре. Новый Цензурный устав был утвержден 22 апреля 1828 г. и в нем была специальная глава «О сочинителях и издателях книг». Эта глава, состояла из 5 статей, приложение к Цензурному уставу в виде развернутого положения о правах сочинителей более подробно рассматривало вопросы авторского права. Сочинитель по этому закону, который касался только литературных произведений, а также переводчик имели «исключительное право пользоваться всю жизнь свою изданием и продажей оной по своему усмотрению как имуществом благоприобретенным». Был установлен срок авторского права истечение, которого делало произведение достоянием народа, он устанавливался в 25 лет со дня смерти автора.

Новое Положение было утверждено в 1830 г. Оно касалось и издателей, были дополнены вопросы об охране частных писем, статей в журналах, хрестоматий и т. д. Права сочинителей были признаны правом собственности, был продлен срок действия авторского права до 35 лет после смерти автора.

Право на музыкальную, а также на художественную собственность было признано в 1845 и 1848 гг. Срок охраны авторского права в 1875 г. был увеличен до 50 лет. Правила об авторском праве в 1877 г. перенесены в Законы Гражданские (т. X, ч. 1 Свода законов Российской империи) из Цензурного устава в виде приложения к ст. 420, которая содержала характеристику права собственности.

Отдельное «Положение об авторском праве» было принято 20 марта 1911 г. Оно было составлено с учетом лучшего западноевропейского законодательства с отражением, традиционного авторского права для России. Прогрессивность этого положения доказывают следующие примеры: ст. 9 предусматривала, что отчуждать авторские права в отношении будущих произведений автора, можно лишь на пятилетний срок, даже если в договоре установлены большие сроки или бессрочность. Термин «литера-

турная и художественная собственность» был заменен понятием «исключительные права». Право авторов на перевод их произведений впервые было закреплено в ст. 33, это право закреплялось при следующем условии, если в течении 5 лет со дня издания оригинала автором будет подготовлен перевод, то это право распространялось на 10 лет со дня издания произведения.

Закон 1911 г., таким образом, явился передовым шагом в развитии в России авторского права. Хотя уровень охраны прав авторов стран-участниц Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 г. был шире, чем уровень охраны прав российских авторов в этом законе. Россия не была участником этой конвенции.

После Октябрьской революции Закон об авторском праве 1911г. как и все гражданское законодательство России было отменено.

4. История развития авторского права в СССР

Декрет ЦИК «О государственном издательстве» от 29 декабря 1917 г. был первым советским законом в области авторского права. Народной комиссии по просвещению было предложено в соответствии с этим актом, учитывая книжный голод в стране, приступить к издательской деятельности. Была дана команда в первую очередь, выпустить издания классиков русской литературы. Комиссии давалось право предоставлять государственную монополию на 5 лет на подлежащие изданию сочинения, Таким образом эти произведения переводили «из области частной собственности в область общественную». Указанные действия таким образом были проведены в отношении произведений уже умерших 23 русских писателей.

Эта политика была продолжена Декретом СНК «О признании научных, литературных, музыкальных и художественных произведений государственным достоянием» от 26 ноября 1918 г. Согласно этого Декрета стало возможным признавать достоянием государства любые произведения – неопубликованные и опу-

бликованные, живых и умерших авторов, музыкальные. Научные, литературные и т. д. За использование этих произведений, организации-пользователи обязывались выплачивать гонорар авторам по ставкам установленным в законодательстве. По общему правилу, установленному Декретом СНК от 28 апреля 1918 г. «Об отмене наследования», не признавались права наследников умерших авторов. Произведения 47 писателей и 17 композиторов Народная комиссия по просвещению признала достоянием государства, опираясь на Декрет СНК «О признании научных, литературных, музыкальных и художественных произведений государственным достоянием». Во всех остальных случаях на произведения, не объявленные достоянием государства сохранялись все права по распоряжению ими за их авторами.

Необходимо отметить Декрет СНК от 10 октября 1919 г. «О прекращении силы договоров на приобретение в полную собственность произведений литературы и искусства», который признал недействительными договора, передающие в полную собственность издательства произведения авторов. Декрет определил, что издательства вправе приобретать только право на издание произведения, на ограниченный договором срок.

Закон РСФСР «Об авторском праве» был принят 8 октября 1928 г. По Закону РСФСР 1925 г. авторское право признавалось в течении 25 лет с момента первого публичного исполнения произведения или первого издания, а с 1928 г. стало пожизненным правом автора на большинство произведений. Использование произведений разрешалось только при заключении договоров с авторами. Допускался довольно большой перечень допустимого использования произведений без заключения договоров. Так, перевод произведения на другой язык; исполнение опубликованных чужих произведений с выплатой гонорара автору; использование чужого произведения для создания нового, отличающегося существенно от первого и др. не считались нарушениями авторского права. Вводился переход к наследникам авторских прав после смерти автора на период в 15 лет.

Права авторов в отношениях с организациями, использующими их произведения к началу 60-х гг. развивались в сторо-

ну укрепления поскольку Законодательство об авторском праве было решено включить в Основы гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик в качестве самостоятельного раздела и в гражданские кодексы союзных республик. Несколько был сокращен перечень изъятий из охраны авторского права.

СССР в 1973 г. вступил в членство Всемирной (Женевской) конвенции об авторском праве 1952 г. В связи с этим впервые в законодательстве было введено право автора на перевод, срок действия авторского права возрос после смерти автора до 25 лет, круг субъектов авторского права был расширен и т. д. В связи с готовностью СССР подписать Бернскую конвенцию и Парижскую редакцию Женевской конвенции был разработан и принят Верховным Советом СССР 31 мая 1991 г. раздел «Авторское право» Основ гражданского законодательства Союза ССР и республик,

Основы гражданского законодательства 1991 г. запретили использование произведений без разрешения на радио, в кино и телевидении, а также запретили без согласия авторов публичное исполнение их произведений, круг произведений охраняемых законом расширили, срок действия авторского права продлили после смерти автора до 50 лет, была введена охрана «смежных» прав.

Вступить в действие Основы гражданского законодательства 1991 г. должны были с 1 января 1992 г. Но так как Советский Союз распался, этого не произошло.

5. История создания и развития законодательства в области охраны прав интеллектуальной собственности в Кыргызской Республике

Обретение экономической и политической самостоятельности страны привело к необходимости создания системы интеллектуальной собственности Кыргызской Республики.

Патентное управление при Государственном комитете по науке и новым технологиям было первой структурой интеллектуальной собственности в Кыргызской Республике, которое было основано Правительством страны 15 июня 1993 г. В январе 1995 г.

оно было преобразовано в Главное управление интеллектуальной собственности Министерства образования и науки Кыргызской Республики. На базе последнего 4 марта 1996 г. в Кыргызстане было создано первое самостоятельное ведомство – Государственное агентство ИС при Правительстве Кыргызской Республики (Кыргызпатент). 28 декабря 2000 г. Государственное агентство ИС при Правительстве Кыргызской Республики было преобразовано в Государственное агентство по науке и ИС при Правительстве Кыргызской Республики (Кыргызпатент). 17 августа 2007 г. постановлением Правительства Кыргызской Республики № 340 Государственное агентство по науке и интеллектуальной собственности при Правительстве Кыргызской Республики (Кыргызпатент) было преобразовано в Государственную патентную службу Кыргызской Республики.

С момента создания Кыргызпатента ведомство начало администрировать вопросы охраны всей основной совокупности объектов ИС:

- объектов промышленной собственности (изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров, фирменные наименования);

- объектов авторского права (произведения науки, литературы и искусства);

- объектов смежных прав (исполнения, фонограммы, передачи эфирного и кабельного вещания);

- нетрадиционных (специфических) объектов ИС (селекционные достижения, топологии интегральных микросхем и рационализаторские предложения).

Другие виды нетрадиционных объектов ИС, такие как объекты пресечения недобросовестной конкуренции, открытия, в настоящее время Кыргызпатентом не администрируются. Так объекты пресечения недобросовестной конкуренции администрируются антимонопольным органом Кыргызской Республики. Открытия как объект ИС в настоящее время не получили охрану во всех странах СНГ и зарубежных странах прежде всего ввиду сложности

правового регулирования. Рационализаторские предложения регулируются только в пределах предприятий и организаций на основе Типового положения, разработанного Кыргызпатентом.

До образования в 1993 г. Кыргызпатента охрана объектов интеллектуальной собственности в стране осуществлялась на основе соответствующих норм Гражданского кодекса Кыргызской ССР от 30 июля 1964 г., поэтому она не могла отвечать требованиям новых рыночных отношений.

Правовые отношения, которые возникали в связи с созданием, охраной и использованием объектов промышленной собственности на территории Кыргызстана после распада СССР, стало регулировать «Временное положение о промышленной собственности Кыргызской Республики», разработанное Кыргызпатентом и начавшее действовать со 2 августа 1993 г. С этого дня патентная система Кыргызской Республики начала функционировать в стране.

Следует отметить, что это Временное положение отвечало новым рыночным отношениям в области промышленной собственности, а именно относительно охраны изобретений, полезных моделей, промышленных образцов и товарных знаков.

По объектам промышленной собственности, объектам авторского и смежных прав, объектам селекционных достижений вплоть до 1998 г., когда были приняты законы, действовали только ряд нормативно-правовых актов в виде временных положений по соответствующим объектам интеллектуальной собственности, которые фактически не работали.

В настоящее время национальная законодательная база охраны ИС сформирована (таблица 1) и включает 15 законов.

Важнейшими из специальных законов являются: Патентный закон, Закон «Об авторском праве и смежных правах», Закон «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», которые были введены в действие в начале 1998 г.

Гражданско-правовые меры защиты прав ИС предусмотрены в соответствующих статьях Гражданского кодекса и специальных законов.

Таблица 1 – Национальная законодательная база охраны интеллектуальной собственности

№ п/п	Наименование законодательного акта	Дата вступления в силу
1.	Гражданский кодекс, II ч., разд. 5 «Интеллектуальная собственность»	01.03.1998
2.	Об авторском праве и смежных правах	23.01.1998
3.	О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров	28.01.1998
4.	Патентный закон	04.02.1998
5.	О правовой охране программ для ЭВМ и базы данных	04.04.1998
6.	О правовой охране топологий интегральных микросхем	10.04.1998
7.	О коммерческой тайне	10.04.1998
8.	О правовой охране селекционных достижений	26.06.1998
9.	О служебных изобретениях, полезных моделях, промышленных образцах	13.08.1999
10.	О фирменных наименованиях	31.12.1999
11.	О патентных поверенных	28.02.2001
12.	О секретных изобретениях и полезных моделях	31.03.2006
13.	Об охране традиционных знаний	07.08.2007
14.	О конкуренции	26.10.2011
15.	О таможенном регулировании в Кыргызской Республике	31.12.2014

Ряд норм Уголовного кодекса Кыргызской Республики (статьи 150, 191), Кодекса об административных правонарушениях (статьи 339–345) предусматривают конкретные санкции за нарушения прав на интеллектуальную собственность.

Для осуществления законов в области интеллектуальной собственности, разработаны и введены в действие различные подзаконные нормативные правовые акты в виде правил и положений по объектам интеллектуальной собственности.

Законодательство Кыргызской Республики в области ИС по мере накопления практики и присоединения к новым междуна-

родным договорам, совершенствуется. Введены в действие нормы Закона об изменениях и дополнениях в Патентный закон и Закон «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», которые отвечают современным требованиям по охране прав на соответствующие объекты ИС. В частности, мы переходим к одному охраняемому документу – Патенту на изобретения, полезные модели и промышленные образцы (упраздняются предварительные патенты и свидетельство). Аннулируется критерий промышленной применимости для промышленных образцов для предоставления охраны и изделиям кустарного производства. Вводится понятие о нарушениях прав на товарные знаки при их использовании в качестве наименований адресов (домен-нэймов) в системе Интернет и другие изменения, гармонизирующие наше законодательство с международными договорами.

После распада СССР в Кыргызстане существовали немногочисленные патентные службы организаций, министерств и ведомств, предприятий, и патентный отдел РНТБ (Республиканской научно-технической библиотеки) с укомплектованным недостаточно патентным фондом, а остатки органов ВОИР (Всесоюзного общества изобретателей и рационализаторов) представляли интересы изобретателей.

Развитие в Кыргызстане патентной системы характеризуется тем, что вначале создается институт представителей патентовладельцев и других правообладателей – патентных поверенных, было возобновлено комплектование патентного фонда Кыргызской Республики за счет Кыргызпатента.

Преобразование Указом президента Кыргызской Республики от 4 марта 1996 г. Главного управления интеллектуальной собственности Министерства образования и науки Кыргызской Республики в Государственное агентство по интеллектуальной собственности при Правительстве Кыргызской Республики (Кыргызпатент) послужило доказательством важности этой сферы. Придание этому ведомству статуса структуры правительства подтвердило приоритетность рассматриваемой области для развития нашего государства. Развитие ядра системы интеллектуальной

собственности Кыргызской Республики – Кыргызпатента, предполагает развитие системы Кыргызпатента администрирующей весь комплекс охраны прав интеллектуальной собственности.

Кыргызпатент является государственным органом управления, который осуществляет политику государства в области охраны прав интеллектуальной собственности. Кыргызпатент выполняет функции административного ведомства по охране прав на объекты интеллектуальной собственности: изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, товарных знаков, знаков обслуживания, наименований мест происхождения товаров, фирменных наименований (далее – объекты промышленной собственности); произведений науки, литературы и искусства (далее – объекты авторского права); исполнений, фонограмм, постановок, передач организаций эфирного и кабельного вещания (далее – объекты смежных прав); селекционных достижений (сорта растений и породы животных), коммерческой тайны, а также топологий интегральных микросхем.

Развитие нормативной правовой базы в области охраны прав интеллектуальной собственности в работе Кыргызпатента имеет большое значение.

По всем принятым Законам Кыргызпатент подготовил и принял подзаконные нормативные правовые акты своего уровня, детально регулирующие подготовку заявителями заявок для подачи на рассмотрение ведомством.

Уделяется пристальное внимание системе экспертизы объектов промышленной собственности, регулярно применяются меры различного характера для повышения квалификации экспертов, для проведения экспертизы пополняется патентно-информационная база. Создан институт экспертов (внештатных) из наиболее авторитетных представителей различных областей техники и науки.

В области международного взаимодействия Кыргызпатент осуществляет следующую деятельность:

- налаживание связей с патентными ведомствами разных стран, региональными и международными организациями;

- сотрудничество с ВОИС (Всемирной организацией интеллектуальной собственности);
- стажировки и повышение квалификации специалистов Кыргызпатента как в стране, так и за рубежом;
- постоянное участие в совещаниях, семинарах, конференциях в области охраны прав интеллектуальной собственности.

Система интеллектуальной собственности состоит из:

- Государственной службы интеллектуальной собственности и инноваций при Правительстве Кыргызской Республики (Кыргызпатент);
- Госфонда ИС. Государственный фонд интеллектуальной собственности, предназначен для содействия технического и художественного творчества, стимулирования регистрации объектов интеллектуальной собственности, их правовой охраны. Госфонд создан при Кыргызпатенте в соответствии со статьей 34 Патентного закона и статьей 3 закона «Об авторском праве и смежных правах»;
- ГПТБ. Государственная патентно-техническая библиотека при Кыргызпатенте, образована на базе Республиканской научно-технической библиотеки (РНТБ) в соответствии с постановлениями Правительства № 719 от 3.11.98 и № 48 от 26.01.99 для информационного обеспечения развития системы интеллектуальной собственности;
- Патентные поверенные – граждане Кыргызской Республики, постоянно проживающие на ее территории, которые в соответствии со статьей 17 «Патентного закона» и статьей 6 закона «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» на основе аттестации и регистрации в Кыргызпатенте представляют интересы физических и юридических лиц перед Кыргызпатентом.

В соответствии с Патентным законом КР и Законом КР «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» при Кыргызпатенте образован Апелля-

ционный Совет из квалифицированных юридических и технических кадров, являющийся обязательным первичным органом по рассмотрению споров, возникающих по объектам промышленной собственности.

При Кыргызпатенте функционировал научно-технический совет (НТС) для оперативного разрешения производственных вопросов и координации деятельности структурных подразделений. Вопросы НТС разрабатывались и выносились на его рассмотрение постоянными и временными рабочими группами.

При Кыргызпатенте создан совещательный орган – Совет авторов, который состоит из авторов, передавших управление своими имущественными правами Кыргызпатенту. Орган создан для координации деятельности по управлению имущественными правами авторов. Рабочим органом Совета авторов является Президиум. Положение о Совете авторов утверждается Кыргызпатентом (приказ Кыргызпатента КР от 4 декабря 2007 года № 409 (Об утверждении Положения о Совете авторов при Кыргызпатенте));

При Кыргызпатенте создан совещательный орган – Совет обладателей смежных прав. Положение о Совете обладателей смежных прав утверждается Кыргызпатентом (приказ Кыргызпатента КР от 9 ноября 2007 г. № 341 (приказ Кыргызпатента от 24 декабря 2007 года № 410 (Об утверждении Положения о Совете обладателей смежных прав при Кыргызпатенте)). Орган создан для координации деятельности по управлению имущественными правами обладателей смежных прав на коллективной основе.

В целях координации деятельности изобретателей создан совещательный орган Совета изобретателей при Кыргызпатенте. Положение о Совете изобретателей утверждается Кыргызпатентом (приказ Кыргызпатента КР от 24 декабря 2007 г. № 411 (Об утверждении Положения о Совете изобретателей при Кыргызпатенте)).

В целом законодательство Кыргызской Республики содержит процедуры и средства защиты (гражданского, административного, включая меры на границе и уголовного характера), которые призваны помочь правообладателям действительно защитить эти

права с учетом международных договоров, к которым присоединился Кыргызстан (таблица 2).

Правомочия Кыргызпатента, прежде всего, заключаются в создании правовой основы охраны прав ИС и предоставлении прав на объекты ИС. Вопросы же пресечения нарушений прав ИС отнесены к компетенции других государственных органов (правоохранительные, таможенные и судебные органы).

Решение вопросов по обеспечению прав в области ИС только силами Кыргызпатента невозможно. Нарботанная практика и сложившийся опыт Кыргызпатента поставили задачу налаживания межведомственного взаимодействия всех государственных органов, имеющих отношение к защите прав владельцев ИС, в особенности правоохранительных органов, обладающих реальным инструментом принуждения к исполнению законов.

С целью координации работы министерств, ведомств и других государственных органов для квалифицированного рассмотрения вопросов по осуществлению прав ИС постановлением Правительства Кыргызской Республики в 1999 г. при Кыргызпатенте была создана Расширенная коллегия.

Решения, принятые Расширенной коллегией, были обязательны для исполнения всеми министерствами, госкомитетами, административными ведомствами и другими государственными органами.

Активная работа велась Расширенной коллегией по разработке нормативных правовых актов в области защиты прав ИС. Был разработан ряд нормативных правовых актов, направленный на эффективное осуществление прав ИС. Среди них следует назвать:

- Положение о порядке таможенного контроля в отношении товаров, содержащих ИС;
- Методические указания по пресечению правонарушений в области авторских и смежных прав для работников правоохранительных органов;
- Инструкция о порядке взаимодействия Кыргызпатента с правоохранительными органами в борьбе с контрафактной продукцией.

Особо следует отметить о важности принятия Положения о порядке таможенного контроля в отношении товаров, содержащих ИС. Данное Положение утверждено постановлением Правительства Кыргызской Республики от 27 ноября 2000 г. № 694. Соглашение TRIPS обязывает государства – членов ВТО включить в национальное законодательство пограничные (таможенные) меры.

В правительство республики по инициативе Расширенной коллегии в начале 2000-х гг. было внесено предложение о создании специального отдела по борьбе с правонарушениями в сфере ИС в структуре Министерства внутренних дел. И такой отдел был создан в Управлении МВД по борьбе с экономическими преступлениями и коррупцией.

Деятельность правоохранительных органов и таможни была активизирована благодаря работе Расширенной коллегии.

К числу международных договоров Кыргызской Республики в первую очередь относят как те из них, что были заключены еще бывшим Советским Союзом, так и те, что подписаны и ратифицированы Кыргызской Республикой как самостоятельным государством. Как известно, СССР был членом Всемирной организации интеллектуальной собственности, Парижской конвенции по охране промышленной собственности, Мадридского соглашения о международной регистрации знаков, Договора о патентной классификации. С 1973 г. участвовал во Всемирной (Женевской) конвенции об авторском праве 1952 г., а также имел ряд двусторонних соглашений о взаимной охране авторских прав со странами Восточной Европы, Швецией, Австрией, Малагасийской Республикой и некоторыми другими странами.

В связи с распадом СССР встал вопрос о том, в какой мере указанные выше международные договоры связывают независимые государства, возникшие после распада СССР. Данный вопрос осложнялся тем, что СССР не был участником Венской конвенции о правопреемстве государств в отношении договоров от 23 августа 1978 г., которая содержит достаточно четкое его решение. Поэтому приходилось исходить из общепринятых принципов и норм международного права, в частности принципов

равноправия и самоопределения народов, суверенного равенства государств, добросовестного выполнения государствами обязательств, принятых ими в соответствии с Уставом ООН.

Кыргызская Республика не могла автоматически считаться участницей международных договоров и соглашений в области интеллектуальной собственности, заключенных Советским Союзом. Кыргызстан в 1994 г. подтвердил свое членство в четырех международных соглашениях, как правопреемник СССР, соблюдая при этом необходимые процедуры. И с 1994 г. эти соглашения вновь обрели силу на территории Кыргызской Республики, это следующие соглашения: Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности, Парижская конвенция по охране промышленной собственности, Мадридское соглашение о международной регистрации знаков, Договор о патентной классификации.

Кыргызская Республика, с 1994 г. являясь членом ВОИС, присоединилась к 24 международным договорам в области интеллектуальной собственности (таблица 2).

Таблица 2 – Международные договора, к которым присоединился Кыргызстан

№ п/п	Наименование договоров	Дата вступления в силу соглашения для КР
1.	Конвенция, учреждающая ВОИС	14.02.1994
2.	Парижская Конвенция по охране промышленной собственности	14.02.1994
3.	Мадридское соглашение о международной регистрации товарных знаков	14.02.1994
4.	Договор о патентной кооперации (РСТ)	14.02.1994
5.	Евразийская патентная Конвенция	13.01.1996
6.	Ницкое Соглашение о Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков (МКТУ)	10.12.1998
7.	Локарнское Соглашение о Международной классификации промышленных образцов	10.12.1998

8.	Венское Соглашение, устанавливающее Международную классификацию изобразительных элементов знаков	10.12.1998
9.	Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (Соглашение TRIPS)	20.12.1998
10.	Бернская Конвенция об охране литературных и художественных произведений	08.07.1999
11.	Страсбургское Соглашение по Международной патентной классификации (МПК)	10.09.1999
12.	Международная Конвенция по охране новых сортов растений (UPOV)	26.06.2000
13.	Договор ВОИС по авторскому праву (ДАП)	06.03.2002
14.	Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам (ДИФ)	15.08.2002
15.	Договор по законам о товарных знаках (ТЛТ)	15.08.2002
16.	Женевская Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм	12.10.2002
17.	Гаагский акт Гаагского соглашения о международном депонировании промышленных образцов от 28 ноября 1960 г.	17.03.2003
18.	Будапештский договор о международном признании депонирования микроорганизмов для целей патентной процедуры	17.05.2003
19.	Международная конвенция об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций (Римская конвенция)	13.08.2003
20.	Женевский акт Гаагского соглашения о международной регистрации промышленных образцов	23.12.2003
21.	Протокол к Мадридскому соглашению о международной регистрации знаков	17.06.2004
22.	Найробский договор об охране олимпийского символа	18.11.2004

23.	Договор о патентном праве (PLT)	28.04.2005
24.	Сингапурский договор о законах по товарным знакам	16.03.2009

Важнейшими из международных договоров являются Парижская Конвенция по охране промышленной собственности (1883 г.), Бернская Конвенция об охране литературных и художественных произведений (1886 г.), а также принятое в рамках Всемирной торговой организации (ВТО) Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (Соглашение TRIPS).

Кроме многосторонних договоров, заключено много двухсторонних межправительственных и межведомственных договоров:

- в области промышленной собственности – с Россией, Казахстаном, Узбекистаном, Азербайджаном, Арменией, Турцией, с Французским патентным ведомством;

- в области авторского права и смежных прав – с Турцией, с Российским, Казахским и Молдавским авторскими обществами, с Таджикским и Узбекским агентствами по авторским правам, Московским представительством Международной Федерации производителей фонограмм (IFPI), с Международной ассоциацией авторов и композиторов (CISAC, Париж).

По международным регистрационным договорам Евразийской патентной конвенции и Мадридскому соглашению поступают сотни и тысячи заявок с указанием нашего государства для предоставления охраны изобретениям и товарным знакам.

В целях восстановления ранее существовавших экономических связей Кыргызстана с бывшими советскими республиками на новой политической и экономической основе особое внимание было уделено Кыргызпатентом подготовке в рамках Евразийской патентной конвенции многостороннего соглашения СНГ по охране изобретений. Воссоздание на территориях государств СНГ единого патентного пространства – прекрасная возможность для изобретателей этих стран получения упрощенного режима получения правовой охраны.

Кыргызпатентом в области охраны промышленной собственности были подписаны двухсторонние межгосударственные соглашения с Российской Федерацией, Республикой Казахстан, Узбекистаном, Республикой Армения, Азербайджанской Республикой. В ноябре 1998 г. подписано двухстороннее Соглашение по охране ИС с Турецкой Республикой. Кыргызпатентом заключено межведомственное Соглашение с Французским Патентным Ведомством о сотрудничестве в области промышленной собственности, с Российским и Казахским авторскими обществами по охране авторских и смежных прав.

Под эгидой ВТО (Всемирной торговой организации) в области правовой охраны интеллектуальной собственности было создано и действует Соглашение TRIPS по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности, являющееся неотъемлемой частью договоров в рамках ВТО и вступило в силу с 1 января 1995 г. В настоящее время в ВТО и TRIPS более 130 членов. Соглашение TRIPS относится ко всем категориям объектов интеллектуальной собственности, устанавливает стандарты охраны и осуществления прав на интеллектуальную собственность и обеспечивает применимость механизма урегулирования споров в этой сфере между государствами-членами ВТО. Соглашение TRIPS вступило в силу для Кыргызстана 20 декабря 1998 г.

Вывод. После приобретения независимости и суверинитета Кыргызстан сформировал довольно значительную нормативно-правовую базу в области охраны прав интеллектуальной собственности и присоединился к большому количеству международных договоров в области охраны прав интеллектуальной собственности, чем подтвердил курс развития своей страны на построение рыночной экономики и признание права частной собственности.

Литература

1. Право интеллектуальной собственности: учебник / под общ. ред. Р.О. Оморова. – Бишкек, 2002. – 145 с.

2. Правовая охрана интеллектуальной собственности: учебник / под общ. ред. В.Н. Дементьева. – М., 1995. – 210 с.
3. *Сергеев А.П.* Право интеллектуальной собственности в РФ: учебник. – М., 2000. – 362 с.
4. *Пиленко А.* Право изобретателя. – СПб., 1902. – Т. 1.
5. Азбука авторского права. – М., ЮНЕСКО, 1982.
6. *Двойников И.В.* Право на результаты творческой деятельности: учебное пособие. – М., 1995.
7. Авторское право и смежные права: сборник / под ред. М. Чуша. – Кишинев: Литера, 1997.
8. Авторское и патентное право. – М.: ПРИОР, 2000.
9. *Боденхаузен Г.* Парижская конвенция по охране промышленной собственности: комментарий. – М., 1997.
10. *Корнеева И.Л.* Право интеллектуальной собственности в РФ. – М., 2006.
11. *Арабаев Ч.И., Омукеева Н.А.* Право интеллектуальной собственности в Кыргызской Республике. – Бишкек, 2004.
12. *Гордон М.В.* Советское авторское право. – М.: Изд. юрид. литература, 1995.

ТЕМА 3. ИСТОЧНИКИ ПРАВА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Вопросы темы:

- 1. Понятие источников права, виды источников.**
- 2. Источники права интеллектуальной собственности в Кыргызской Республике.**

1. Понятие источников права, виды источников

Термин «источник права» имеет несколько смысловых значений: в материальном, в идеальном и в юридическом смысле.

Под источником права в материальном смысле понимаются способ бытия людей или материальные условия жизни общества.

В идеальном смысле источник предполагает те философские, или мировоззренческие начала, которые легли в основу данной правовой системы.

Под источником права в формальном – юридическом смысле понимают «различные способы внешнего выражения права». Формальные источники содержат информацию о моделях, правилах поведения субъектов права.

В настоящее время термины «источник права» и «форма права» используются как тождественные в юридической науке. Источники в юридическом смысле чаще всего рассматриваются. Под юридическими источниками права понимаются официальные формы выражения и закрепления норм права, действующих (признаваемых) в данном государстве.

Различным государствам известны следующие виды источников права: правовой обычай, судебные прецеденты, правовые научные доктрины, нормативные правовые акты, религиозные нормы, принципы и нормы международного права и международные договоры.

В Кыргызской Республике источниками права являются нормативные правовые акты, обычаи делового оборота, принципы и нормы международного права и международные договоры.

Одним из наиболее распространенных видов источников права в Кыргызской Республике являются нормативные правовые акты, которые выстраиваются по иерархии следующим образом: Конституция; кодексы; законы; указы Президента; решения Жогорку Кенеша, постановления Правительства; акты министерств, государственных комитетов, административных ведомств; акты органов местного самоуправления.

Вывод. Под юридическими источниками права понимаются официальные формы выражения и закрепления норм права, действующих в данном государстве.

2. Источники права интеллектуальной собственности в Кыргызской Республике

Конституция Кыргызской Республики введена в действие Законом Кыргызской Республики от 27 июня 2010 г.

Статья 49. «1. Каждому гарантируется свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества.

2. Каждый имеет право на участие в культурной жизни и доступ к ценностям культуры.

Государство обеспечивает сохранность исторических памятников и иных объектов культурного наследия.

3. Интеллектуальная собственность охраняется законом».

Кодексы Кыргызской Республики

Гражданский кодекс Кыргызской Республики в ч. I содержит ст. 22 в которой относит охраняемую информацию и результаты интеллектуальной деятельности, фирменные наименования, товарные знаки и иные средства индивидуализации изделий, а также другие материальные и нематериальные блага к объектам гражданских прав.

Ст. 32 ГК КР называется «Охраняемые результаты интеллектуальной деятельности» в которой признается исключительное право гражданина или юридического лица на объективно выраженные результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, продукции физического или юридического лица, выполняемых ими работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т. п.).

При этом отмечается, что использование результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, которые являются объектом исключительных прав, может осуществляться третьими лицами только с согласия правообладателя.

Ст. 34 ГК КР посвящена служебной и коммерческой тайне. В ней отмечается, что гражданским законодательством защищается информация, составляющая служебную или коммерческую тайну, в случае, когда информация имеет действительную или

потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании и обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности. При этом в статье закреплена ответственность лиц разгласивших такую информацию в виде возмещения причиненного ущерба.

Ст. 50 ГК КР в п. 2 к личным неимущественным правам относит право авторства, право на имя, право на неприкосновенность произведения и другие неимущественные права в соответствии с законами об охране прав на результаты интеллектуальной деятельности¹.

В ч. II ГК КР существует раздел V «Интеллектуальная собственность» (ст. 1037 – ст. 1117).

В трудовом кодексе Кыргызской Республики существует ряд норм в которых оговариваются условия найма и расторжения трудового договора научных работников, ответственность научного работника, условия труда, оплата труда, охрана здоровья, социальное обеспечение, права и социальные гарантии свободы научного творчества и др. (гл. 21, ст. 470 – ст. 481).

Ряд норм Уголовного кодекса Кыргызской Республики (ст. 150, 191, 193, 194), Кодекса об административной правонарушении (гл. 25, ст. 339 – ст. 345) предусматривают конкретные санкции за нарушения прав на интеллектуальную собственность.

Законы Кыргызской Республики

в области интеллектуальной собственности

1. Закон Кыргызской Республики «Об авторском праве и смежных правах» вступил в силу 23 января 1998 г.

2. Закон Кыргызской Республики «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» вступил в силу 28 января 1998 г.

3. Патентный закон Кыргызской Республики вступил в силу 4 февраля 1998 г.

¹ Гражданский кодекс Кыргызской Республики. Часть II. 1 марта 1998 г.

4. Закон Кыргызской Республики «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» вступил в силу 4 апреля 1998 г.

5. Закон Кыргызской Республики «О коммерческой тайне» вступил в силу 4 апреля 1998 г.

6. Закон Кыргызской Республики «О правовой охране топологий интегральных микросхем» вступил в силу 10 апреля 1998 г.

7. Закон Кыргызской Республики «О правовой охране селекционных достижений» вступил в силу 26 июня 1998 г.

8. Закон Кыргызской Республики «О служебных изобретениях, полезных моделях, промышленных образцах» вступил в силу 13 августа 1999 г.

9. Закон Кыргызской Республики «О фирменных наименованиях» вступил в силу 31 декабря 1999 г.

10. Закон Кыргызской Республики «О патентных поверенных» вступил в силу 4 января 2002 г.

11. Закон Кыргызской Республики «О секретных изобретениях» вступил в силу 31 марта 2006 г.

12. Закон Кыргызской Республики «Об охране традиционных знаний» от 31 июля 2007 г.

13. Закон Кыргызской Республики «О конкуренции», вступил в силу 26 октября 2011 года (до него действовал Закон Кыргызской Республики «Об ограничении монополистической деятельности, развитии и защите конкуренции», который вступил в силу 5 апреля 1994 г.).

14. Закон Кыргызской Республики «О таможенном регулировании в Кыргызской Республике» от 31 декабря 2014 г.

Международные договора в области интеллектуальной собственности, участником которых является Кыргызская Республика

1. Конвенция, учреждающая ВОИС, 1967 г., вступила в силу 14 февраля 1994 г.

2. Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г., вступила в силу 14 февраля 1994 г.

3. Мадридское соглашение о международной регистрации товарных знаков, от 14 апреля 1891 г., вступило в силу 14 февраля 1994 г.

4. Договор о патентной кооперации (РСТ) от 19 июня 1970 г., вступил в силу 14 февраля 1994 г.

5. Евразийская патентная Конвенция от 9 сентября 1994 г., вступила в силу 13 января 1996 г.

6. Ниццкое соглашение о Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков (МКПО) от 15 июня 1957 г., вступила в силу 10 декабря 1998 г.

7. Локарнское Соглашение об учреждении Международной классификации промышленных образцов от 8 октября 1968 г., вступило в силу 10 декабря 1998 г.

8. Венское соглашение, устанавливающее международную классификацию изобразительных элементов знаков от 12 июня 1973 г., вступило в силу 10 декабря 1998 г.

9. Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (TRIPS) от 15 апреля 1994 г., вступило в силу от 20 декабря 1998 г.

10. Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 г., вступила в силу от 8 июля 1999 г.

11. Страсбургское соглашение о Международной патентной классификации от 24 марта 1971 г., вступило в силу от 10 сентября 1999 г.

12. Международная конвенция по охране новых сортов растений (UPOV) от 2 декабря 1961 г., вступила в силу 26 июня 2000 г.

13. Договор ВОИС по авторскому праву (ДАП) от 20 декабря 1996 г., вступил в силу от 6 марта 2002 г.

14. Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам (ДИФ) от 20 декабря 1996 г., вступил в силу 15 августа 2002 г.

15. Договор о законах по товарным знакам (ТЛТ) от 27 октября 1994 г., вступил в силу 15 августа 2002 г.

16. Женевская конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизведения их фонограмм, вступил в силу 12 октября 2002 г.

17. Гаагский акт Гаагского соглашения о международном депонировании промышленных образцов от 28 ноября 1960 г., вступил в силу 17 марта 2003 г.

18. Будапештский договор о международном признании депонирования микроорганизмов для целей патентной процедуры от 28 апреля 1977 г., вступил в силу 17 мая 2003 г.

19. Международная конвенция об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций (Римская конвенция) от 26 октября 1961 г., вступил в силу 13 августа 2003 г.

20. Женевский акт Гаагского соглашения о международной регистрации промышленных образцов от 2 июля 1999 г., вступил в силу 23 декабря 2003 г.

21. Протокол к Мадридскому соглашению о международной регистрации знаков (Мадридский протокол) от 28 июня 1989 г., вступил в силу 17 июня 2004 г.

22. Найробский договор об охране олимпийского символа, вступил в силу 18 ноября 2004 г.

23. Договор о патентном праве (PLT) от 2 июня 2000 г., вступил в силу 28 апреля 2005 г.

24. Сингапурский договор о законах по товарным знакам, вступил в силу 16 марта 2009 г.

Основное предназначение ВОИС – содействие в охране и использовании интеллектуальной собственности во всем мире через международное сотрудничество. Организация располагает всеми возможностями для решения новых задач, которые ставят постоянное ускорение процесса глобализации экономики и быстрое развитие техники. Объединяя государства в различные союзы на основе многостороннего договора, ВОИС обеспечивает их управление и занимается правовыми и административными аспектами ИС. Наиболее важные из них: Парижский Союз по охране промышленной собственности (Парижская Конвенция заключена в 1883 г.) и Бернский Союз об охране литературных и художественных произведений (Бернская Конвенция заключена в 1886 г.). При Швейцарском федеральном правительстве в Берне

был создан специальный аппарат, который вел наблюдение за исполнением этих Конвенций.

Два ведомства было создано в самом начале для администрирования обоих соглашений: одно – для авторского права, другое – для промышленной собственности. В 1893 г. эти два ведомства после объединения в одно стали называться БИРПИ (от французского BIRPI – объединенное международное бюро по охране промышленной собственности). В 1960 г. объединенное международное бюро по охране промышленной собственности БИРПИ переехало в Женеву из Берна.

Дипломатическая конференция, созванная в Стокгольме 14 июля 1967 г. пересмотрела все административные статьи всех существовавших тогда многосторонних соглашений, которые администрировало БИРПИ и новая Конвенция была подписана на этой дипломатической конференции. Начало организации под названием ВОИС положила эта Конвенция. Конвенция начала действовать в 1970 г. после необходимого числа ратификации. В 1974 г. ВОИС стала одним из специализированных структурных подразделений ООН.

Согласно заключенному в 1974 г. договору между ООН и ВОИС, Всемирная организация интеллектуальной собственности, в целях поощрения творчества и содействия защите ИС, отвечает за проведение действий по администрированию в соответствии с заключенными соглашениями и договорами между государствами во всем мире. Штаб квартира ВОИС находится в Женеве (Швейцария).

Кыргызская Республика с 14 февраля 1994 г. стала членом ВОИС как правопреемник СССР и участником нижеследующих ее договоров:

– С 14 февраля 1994 г. Парижской конвенции по охране промышленной собственности. Дополнения внесены были в 1891 г. в Мадриде на конференции. Пересматривалась эта конвенция в Брюсселе в 1900 г., в Вашингтоне – в 1911 г., в Гааге – в 1925 г., в Лондоне – в 1934 г., в Лиссабоне – в 1958 г., в Стокгольме – в 1967 и в 1979 гг.

Парижская Конвенция по охране промышленной собственности была заключена 20 марта 1883 г. и является исторически первой международной конвенцией в области интеллектуальной собственности. Применяется она к объектам промышленной собственности: к изобретениям, полезным моделям, промышленным образцам, товарным знакам и знакам обслуживания. Необходимость обеспечения правовой защиты промышленной собственности в нескольких странах одновременно было вызвано потребностью того времени. Принятие Парижской конвенции было нацелено именно на это. Правовая охрана объектов промышленной собственности ввиду принципиальных расхождений в патентных законодательствах разных стран Европы была сильно затруднена.

Конвенция применяется к изобретениям, товарным знакам, промышленным образцам, полезным моделям, географическим указаниям (указаниям источника происхождения товара, наименованиям мест происхождения товаров) и пересечению недобросовестной конкуренции.

Основные положения Конвенций делятся на три основные категории: национальный режим, право приоритета, общие правила.

Согласно национальному режиму, Конвенция предусматривает обязанность предоставления каждому из договаривающихся государств правовой охраны гражданам других договаривающихся государств такой же правовой охраны, какую оно предоставляет своим гражданам. То же относится к лицам, имеющим местожительство или владеющим серьезным и действительным торговым или промышленным предприятием на территории государства-участника (ст. 3). Правда, из этого принципа есть одно исключение, немаловажное в практическом плане: эта статья позволяет требовать, чтобы иностранцы были обязаны вести дела через национальных патентных поверенных.

Конвенция предусматривает право приоритета в отношении изобретений, полезных моделей, товарных знаков и промышленных образцов. Правильно оформленная первая заявка, поданная в одно из патентных ведомств стран-участниц Парижской конвенции в течение определенного срока (12 месяцев для изо-

бретений и полезных моделей; 6 месяцев для товарных знаков и промышленных образцов), позволяет испрашивать охрану в этих странах, последующие заявки рассматриваются как поданные на дату подачи первой заявки.

Конвенция устанавливает ряд общих правил, по отношению к каждому объекту промышленной собственности, которые должны соблюдаться всеми договаривающимися государствами.

Цель этого соглашения, таким образом, – создание благоприятных условий патентования иностранцами изобретений.

– С 14 февраля 1994 г. Мадридское соглашения по Международной регистрации товарных знаков, заключенного 14 апреля 1891 г. и пересматривалось в Брюсселе (1900 г.), Вашингтоне (1911), Лондоне (1934), Ницце (1957), Стокгольме (1967 и 1979). Соглашением предусматривается международная регистрация товарных знаков и знаков обслуживания в Международном бюро ВОИС в Женеве. Заявителю надо быть гражданином одного из договаривающихся государств, для того чтобы пользоваться преимуществами этого Соглашения, либо иметь место жительства или торговое или промышленное предприятие на территории одного из договаривающихся государств. Заявитель сначала должен в национальном ведомстве по товарным знакам страны происхождения зарегистрировать свой знак. На международную регистрацию он может подать заявку только после этого, через национальное ведомство.

Заявка публикуется Международным бюро после осуществления международной регистрации, и об этом сообщается договаривающимся государствам, в которых испрашивает охрану своего знака заявитель. В течение одного года, каждое государство вправе заявить, что оно не может на своей территории предоставить охрану товарного знака, указав при этом основания отказа.

Международная регистрация предоставляет ряд преимуществ владельцу знака. После регистрации знака в договаривающемся государстве, являющемся страной происхождения, ему надо подать только одну заявку, на одном языке (французском), а также уплатить пошлину в один орган (Международное бюро) вместо того, чтобы подавать отдельные заявки, на различных

языках и уплачивать пошлины в разные национальные ведомства. Эти преимущества сохраняются и при необходимости продления регистрации или внесение в нее изменений.

– С 14 февраля 1994 г. Договор о патентной кооперации (РСТ), который был заключен в Вашингтоне 19 июля 1970 г. и пересмотрен в 1979 и 1984 гг. в основу Договора положена идея международного сотрудничества в области подачи и технической обработки «международной» патентной заявки на изобретение при сохранении независимости национальных патентных ведомств в вопросах ИС, предоставления правовой охраны изобретений на территории их государств. Заявка подается либо в Международное бюро ВОИС в Женеве, либо в патентное ведомство той страны, гражданином которого является заявитель или в котором он проживает по его выбору. Подача международной заявки имеет в каждом из указанных государств такую же силу, как если бы это была подача патентной заявки в национальное патентное ведомство этого государства.

Она должна соответствовать определенным требованиям, предписанным РСТ как в отношении оформления, так и в отношении раскрытия существа изобретения, изложения и т. д.

Важно, что подача правильно оформленной международной заявки приравнивается к подаче правильно оформленных заявок во всех странах, указанных в заявлении. Международная заявка подается в свое национальное патентное ведомство.

Договор преследует следующие основные цели:

– экономия времени, труда и средств как для заявителя, так и для национальных патентных ведомств в тех случаях, когда охранный документ (патент) испрашивается на одно и тоже изобретение в нескольких странах;

– создание условий, при которых странами, не располагающими необходимыми патентными фондами и штатами экспертов, выдавались бы охранные документы (патенты) по заявкам, прошедшим международный поиск и международную предварительную экспертизу на соответствие критериям новизны, изобретательского уровня и промышленной применимости.

Таким образом, Договор о патентной кооперации, также как Парижская конвенция, не вводит единого международного патента. В перспективе, ряд определенных элементов, содержащихся в этих договорах, может привести к созданию такого патента. При проведении международного патентования затраты труда и средств уменьшаются а реализация этого договора, делает более оперативным процесс получения патента.

– С 10 декабря 1998 г. Локарнское соглашения о Международной классификации промышленных образцов, заключенный 8 октября 1968 г., учреждающей классификацию промышленных образцов. Компетентные ведомства договаривающихся государств обязаны указывать в официальных документах, касающихся депонирования или регистрации промышленных образцов, надлежащий символ Международной классификации. Они обязаны делать то же самое в любой своей публикации, относящейся к депонированию или регистрации.

– 10 декабря 1998 г. Венское соглашение об учреждении Международной классификации художественных элементов знаков, заключенный 12 июня 1973 г, учреждающей классификацию для знаков, которые включают художественные элементы или состоят в них. Компетентное ведомство договаривающего государства должно указывать надлежащие символы Классификации во всех официальных документах и публикациях, связанных с регистрациями знаков и их продлениями. Классификация состоит из 29 категорий, 114 групп и 1569 подгрупп, в соответствии с которыми классифицируются художественные элементы знаков.

– С 10 сентября 1999 г. Страсбургского соглашения по Международной патентной классификации (МПК), заключенный 24 марта 1971 г., учреждающей Международную патентную классификацию. Классификация необходима для поиска патентных документов с целью определения «предшествующего уровня техники».

– С 10 декабря 1998 г. Договора ВОИС по авторскому праву (ДАП) и с 15 марта 2002 г. Договора по исполнению и фонограмм (ДИФ). Эти два договора нередко обозначаются как «Интернет-договоры», имея в виду, что их основной целью было приспособить авторское право и смежные права к цифровой форме

и к новой информационной среде, в частности в сети Интернет. На Дипломатической конференции ВОИС (2–20 декабря 1996 г.) был принят договор ВОИС по авторскому праву и по исполнению и фонограммам.

– С 26 июня 2000 г. Международной конвенции по охране селекционных достижений (Конвенция УПОВ), которая была заключена 2 декабря 1961 г., пересмотрена в Женеве (1972, 1978 и 1991). Эта конвенция была учреждена под эгидой Международного союза по охране новых сортов растений (УПОВ) для обеспечения новым сортам растений международной охраны. Основная деятельность этого Союза заключается в оказании помощи странам участникам в подготовке и совершенствовании законодательства в области правовой охраны сортов растений. развитию международного сотрудничества государствами-членами Союза.

Государство, становясь членом УПОВ, обязуется охранять права селекционеров на основе международных принципов. Оно представляет возможность селекционерам получать правовую охрану в других государствах-членах Союза и за счет этого экономит их средства и время, так как подавая в одну страну заявку на охрану селекционного достижения, селекционер затем может за меньшую стоимость пошлин за эту охрану, получить ее и в других странах этого Союза без дополнительной экспертизы.

Членство в УПОВ стимулирует вложение средств иностранных селекционеров в национальную селекцию растений и производство семян у нас, так как зарубежные селекционеры будут уверены, что их права надежно защищены Законом на территории КР.

– С 8 июля 1999 г. Бернской конвенции по охране литературных и художественных произведений, которая является исторически первой Международной Конвенцией в области авторского права и заключена 9 сентября 1886 г., дополнена и пересмотрена в 1896, 1908, 1914, 1948, 1967, 1971 и 1979 гг.

Особое ее значение состояло в том, что впервые были выработаны:

– международный механизм взаимной охраны произведений стран-участниц на всей территории Бернского Союза;

– международный стандарт охраны авторских прав, обязательный для всех стран-участниц.

Бернская Конвенция основывается на трех принципах:

– принцип национального режима, означает, что произведение, страной происхождения, которого является одно из договаривающихся государств, пользуется в государствах-участниках Конвенции той же охраной, какая предоставляется произведениям их собственных граждан;

– автоматической охраны, который означает, что охрана возникает автоматически и не требует соблюдения каких-либо формальностей;

– принцип независимости охраны означает, что охрана не зависит от наличия охраны в стране происхождения произведения.

Нормы охраны предоставляются на подлежащие охране произведения и права на них, а также на сроки охраны:

– охрана предоставляется на любое научное, литературное произведение, независимо от формы и способа его выражения;

– личными неимущественными правами автора считаются право требовать признание авторства на произведение и противодействие всякому искажению, извращению, или иному изменению произведения, которое может нанести ущерб чести и репутации автора;

– имущественными правами являются:

– право на перевод;

– право на публичное исполнение или представление драматических, музыкальных, музыкально-драматических произведений;

– право публично декламировать литературные произведения;

– право передачи для публичного ознакомления исполнения таких произведений;

– право на вещание;

– право на воспроизведение произведения в любой форме и любым способом;

– право на использование произведения в качестве основы других произведений;

– право на аранжировку или переработку произведения;

– продолжительность охраны – период жизни автора и не менее пятидесяти лет после смерти автора.

– С 26 июля 2002 г. Договора о патентном праве (PLT). В соответствии с решениями Ассамблеи ВОИС, принятыми на 34 серии заседаний (сентябрь 1999 г.), после проделанной ВОИС подготовительной работы Дипломатическая конференция по принятию Договора о патентном праве была созвана ВОИС и проведена в Женеве в период с 11 мая по 2 июня 2000 г.

– С 15 августа 2002 г. Договора о законах по товарным знакам (TLT), применяющийся к знакам, состоящим из визуальных обозначений при условии, что только те из Договаривающихся сторон, которые принимают к регистрации объемные знаки, обязаны распространять действие указанного Договора на такие знаки.

– С 12 октября 2002 г. Женевской конвенции по охране прав производителей фонограмм от незаконного воспроизведения их фонограмм. Пиратство фонограмм, которое в основном началось в конце 60-х гг. с появлением высококачественных аналоговых систем магнитной записи привело к заключению Женевской конвенции, которая должна была его ограничить.

– С 3 февраля 2003 г. Международной конвенции об охране прав исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций. В результате технического развития общества возникли смежные права. 26 октября 1961 г. на Дипломатической конференции в Риме была принята Международная Конвенция об охране прав исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций.

На дипломатической конференции появились первые предложения на международном уровне об охране производителей фонограмм в 1928 г. в Риме, которая рассматривала изменения в Бернской конвенции. В 1960 г. на совещании экспертов Международного бюро по охране ИС, ЮНЕСКО и МОТ в Гааге, был разработан проект конвенции, который позднее был представлен на Дипломатической конференции 26 октября 1961 г. в Риме. На ней была принята Международная Конвенция об охране прав исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций,

впоследствии ставшая известна как Римская конвенция, (вступила в силу 18 мая 1964 г.). Она обеспечивает охрану исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций.

– Евразийская патентная Конвенция (ЕАПК) вступила в силу 12 августа 1995 г. По состоянию на 1 января 1999 г. участниками ЕАПК являются 9 государств СНГ – Армения, Азербайджан, Беларусь, Казахстан, Кыргызская Республика, Молдова, Российская Федерация, Таджикистан и Туркменистан.

Основная цель ЕАПК и учрежденной ею ЕАПО является становление системы правовой охраны изобретений в рамках СНГ. Эта система является международной, выдается единый евразийский патент, который действует на территории государств-участников. Евразийская патентная система построена на принципе сосуществования евразийского патента с национальными патентными системами государств-участников ЕАПК.

Евразийская патентная система построена на принципе сосуществования Евразийского патента с национальными патентными системами государств-участников Конвенции. Конвенция не запрещает государствам-участникам выдавать национальные патенты. Кроме того, Конвенция не является препятствием для любого государства участника самостоятельно участвовать в любой международной организации и развивать различные формы международного сотрудничества в области охраны промышленной собственности.

В настоящее время на территории СНГ сформировано единое патентное пространство, с учетом международной практики патентной кооперации и интеграции, членство в этом договоре обеспечивает:

– упрощение и удешевление процедуры получения охранного документа, действующего во всех странах-участницах Конвенции. Подается одна заявка в одно ведомство – ЕАПВ на одном языке. вместо нескольких патентных заявок, подаваемых в разные патентные ведомства на разных языках, проводится одна экспертиза, выдается единый евразийский патент, действующий на территории всех договаривающихся государств. Облегченная

и более быстрая процедура получения евразийского патента создает благоприятные условия для привлечения иностранных инвестиций и ввода передовых технологий и продукции;

– получение надежной правовой охраны изобретений, как на территории своих стран, и за рубежом, как следствие обязательной проверочной экспертизы евразийских заявок. Обязательное проведение поиска по заявке и опубликование отчета о нем вместе с публикацией заявки позволяет заявителю оценить перспективы дальнейшего патентования.

– льготу для заявителей государств-участников Конвенции по уплате пошлины.

Появление новых технических средств в области звукозаписи копирования, видеозаписи, радио, кино, спутникового и кабельного телевидения, фотографии, электронных баз данных, компьютерных программ потребовали новых международных норм в области авторского права и смежных прав. Это произошло после пересмотра Бернской конвенции в 1979 г. и принятия Римской конвенции в 1961 г. В рамках ГАТТ и ВОИС проводились такие разработки. Эта работа привела к созданию Соглашения о торговых аспектах прав интеллектуальной собственности (ТРИПС), Приложение 1С Марракешского соглашения, учреждающего Всемирную торговую организацию, которое заключено 15 апреля 1994 г.

Наиболее совершенным международным договором в области ИС стало Соглашение о торговых аспектах прав интеллектуальной собственности, которое известно как Соглашение ТРИПС. Это соглашение впервые объединило наиболее важные принципы охраны ИС как объектов международной торговли и признало роль и значение результатов ИС для мирового товарооборота.

ТРИПС рассматривают как «Бернскую Конвенцию плюс», так как оно включает в себя основные положения Бернской Конвенции по защите литературных и художественных произведений, содержит не содержащиеся в Бернской Конвенции принудительные меры, так же и ключевые положения Парижской Конвенции по промышленной собственности и Римской Конвенции по защите исполнителей, продюсеров и фонограмм и Вещательных организаций.

Вывод. Таким образом, рассмотрев этот вопрос, можно убедиться, что в Кыргызстане нормативно-правовая база сформирована достаточно полно, а участие нашей страны в таком количестве международных договоров подтверждает стремление нашего государства осуществлять охрану прав интеллектуальной собственности в соответствии с последними международными стандартами.

Литература

1. *Морозова Л.А.* Теория государства и права. – М.: НОРМА, 2003. – 320 с.
2. Конституция Кыргызской Республики. Введена в действие Законом Кыргызской Республики от 27 июня 2010 г.
3. Гражданский кодекс Кыргызской Республики. Часть I. 1 июня 1996 г.
4. Гражданский кодекс Кыргызской Республики. Часть II. 1 марта 1998 г.
5. Уголовный кодекс Кыргызской Республики. 1 января 1998 г.
6. Кодекс Кыргызской Республики «Об административной ответственности». 1 октября 1998 г.
7. Положение о сборах за регистрацию объектов авторского права, смежных прав и авторских договоров (утверждено постановлением Правительства КР от 14 мая 1999 г. № 260).
8. Положение о минимальных ставках авторского вознаграждения за создание объектов авторского права и смежных прав, их первое публичное исполнение и/или издание (утверждено постановлением Правительства КР от 20 апреля 2000 г. № 225).

ТЕМА 4. ПРИНЦИПЫ ПАТЕНТНОГО ПРАВА. ПРИНЦИПЫ АВТОРСКОГО ПРАВА

Вопросы темы:

1. Принципы патентного права.
2. Принципы авторского права.

1. Принципы патентного права

А. Признание за владельцем патента исключительного права на использование запатентованного объекта. Это положение означает, что все другие лица кроме владельца патента должны воздерживаться от несанкционированного ее использования, что только владелец патента может применять, изготавливать, продавать и иным образом вводить в хозяйственный оборот запатентованную разработку.

Б. Соблюдение разумного баланса интересов общества с одной стороны и интересов владельца патента – с другой. Ограничение действия патента определенным сроком, после истечения которого разработка поступает во всеобщее пользование, является одним из его проявлений.

В. Предоставление охраны лишь тем разработкам, которые в официальном порядке признаны патентоспособными изобретениями, полезными моделями, промышленными образцами. Заинтересованное правомочное лицо для получения охраны должно подать в Патентное ведомство заявку, которая рассматривается ведомством с соблюдением определенной процедуры, проводится экспертиза и в случае соответствия критериям патентоспособности, принимается положительное решение и выдается охраняемый документ – патент.

Г. Признаются и охраняются права и интересы не только владельцев патентов, но и действительных создателей изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. Именно действительным разработчикам предоставляется первая возможность получить патент и стать владельцем патента. Данный принцип положен в основу многих норм патентного права. В противном случае авторам по закону полагается вознаграждение. Личные

неимущественные права неотчуждаемы и бессрочны.

Важнейшее отправное начало патентного права – это признание исключительного права на использование запатентованного объекта за патентообладателем. Это положение означает, что только патентообладатель может применять, изготавливать, продавать, ввозить и иным образом вводить в хозяйственный оборот запатентованную разработку. Все другие лица должны воздерживаться от не санкционированного патентообладателем использования. Таким образом, патентообладателю на разработку принадлежит абсолютное право, пассивная обязанность воздерживаться от нарушения прав патентообладателя возлагается на всех других лиц. Пресекаться должно любое не санкционированное вторжение в исключительную сферу патентообладателя, а нарушитель должен подвергаться санкциям предусмотренным законом.

Соблюдение разумного баланса интересов общества с одной стороны, и интересов патентообладателя, с другой, рассматривается в качестве второго принципа патентного права. Закон устанавливает изъятия из правовой охраны, в общественных интересах, случаи свободного использования запатентованных разработок. Например: проведение научного эксперимента, разовое изготовление лекарств в аптеках по рецептам врача и т. д. – эти и другие изъятия из патентной монополии, продиктованные общественными потребностями. Установление определенного срока действия патента – одно из проявлений этого принципа после истечения, которого разработка поступает во всеобщее пользование.

Предоставление правовой охраны лишь тем разработкам, которые в официальном порядке признаны патентоспособными изобретениями, полезными моделями и промышленными образцами – это следующий принцип патентного права. Чтобы получить правовую охрану заявитель должен оформить и подать в патентное ведомство особую заявку, которая проходит экспертизу и в случае соответствия заявленного объекта критериям патентоспособности удовлетворяется и выдается охранный документ - патент. Разработка, которая объективно отвечает всем критериям патентоспособности, но заявка в патентное ведомство

не подавалась, объектом охраны патентного права не становится. В этом состоит еще одно существенное различие между патентным и авторским правом. Обязательным условием охраны патентного права, является официальное признание патентоспособности разработки. Охрана предоставляется только тем разработкам, которые обладают новизной и другими критериями. Понятие приоритета имеет большое значение в патентном праве, которое авторскому праву неизвестно.

Права и интересы действительных создателей изобретений, полезных моделей и промышленных образцов также признаются и охраняются законом наряду с правами и интересами патентообладателей. Это четвертый принцип патентного права. Именно действительным разработчикам – авторам предоставляется возможность первыми получить патент и стать патентообладателями. Если право на получение патента в соответствии с законом имеет иное лицо, например работодатель, автору гарантируется получение вознаграждения по закону. Лицо, которое не является разработчиком, должно представить доказательства, подтверждающие его право на подачу заявки при подаче заявки на выдачу патента. За авторами признаются во всех случаях личные неимущественные права на объект, созданный ими, которые являются непередаваемыми и бессрочными.

Вывод. Знание принципов, которые определяют конкретное содержание норм патентного права помогает понять лучше содержание патентно-правовых норм, на практике способствует их правильному применению и предоставляет определенные ориентиры для разрешения ситуаций, которые прямо не урегулированы действующим законодательством. Названные принципы являются исходными началами патентного права.

2. Принципы авторского права

А. Принцип свободы творчества. Конституционное законодательство свободу художественного, литературного, технического и научного творчества, что позволяет автору самостоятельно вы-

бирать интересующие его форму будущего произведения и тему, метод его создания и использования.

Б. Принцип автоматической защиты. Правовая охрана возникает автоматически с момента создания произведения, независимо от его качества и достоинств. Регистрация произведения не требуется для возникновения авторского права, не требуется также соблюдение каких-либо иных формальностей.

В. Принцип неотчуждаемости личных неимущественных прав автора. Личные неимущественные права автора (право авторства, право на имя, право на неприкосновенность произведения и пр.) являются бессрочными и не могут перейти к другим лицам.

Г. Автор – творец произведения – наделяется исключительными правами на использование произведения любым способом и в любой форме и (воспроизводить, публично показывать, публично исполнять, переводить, сообщать для всеобщего сведения, распространять, переделывать произведение, импортировать экземпляры произведения).

Д. Принцип соблюдения разумного баланса интересов автора, с одной стороны, и интересов общества – с другой. Ограничение срока действия авторского права, которое действует в течение всей жизни автора и 50 лет после его смерти, служит одним из конкретных его проявлений.

Е. Принцип моральной и материальной заинтересованности автора в создании и использовании произведений. Формы морального поощрения: присуждение почетных званий, наград и т. д. Способом материального стимулирования является установление авторского вознаграждения в виде гибких ставок за использование различного рода произведений. Присуждение авторам произведений науки, литературы и искусства различных государственных и именных премий является смешанной формой поощрения.

Ж) Принцип нормативной регламентации основных прав и обязанностей по авторским договорам был заменен принципом свободы авторского договора. Условия, которые должны быть в обязательном порядке согласованы сторонами указываются

в законодательстве.

Задачи авторского права тесным образом связаны с его принципами.

Во-первых, принципом авторского права может и должен считаться принцип свободы творчества. Обеспечивая свободу творчества, авторское право охраняет все произведения науки, литературы и искусства независимо от их назначения, достоинств и способа выражения. В этих же целях закон ограничивает круг охраняемых произведений каким-либо перечнем и охраняет любые результаты творческой деятельности, существующие в объективной форме. Творцы произведений свободны в выборе темы, сюжета, жанра и формы воплощения создаваемых ими понятий или художественных образов, а также самостоятельно решают вопросы о выпуске своего произведения в свет, придании произведению окончательной формы и т. п.

Во-вторых, принципом авторского права является сочетание личных интересов автора с интересами общества. Хотя данный принцип, безусловно, проявляется и в других институтах права интеллектуальной собственности и гражданского права в целом, в авторском праве он имеет особое значение. Общеизвестно, что в основе авторского права лежит признанное за автором монопольное право на использование созданного им произведения. Определение разумных границ этой монополии на протяжении веков являлось одной из главных проблем авторского права. В настоящее время уже никто не утверждает, что авторы должны иметь неограниченный контроль за использованием своих произведений. Ничем не ограниченная монополия необходима и возможна лишь в отношении не обнародованных произведений. Если же произведение с согласия автора стало доступно для всеобщего сведения, его права на произведение не могут быть столь обширными, чтобы полностью игнорировались интересы других граждан и общества в целом. Законы демократического общества не только гарантируют охрану интеллектуальной собственности, но и закрепляют право членов общества на участие в культурной жизни и пользование достижениями культуры (ст. 36 Консти-

туции КР).

Общество в равной степени заинтересовано как в свободном доступе к творческим произведениям своих членов, так и в том, чтобы создаваемые произведения эффективно охранялись нормами авторского права. В этой связи в авторском законодательстве Кыргызстана, как и в законодательстве других стран, за авторами закрепляется широкий круг исключительных личных и имущественных прав, устанавливается, что произведения могут быть использованы, по общему правилу, лишь на основании договоров с их авторами на согласованных с ними условиях, определены сроки действия субъективного авторского права. В то же время, с учетом интересов общества, установлены случаи, когда произведения могут свободно использоваться указанными в законе заинтересованными лицами.

В-третьих, в качестве одного из принципов авторского права может быть выдвинуто положение о неотчуждаемости личных неимущественных прав автора. В этом состоит одно из существенных отличий кыргызского авторского права от авторского права ряда зарубежных стран. По кыргызскому авторскому законодательству личные неимущественные права автора (право авторства, право на имя и пр.) не могут перейти к другим лицам, хотя бы сам автор и выразил на это свое согласие. Подобное соглашение не будет иметь юридической силы и является недействительным. Поэтому даже в тех случаях, когда произведение создано в порядке выполнения служебного задания, личные неимущественные права сохраняются за автором и должны быть во всех случаях обеспечены. Этими же соображениями продиктованы нормы кыргызского законодательства, устанавливающие, что право авторства, право на авторское имя, право на защиту репутации автора не переходят по наследству, что в случаях так называемого «свободного» использования произведений обязательно указание имени автора и т. д. Что же касается имущественных прав авторов, то они могут передаваться другим лицам по авторскому договору, в порядке наследования, а также в силу закона (служебные произведения).

В-четвертых, для авторского права характерен принцип сво-

боды авторского договора. Данный принцип заменил собой присутствующий ранее действовавшему авторскому праву принцип нормативной регламентации основных прав и обязанностей сторон по авторским договорам. Наиболее ярким выражением последнего было существование так называемых типовых авторских договоров (издательских, сценарных, постановочных и др.), которые имели нормативное значение и подробно регламентировали отношения авторов и пользователей произведений. Конечно, было бы неверно сводить роль типовых договоров лишь к ограничению свободы сторон в распоряжении принадлежащими им правами. Одной из главных функций типовых договоров было ограждение авторов от произвола пользователей произведений, стремление гарантировать авторам определенный минимальный уровень прав. Условия конкретных авторских договоров, ухудшающие положение авторов по сравнению с соответствующим типовым договором, признавались недействительными и заменялись условиями, закрепленными в типовом договоре.

Вместе с тем присутствие в законодательстве правил, детально регулирующих сферу отношений, которая в принципе должна определяться прежде всего свободным волеизъявлением самих сторон, трудно признать нормальным явлением. В этой связи новое авторское законодательство отказалось от жесткой регламентации отношений сторон авторского договора. В нем закрепляются лишь возможные типы авторских договоров, а также указываются условия, которые должны быть в обязательном порядке согласованы сторонами. Что касается законных интересов авторов, то они обеспечиваются, с одной стороны, запретом включать в авторские договоры явно кабальные для авторов условия, например, условие о передаче прав на произведения, которые автор может создать в будущем, и, с другой стороны, правилами, предоставляющими авторам определенные права, например, на расторжение авторского договора по истечении пяти лет с даты его заключения, если конкретный срок договора сторонами не определен, или налагающими на пользователей произведения определенные обязанности, например по выплате автору аванса

по договору заказа. Кроме этих и некоторых других указанных в законе ограничений, стороны свободны в определении содержания авторского договора.

Вывод. Названные выше принципы определяют конкретное содержание основных норм авторского права, являются его исходными началами и служат предпосылками его дальнейшего развития. Знание этих принципов помогает лучше понять содержание конкретных правовых норм, способствует их правильному применению на практике и дает определенные ориентиры для разрешения тех жизненных ситуаций, которые прямо не урегулированы действующим законодательством.

Литература

1. Право интеллектуальной собственности: учебник / под общ. ред. Р.О. Оморова. – Бишкек, 2002. – 145 с.

2. Правовая охрана интеллектуальной собственности: учебник / под общ. ред. В.Н. Дементьева. – М., 1995. – 210 с.

3. *Сергеев А.П.* Право интеллектуальной собственности в РФ: учебник. – М., 2000. – 362 с.

ТЕМА 5. СУБЪЕКТЫ ПРАВА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Вопросы темы:

- 1. Субъекты права интеллектуальной собственности.**
- 2. Субъекты авторского права.**
- 3. Субъекты патентного права.**

1. Субъекты права интеллектуальной собственности

Субъектами права интеллектуальной собственности могут быть авторы, творческим трудом которых создан объект интеллектуальной собственности и их правопреемники по закону или

по завещанию, либо оформившие с автором договорные отношения по их использованию, а также государство и международные организации. Права на ОИС для каждой категории субъектов возникают в связи с различными юридическими фактами: созданием ОИС, переходом авторских прав по закону (завещанию) либо по договору.

Авторы:

1. Граждане Кыргызской Республики.
2. Иностранцы граждане.
3. Лица без гражданства.

Правопреемники: физические и юридические лица, государство, международные организации, которые не участвуют в создании ОИС, но обладают определенным объемом правомочий по их использованию в результате наследования, правопреемства или действия определенных договоров, заключенных с автором ОИС.

К ним относятся:

1. Физические лица (граждане Кыргызской Республики, иностранцы граждане, лица без гражданства).
2. Юридические лица.
3. Государство в лице своих органов.
4. Международные организации.

Общие положения об авторах как субъектах права интеллектуальной собственности

Автором (соавтором) признается физическое лицо, творческим трудом которого создан объект интеллектуальной собственности. Автором может быть любое физическое лицо независимо от пола, возраста, гражданства и состояния дееспособности.

Граждане КР:

Лица, которые приобрели гражданство КР по следующим основаниям:

- По рождению.
- В результате получения гражданства.
- По основаниям, предусмотренным межгосударственными договорами КР.
- По иным основаниям (Закон КР «О гражданстве КР»).

Особенности:

- Несоввершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе самостоятельно осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности (ст. 61 ГК КР).
- За лиц, не достигших 14 лет, а также граждан, признанных в установленном порядке недееспособными, все необходимые действия по осуществлению принадлежащих им прав совершают их законные представители (родители, усыновители или опекуны) (ст. 63 ГК КР).

Иностранцы граждане и лица без гражданства

- Иностранцами гражданами в КР признаются лица, не являющиеся гражданами КР и имеющие доказательства своей принадлежности к гражданству иностранного государства во время постоянного проживания или временного нахождения их на территории КР.
- Лица, проживающие на территории КР, не являющиеся гражданами КР и не имеющие доказательств своей принадлежности к гражданству иностранного государства, считаются лицами без гражданства (Закон КР «О гражданстве КР»).
- Иностранцы и лица без гражданства пользуются в КР правами и свободой граждан, а также несут обязанности на основании, условиях и в порядке, предусмотренных в законах межгосударственных договоров и соглашений.

Общие положения о соавторстве

Соавторы. Если в создании объектов интеллектуальной собственности участвовало несколько физических лиц, все они считаются его авторами (соавторы).

Признаки соавторства

- Основанием для возникновения соавторства является совместный творческий труд нескольких лиц.
- Порядок пользования правами, принадлежащими соавторам, определяется соглашением (договором) между ними.
- Соавторы сами определяют размер доли в принадлежа-

щих им правах в связи с созданием объектов интеллектуальной собственности и т. п.

- Распоряжение правами, принадлежащими соавторам, осуществляется по их взаимному согласию, а при возникновении спора – определяется судом по иску любого из соавторов.

Вывод. У субъектов права интеллектуальной собственности очень много общих черт, при этом правовое регулирование рассматриваемых вопросов не отличается от правового регулирования гражданским правом.

2. Субъекты авторского права

Закон КР об авторском праве ст. 9 устанавливает, что автором произведения признается гражданин, творческим трудом которого оно создано. Данная статья закона определяет, что основной субъект авторского права – физическое лицо творчеством которого создано произведение. При этом ни возраст, ни дееспособность значения не имеют. Гражданская правоспособность граждан в отношении обладания авторскими правами предполагает некоторое ограничение в самостоятельном осуществлении авторских прав.

За малолетних лиц, не достигших 14 лет, и полностью недееспособных граждан авторские права осуществляют их родители и опекуны как их законные представители (ст. 63 ГК КР). Родители заключают от имени малолетних авторов договоры, выступают в защиту их прав в случае правонарушения и т. д. При этом стороной в договоре является сам малолетний, принимает на себя обязанности и несет ответственность за их исполнение.

Граждане, которые вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, ставят свою семью в тяжелое материальное положение и признаны в связи этим ограничено дееспособными, могут осуществлять свои авторские права лишь согласия назначенных им попечителей (ст. 65 ГК КР).

Также не влияют на признание лица автором форма, назначение и достоинства созданного им произведения. Для признания лица автором от него не требуется каких-либо формальностей,

чьего-либо согласия или какого-либо соглашения.

В соответствии с законодательством наряду с физическими лицами обладателями авторских прав на произведения науки, литературы и искусства выступают и юридические лица. Юридические лица могут приобретать определенные авторские права лишь в порядке правопреемства – на основании закона или договора. Например, когда создается произведение автором при выполнении им служебного задания, авторское право переходит к юридическому лицу по трудовому договору автора и т. д. Во всех этих случаях юридическое лицо становится обладателем производного авторского права, которое первоначально возникло на стороне автора, но перешло к юридическому лицу по указанным в законе основаниям. Законом КР «Об авторском праве и смежных правах» в качестве авторов произведений признаются лишь физические лица, творческим трудом которых они созданы. У таких составных произведений, как энциклопедии, продолжающиеся сборники научных трудов, периодические издания и т. п., вообще нет единого автора в виде юридического лица, а авторами аудиовизуальных произведений признаны не все лица, внесшие творческий вклад в их создание, а только режиссер-постановщик, сценарист и композитор. При этом исключительные права на использование рассматриваемых произведений по-прежнему признаются за их издателями и изготовителями.

Субъектами авторского права признаются не только граждане Кыргызской Республики, но и иностранцы и лица без гражданства. Однако если, произведения граждан Кыргызстана охраняются независимо от места их обнародования или нахождения в иной объективной форме, то произведения иностранных авторов и лиц без гражданства охраняются при условии что они:

1. Обнародованы на территории Кыргызской Республики или находятся в Кыргызстане в какой-либо объективной форме. Правовое положение иностранных авторов не имеет никакого отличия, от правового положения кыргызстанских авторов.

2. Пользуются охраной в соответствии с международными договорами Кыргызской Республики. Согласно Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений на

территории Кыргызской Республики охраняются все произведения граждан стран – участниц конвенции, а также любые произведения, впервые опубликованные на их территории. Важно лишь, чтобы они вышли в свет после присоединения Кыргызской Республики к Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений 8 июля 1999 г.

Законодательство КР предусматривает возможность существования прав нескольких лиц на одно произведение. То есть создание произведения совместным трудом двух или более лиц – соавторство, независимо от, того образует ли такое произведение одно неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет также и самостоятельное значение (ст. 10 Закона КР об авторском праве и смежных правах).

Соавторство устанавливается по полученному результату, лицо, которое принимало участие в работе не становится соавтором, если творческий результат его труда не нашел отражения в произведении.

Обычно соавторы работают одновременно и в одном месте, но они могут и работать в разных местах, и в разное время. Тем не менее, их труд будет считаться «совместным». Соавторы могут заключить между собой устное или письменное соглашение о создании совместного произведения.

Соавторство бывает двух видов: делимое (раздельное) и неделимое (нераздельное) соавторство.

Делимое соавторство – когда соавторы решают объединить части произведения и использовать их вместе. Например, объединение слов и музыки, принадлежащим разным авторам, появляется новое произведение – песня, основанное на делимом соавторстве. Это соавторство по соглашению предусматривающее, что соавторы объединяют созданные им части произведения, взаимно ограничивают свои авторские права и будут использовать свои произведения совместно.

Неделимое соавторство – основывается на факте создания неделимого произведения. Соавторы такого произведения используют его по своему соглашению.

При неделимом соавторстве никакого авторского права на

отдельные части произведения не возникает. Взаимоотношения соавторов определяются соглашением между ними, основанными на принципах единогласия. Соглашение между соавторами может предусматривать порядок представления имен авторов при использовании произведения, или имена соавторов указываются в алфавитном порядке. Соглашение между соавторами не является авторским договором.

В качестве особого субъекта авторских прав выступают организации, управляющие имущественными правами авторов на коллективной основе. В системе коллективного управления имущественными правами под «имущественными правами» имеются в виду авторские и смежные права. Эта система называется «коллективной», так, как она начинает функционировать при условии, если в ней участвует такое число правообладателей, которого достаточно для того, чтобы выступать от имени всех правообладателей на определенные охраняемые объекты, используемые определенным образом. В соответствии со ст.44 Закона КР об авторских и смежных правах такого рода организации могут создаваться непосредственно обладателями авторских и смежных прав в целях обеспечения этих прав в случаях, когда их практическое осуществление в индивидуальном порядке затруднено. Сферы коллективного управления:

1. Публичное исполнение произведений в традиционных формах (театр, концерты, эстрада, цирк, дискотеки и т. п.).

2. Использование произведений на радио и в телевидении. Это в настоящее время самая важная сфера, требующая коллективного управления, поскольку эфир постоянно использует самые разнообразные произведения.

3. Воспроизведение произведений путем механической, магнитной или иной записи. Многие организации осуществляют звукозапись охраняемых произведений или тиражируют звукозаписи содержащие авторские, исполнительские и фонограммные права.

Вывод. В законодательстве имеется ряд особенностей в правовом регулировании отношений касательно субъектов авторского права.

3. Субъекты патентного права

В отношениях, связанных с созданием, регистрацией и использованием изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, участвует большое число субъектов, представленных как гражданами, так и юридическими лицами. К их числу относятся создатели творческих решений, патентообладатели, их правопреемники, патентное ведомство и др. лица, наделенные соответствующими правами и обязанностями в рассматриваемой сфере.

Одной из центральных фигур является автор технического и художественно-конструкторского решения. Им признается только физическое лицо, творческим трудом которого они созданы. Для признания лица автором соответствующего решения не имеют значения ни его возраст, ни состояние его дееспособности.

Наряду с гражданами Кыргызстана правами на объекты патентного права в полной мере пользуются лица без гражданства, проживающие на территории Кыргызской Республики. Что касается иностранных граждан, а также лиц без гражданства, проживающих за пределами Кыргызской Республики, то с учетом международных обязательств КР они имеют такие же права, как и кыргызские граждане, при условии, что законодательство государства, гражданами которого они являются или на территории которого они имеют местонахождение, предоставляют аналогичные права гражданам КР или лицам, имеющим постоянное местонахождение в КР по принципу взаимности. К гражданам государств, участвующих в Парижской конвенции по охране промышленной собственности, а также к гражданам, проживающим на территории этих государств, применяется принцип национального режима без каких-либо изъятий.

Если в создании объекта патентного права участвовало несколько физических лиц, все они считаются его авторами.

Основанием для возникновения соавторства является совместный творческий труд нескольких лиц, выразившийся в решении задачи. Совершенно не обязательно, чтобы все соавторы внесли равный творческий вклад в совместную работу или проделали весь путь от постановки конкретной задачи до проверки

полученного результата. Простое техническое содействие, каким бы важным для достижения результата оно ни было, отношения соавторства не порождает. Соавторами не признаются лица оказавшие автору только техническую, организационную или материальную помощь, а также лица, осуществлявшие лишь общее руководство разрабатываемыми темами, но не принимавшие творческого участия в создании изобретения, полезной модели, промышленного образца.

Патентообладателем является лицо, владеющее патентом на изобретение, полезную модель или промышленный образец и вытекающими из патента исключительными правами на использование указанных объектов. Им может быть автор разработки, его наследник или иной правопреемник. Изначально правом на получение патента на свое имя обладает автор разработки, если только законом не установлено иное. Данное право основывается на самом факте создания патентоспособного решения и является одним из основополагающих прав автора. Однако фигуры автора и патентообладателя совпадают далеко не всегда.

Автор вправе уступить принадлежащее ему право на получение патента любому физическому или юридическому лицу. Обычно такая переуступка права на получение патента осуществляется на основе специального договора, заключенного между автором и будущим патентообладателем. Регистрация такого договора не требуется, пошлина не оплачивается.

Автор, получивший патент на свое имя, может в любой момент уступить его любому лицу по договору, в этом случае регистрация в патентном ведомстве этого договора обязательна, уплачивается соответствующая пошлина.

В отношении служебных разработок законодательством признается право работодателя на получение патента, при этом авторам полагается вознаграждение. Если работодатель в течении четырех месяцев с даты уведомления его автором о созданном изобретении, полезной модели, промышленном образце не подаст заявку в Патентное ведомство, не переуступит право на подачу заявки другому лицу и не сообщит автору о сохранении соответствующего объекта в тайне, то автор имеет право подать заявку

и получить патент на свое имя. В этом случае работодатель имеет право на использование соответствующего объекта промышленной собственности в собственном производстве с выплатой патентообладателю компенсации, определяемой на договорной основе. Патентообладателями в отношении объектов патентного права могут выступать одновременно несколько лиц. В этом случае взаимоотношения по использованию разработки, определяются соглашением между ними. При отсутствии такого соглашения каждый из них может использовать охраняемый объект по своему усмотрению, но не вправе предоставить на него лицензию или уступить патент другому лицу без согласия остальных владельцев.

Патентообладателями могут быть и иностранные лица. Иностранные патентообладатели, являющиеся гражданами государств-участников Парижской конвенции по охране промышленной собственности либо имеющие на территории одного из этих государств постоянное местонахождение, пользуются в Кыргызской Республике тем же объемом прав, что и кыргызские патентообладатели.

В случае смерти автора разработки или владельца патента субъектами патентного права становятся их наследники. Наследование изобретательских и патентных прав осуществляется в общем порядке и происходит как по закону, так и по завещанию. При наследовании патентных прав к наследникам переходят права патентообладателя в полном объеме. Однако период их действия ограничен оставшимся сроком действия патента.

В случае отсутствия у автора (патентообладателя) наследников по закону и неоставления им завещания в качестве наследника выступает государство. Действующее законодательство не предусматривает в этом случае прекращения соответствующих прав. Однако кто должен представлять интересы государства в отношении перешедших к нему по наследству патентных прав, в законодательстве не решен. Вообще вопросы наследования патентных прав в наследственном законодательстве урегулированы не достаточно полно, и требовалось бы законодателю более подробно осветить эти вопросы.

Вывод. В законодательстве имеется ряд особенностей в правовом регулировании отношений касательно субъектов патентного права.

Литература

1. Право интеллектуальной собственности: учебник / под общ. ред. Р.О. Оморова. – Бишкек, 2002. – 145 с.
2. Правовая охрана интеллектуальной собственности: учебник / под общ. ред. В.Н. Дементьева. – М., 1995. – 210 с.
3. *Сергеев А.П.* Право интеллектуальной собственности в РФ: учебник. – М., 2000. – 362 с.

ТЕМА 6. ОБЪЕКТЫ ПАТЕНТНОГО ПРАВА

Вопросы темы:

1. **Понятие «промышленная собственность».**
2. **Понятие изобретения.**
3. **Понятие полезной модели.**
4. **Понятие промышленного образца.**

1. Понятие «промышленная собственность»

Термин «промышленная собственность» впервые появился во французском законодательстве прошлого века, которым право на изобретение, так же как и право на товарный знак, рассматривалось как особый вид собственности.

Словосочетание «промышленная собственность» также не является точным юридическим понятием. Очевидной становится обоснованность введения такого понятия, когда речь идет об изобретениях, так как основным сектором экономики, который заинтересован в их реализации, является промышленность. Но оно в европейской культуре приобрело значение и для торговли благодаря товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям.

Понятие «промышленная собственность» иногда неправильно относят к движимой или недвижимой собственности, используемой для промышленного производства. С юридической точки зрения промышленная собственность не является разновидностью этих форм собственности, но этот термин, возникший исторически, употребляется в таком значении и в настоящее время, по сути дела, как дань традиции.

Объектами промышленной собственности (ПС) в соответствии со ст. 1(2) Парижской конвенции по охране промышленной собственности являются кроме изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, также товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, указания происхождения или наименования места происхождения товара, а также права по пресечению недобросовестной конкуренции.

Патентная форма охраны является наиболее распространенной для объектов промышленной собственности и наиболее важной из всех средств охраны с точки зрения правовой и экономической. Применяется она только в отношении трех объектов ПС – изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. Такой подход оправдан постольку, поскольку мы здесь имеем дело с объектами, весьма друг другу близкими – и по их сути, и соответственно по процедуре подготовки заявок на их правовую охрану. Патентный закон определяет систему оформления заявок и экспертизы объектов, защита которых должна обеспечиваться на протяжении всего цикла научно-исследовательских работ и опытно-конструкторских работ и последующего производства. Так, в процессе разработки изделия и отладки его производства подаются заявки на изобретение и полезную модель, а выходу на рынок должна предшествовать заявка на промышленный образец.

На эти объекты промышленной собственности по закону выдается охраняемый документ в виде патента. Значение патента проявляется, с одной стороны в том, что это документ, выдаваемый государством в соответствии с его законодательством, подтверждающий права на объект промышленной собственности и удостоверяющий приоритет, авторство и исключительное право

на использование этих объектов. С другой стороны, патент обеспечивает патентообладателю защиту предоставленных ему прав, причем права на защиту и соответствующий механизм защиты отражены в законодательстве государства, выдавшего патент.

Вывод. Понятие «промышленная собственность» иногда неправильно относят к движимой или недвижимой собственности, используемой для промышленного производства. С юридической точки зрения промышленная собственность не является разновидностью этих форм собственности, но этот термин, возникший исторически во французском законодательстве, означает часть интеллектуальной собственности, в которую входят изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров, фирменные наименования, права по пресечению недобросовестной конкуренции и употребляется в таком значении и в настоящее время, по сути дела, как дань традиции.

2. Понятие изобретения

Патентный закон КР не содержит определения понятия изобретения, а лишь указывает на условия его патентоспособности: изобретению предоставляется правовая охрана, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо (ст. 5 Патентного закона КР). Подобный подход согласуется с мировой патентной практикой, которая, как правило, акцентирует внимание не на всех признаках изобретения, а лишь на тех, которые необходимы для его охраны. При этом, однако, остается открытым вопрос: что же представляет собой изобретение как таковое?

Отечественная наука, равно как и действовавшее ранее законодательство, традиционно рассматривала изобретение в качестве технического решения задачи. В этот родовый признак изобретения вкладывался двоякий смысл. С одной стороны, изобретательское предложение должно было не просто ставить ту или иную задачу, а указывать конкретные пути и средства ее решения.

С другой стороны, требовалось, чтобы решение задачи было техническим, а не каким-либо иным, в частности организационным или экономическим. При этом акцент делался не на самой задаче, а на сущности ее решения. Иными словами, с помощью изобретения могла решаться любая практическая задача в области техники, сельского хозяйства, культуры, образования и т. д., но исключительно техническими средствами.

Признаваемые советским законодательством виды технических решений раскрывались через понятие «объект изобретения». К числу объектов изобретений относились устройства, способы, вещества, а также предложения по применению уже известных устройств, способов и веществ по новому назначению. Таким образом, изобретением как техническим решением задачи могло быть признано лишь конкретное работоспособное решение, предложенное в виде устройства, способа, вещества или предложения по использованию этих объектов по новому назначению.

Обращаясь к Патентному закону КР, легко заметить, что хотя сам термин «техническое решение задачи» в Законе и не употребляется, конкретные требования, предъявляемые к изобретениям в соответствии с этим критерием, в Законе присутствуют. Патентный закон КР, как и прежнее законодательство, прямо указывает на возможные объекты изобретений, лишь расширяя их круг за счет штаммов микроорганизмов, культур клеток растений и животных (ст. 5). Все они могут быть отнесены к техническим решениям в соответствии с энциклопедическим определением техники как совокупности средств человеческой деятельности, созданных для осуществления процессов производства и обслуживания непрямых процессов общества. Напротив, объединяющим признаком объектов, не признаваемых патентоспособными изобретениями, перечень которых содержится в ст. 5 Патентного закона КР, является их нетехнический характер, остановимся на этом чуть подробнее.

Итак, любое решение задачи, заявляемое в качестве изобретения, должно подпадать под один из названных в законе объектов, то есть быть устройством, веществом, способом, штаммом

микроорганизма, культурой клеток растений и животных, либо предложением по использованию указанных объектов по новому назначению.

К устройствам относятся конструкции и изделия. Под устройством понимается система расположенных в пространстве элементов, определенным образом взаимодействующих друг с другом. Для характеристики устройств используются конструктивные средства – наличие конкретных элементов, наличие связи между элементами, их взаимное расположение, формы выполнения элементов, материал, из которого они выполняются, и т. п.

К устройствам как объектам изобретений относятся машины, приборы, механизмы, инструменты, оборудование и т. п. По сравнению с другими видами технических решений изобретения-устройства обеспечивают наиболее действенный контроль за их фактическим использованием, что и определяет их относительную распространенность.

Вещество как самостоятельный вид изобретения представляет собой искусственно созданное материальное образование, являющееся совокупностью взаимосвязанных элементов. Изобретения-вещества подразделяются на: 1) индивидуальные химические соединения, к которым также условно отнесены высокомолекулярные соединения и объекты геновой инженерии; 2) композиции (составы, смеси, сплавы, керамика и т. д.); 3) продукты ядерных превращений (например, новые изотопы).

К способам относятся процессы выполнения действий над материальными объектами с помощью материальных же объектов. Способ – это совокупность приемов, выполняемых в определенной последовательности и с соблюдением определенных правил. Для характеристики способов используются технологические средства – наличие определенной совокупности действий, порядок их выполнения (последовательно, одновременно, в различных режимах), условия осуществления действий и т. п.

Изобретения-способы подразделяются на: а) способы, направленные на изготовление продуктов; б) способы, направленные на изменение состояния предметов материального мира без

получения конкретных продуктов (транспортировка, обработка и т. д.); в) способы, в результате применения которых определяется состояние предметов материального мира (контроль, измерение, диагностика и т. п.). Специфика изобретений-способов, направленных на изготовление продуктов, заключается в том, что действие патента, выданного на такой способ, распространяется и на продукт, изготовленный непосредственно этим способом (так называемая охрана способа через продукт).

Штамм микроорганизма, культуры клеток растений или животных означают совокупность клеток, имеющих общее происхождение и характеризующихся одинаковыми устойчивыми признаками. Штаммы составляют основу биотехнологии и применяются в лечебных, профилактических целях, в качестве стимуляторов роста и т. д. Создание штаммов предполагает отыскание нужной среды для микроорганизмов, оптимального температурного режима, выявление средств, способствующих их росту и сохранению, и т. п. К штаммам микроорганизмов, культурам клеток растений и животных относятся индивидуальные штаммы (например, штаммы традиционных микроорганизмов – бактерии, микроскопические грибы, дрожжи и т. д., штаммы микроорганизмов, подпадающих под определение «микроорганизм», – простейшие микроскопические водоросли, микроскопические лишайники, микроскопические беспозвоночные животные и т. д.) и консорциумы микроорганизмов, культурам клеток растений и животных (смешанные штаммы микроорганизмов, ассоциации микроорганизмов, смешанные культуры клеток растений и (или) животных и др.).

Наконец, применение ранее известных устройств, способов, веществ, штаммов по новому назначению состоит в том, что известное техническое средство предлагается использовать с иной целью для решения задачи, которая не имела в виду ни автором, ни другими специалистами, когда впервые стали применять данные устройства, способ, вещество или штамм. Иными словами, сущность так называемых изобретений на применение заключается в установлении новых свойств уже известных объектов

и определении новых областей их использования. К применению по новому назначению приравнивается первое применение известных веществ (природных и искусственно полученных) для удовлетворения общественной потребности.

Наряду с объектами изобретений Патентный закон КР указывает на те творческие результаты, которые не признаются изобретениями ввиду их нетехнического характера. К ним, в частности, относятся, научные теории и математические методы; методы организации и управления хозяйством; условные обозначения, расписания, правила; методы выполнения умственных операций; алгоритмы и программы для вычислительных машин; проекты и схемы планировки сооружений, зданий, территорий; решения, касающиеся только внешнего вида изделий, направленные на удовлетворение эстетических потребностей; топологии интегральных микросхем; сорта растений и породы животных и др. Большинство названных достижений охраняется правом, но не как изобретения, а в качестве иных объектов интеллектуальной собственности, подпадая под действие либо норм авторского права (например, программы для вычислительных машин, проекты зданий и сооружений) либо норм иных правовых институтов (например, топологии интегральных микросхем, новые сорта растений и породы животных).

Таким образом, в соответствии с действующим законодательством изобретением считается всякий достигнутый человеком творческий результат, сущность которого состоит в нахождении конкретных технических средств решения задачи, возникшей в сфере практической деятельности.

Вопрос о том, охраняется ли данный результат законом, лежит в иной плоскости и сам по себе не играет решающей роли в признании того или иного предложения изобретением. Одни изобретения, которые отвечают предусмотренным законом требованиям, становятся в установленном порядке официально признанными объектами охраны; другие изобретения, которые таким требованиям не соответствуют или хотя бы и соответствуют, но не оформлены в установленном порядке, охраной не пользуются

ся, хотя и не перестают быть из-за этого изобретениями. К числу последних могут быть, в частности, отнесены такие технические решения, которые не обладают объективной новизной, хотя и являются результатами самостоятельной творческой работы; решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали, и др.

Правовой охраной пользуются те изобретения, которые являются новыми, имеют изобретательский уровень и промышленно применимы. При этом они должны быть запатентованы в установленном законом порядке.

Изобретение является новым, если оно не известно из уровня техники. Согласно закону уровень техники включает в себя любые сведения, ставшие общедоступным в мире до даты приоритета изобретения. При проверке новизны учитываются сведения, ставшие общедоступными не только в Кыргызстане, но и в зарубежных странах. Иными словами, новизна изобретения должна носить абсолютный мировой характер. Также, при определении новизны могут использоваться только те сведения, которые стали общедоступными до даты приоритета изобретения.

Изобретение имеет изобретательский уровень, если оно для специалиста явным образом не следует из уровня техники. Условие изобретательского уровня означает, что решение, составляющее суть охраноспособного изобретения, не только должно быть отличающимся от известных, но и являться продуктом творчества, т. е. создания чего-то отличного от всего, что существовало прежде, либо содержащего известные элементы, дающие при их использовании неизвестный результат.

Изобретение признается соответствующим изобретательскому уровню, если не выявлены решения, имеющие признаки, совпадающие с его отличительными признаками, или такие решения выявлены, но нет сведений об известности влияния отличительных признаков на достигаемый изобретением технический эффект.

В соответствии со ст. 5 Патентного закона КР изобретение является промышленно применимым, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и

других областях деятельности. Кроме того, для определения охраноспособности изобретения должна быть подтверждена возможность его осуществления с помощью описанных в заявке или известных до даты приоритета средств, а при осуществлении изобретения должно реализоваться указанное назначение изобретения.

Правовая охрана на изобретение действует в течение двадцати лет с даты подачи заявки в Кыргызпатент (ст. 4 Патентного закона КР). Только в отношении одного вида изобретений существует исключение по срокам, это в отношении изобретений в области фармацевтики. В отношении этих изобретений срок действия патента может быть продлен по ходатайству заявителя сроком до 5 лет, в случае, если будут иметься доказательства, подтверждающие факт задержки в прохождении соответствующих процедур в государственных органах этого изобретения на предмет его допуска к продаже.

Вывод. Патентный закон КР не содержит определения понятия изобретения, а лишь указывает на условия его патентоспособности: изобретению предоставляется правовая охрана, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо.

3. Понятие полезной модели

Следующим объектом патентного права является полезная модель. При ее характеристике, а также при анализе понятия и признаков полезной модели, уже не будут подробно освещаться те их признаки, которые совпадают с признаками изобретения, внимание будет акцентироваться лишь на имеющихся различиях.

В качестве полезной модели охраняются новые и промышленно применимые решения, относящиеся к конструктивному выполнению средств производства и предметов потребления, а также их составных частей (ст. 6 Патентного закона КР).

Понятием «полезная модель» обычно охватываются такие технические новшества, которые по своим внешним признакам очень напоминают патентоспособные изобретения, однако являются менее значительными с точки зрения их вклада в уровень техники.

Законодательство тех стран, которые предоставляют особую охрану подобным объектам, устанавливает, как правило, более упрощенный порядок выдачи на них охранных документов (иногда именуемых малыми патентами), сокращенный срок их действия, менее значительные пошлины и т. п.

Что касается круга охраняемых в качестве полезной модели объектов, то в мировой практике наметились два подхода. В одних странах, в частности в Японии, понятие «полезная модель» толкуется расширительно и охватывает собой практически тот же перечень объектов, которые могут быть признаны изобретениями, то есть устройства, способы, вещества и т. п. В других странах, в частности в ФРГ, понятием «полезная модель» охватываются лишь объекты, имеющие пространственную структуру, то есть устройства.

Патентный закон КР, как видно из содержащегося в нем определения, исходит из узкого понятия полезной модели, то есть ею признается только решение, заключающееся в пространственном расположении материальных объектов. В качестве полезной модели не охраняются решения, относящиеся к способам, веществам или штаммам микроорганизмов, культурам клеток растений и животных.

Как и изобретение, полезная модель является техническим решением задачи. Их основное различие заключается в двух моментах.

Во-первых, в качестве полезной модели охраняются не любые технические решения, а лишь те, которые относятся к типу устройств, то есть к конструктивному выполнению средств производства и предметов потребления.

Во-вторых, к полезной модели не предъявляется требование изобретательского уровня. Это, однако, не означает, что полезной моделью может быть признано очевидное для любого специалиста решение задачи. Полезная модель, как и изобретение и другие объекты интеллектуальной собственности, должна быть результатом самостоятельного изобретательского творчества. Но степень творчества может быть меньшей, чем это требуется для признания решения изобретением. Кроме того, наличие изобре-

тательского творчества не проверяется при выдаче охранного документа на полезную модель. Для признания решения полезной моделью оно должно обладать новизной и промышленной применимостью.

Полезная модель признается новой, если совокупность ее существенных признаков неизвестна из уровня техники, то есть совокупности общедоступных в мире сведений.

Однако, в отличие от изобретений, в состав уровня техники при исследовании новизны полезной модели не включаются сведения об открытом применении за пределами Кыргызстана средств, тождественных заявляемой полезной модели. К полезной модели предъявляется требование не абсолютной, а относительной мировой новизны.

Во всем остальном (требование общедоступности сведений, определение новизны на дату приоритета, льгота по новизне, предоставляемая заявителю, и т. д.) признак новизны полезной модели совпадает с новизной изобретения.

Критерий промышленной применимости по отношению к полезной модели имеет точно такое же значение, что и по отношению к изобретению. Он свидетельствует о том, что заявленное решение является осуществимым и заявителем разработаны и отражены в заявке конкретные средства, достаточные для воплощения его в жизнь.

Полезные модели в самом общем виде представляют собой так называемые малые изобретения: отвечая критерию новизны, они не отличаются творческим уровнем. Правовая охрана полезных моделей исключительно значима для средних и мелких предпринимателей, не говоря уж о самих изобретателях, обретающих быструю и дешевую защиту своих конструктивных разработок, пусть не несущих заряда высоких научно-технических идей, но пользующихся спросом в повседневной жизни. К примеру, в Южной Корее защищена конструкция зажигалки, скомбинированной с открывалкой для пивных бутылок. Изделие было хорошо принято рынком, обеспечило производителю высокие прибыли, а наличие охранного документа на полезную модель защитило его монопольные права патентообладателя.

Правовая охрана полезной модели предоставляется только на пять (может быть продлен на три года), а не на двадцать лет, как при выдаче патента. Это и понятно: полезная модель, как правило, рассчитана на нужды потребительского рынка, а он быстро обновляется. Происходящая таким образом потеря в сроках правовой защиты ПС практически компенсируется тем, что введение самого ее механизма в данном случае значительно проще, чем при патентовании: заявка подвергается только формальной экспертизе. Это сокращает сроки (свидетельство на полезную модель может быть получено заявителем через полгода), но ослабляет меру защищенности и повышает шансы оспорить правомерность выдачи свидетельства.

Закон позволяет автору заявки на полезную модель, если он того захочет, преобразовать ее в заявку на изобретение (но только до того, как принято решение о выдаче свидетельства на эту модель); возможна и обратная трансформация (тоже с ограничением: до публикации сведений о заявке на изобретение). Эти правовые нормы также, разумеется, способствуют развитию промышленной собственности, соответственно росту эффективности экономики.

Вывод. Согласно Патентного закона КР в качестве полезной модели охраняются не любые технические решения, а лишь те, которые относятся к типу устройств, то есть к конструктивному выполнению средств производства и предметов потребления. В качестве полезной модели не охраняются решения, относящиеся к способам, веществам или штаммам микроорганизмов, культурам клеток растений и животных.

4. Понятие промышленного образца

Промышленным образцом является художественно конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид (ст. 7 Патентного закона КР). Как и изобретение, промышленный образец представляет собой нематериальное благо, результат умственной деятельности, который может быть воплощен в кон-

кретных материальных объектах. Однако если изобретение является техническим решением задачи, то промышленным образцом признается решение внешнего вида изделия, то есть дизайнерское решение задачи.

Родовой признак промышленного образца – дизайнерское решение – означает, во-первых, что в решении содержатся указания на конкретные средства и пути реализации творческого замысла дизайнера. Если задача лишь поставлена, но фактически не решена, промышленный образец как самостоятельный объект еще не создан.

Во-вторых, задача, решаемая с помощью промышленного образца, состоит в определении внешнего вида изделия. Под изделиями в данном случае понимаются самые разнообразные предметы, предназначенные для удовлетворения человеческих потребностей, которые могут восприниматься визуально и способны относительно сохранять свой внешний вид. Внешний вид изделия может включать различные признаки, но, в конечном счете, он определяется выразительностью и взаимным расположением основных композиционных элементов, формой и цветовым исполнением.

В-третьих, решение внешнего вида изделия должны носить художественно-конструкторский характер. Иными словами, во внешнем виде изделия должны сочетаться художественные и конструкторские элементы. Использование одних лишь художественных средств, например, изменение цвета изделия, равно как и одних конструкторских средств, например изменение размера изделия, для промышленного образца недостаточно. Художественные и конструкторские элементы должны гармонично сочетаться и взаимно дополнять друг друга.

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

Изделие как объект промышленного образца может быть, в свою очередь, объемным (модель), плоскостным (рисунок) или составлять их сочетание. Объемные промышленные объекты представляют собой композицию, в основе которой лежит объемно-пространственная структура, например, художественно-кон-

кретное решение, определяющее внешний вид станка, машины, обуви и т. п. Плоскостные промышленные объекты характеризуются линейно-графическим соотношением элементов и фактически не обладают объемом, например, внешний вид ковра, платка, ткани, обоев и т. п. Комбинированные промышленные образцы сочетают в себе элементы, свойственные объемным и плоскостным промышленным образцам, например внешний вид информационного табло, циферблата часов и т. п.

Часть изделия может быть заявлена в качестве промышленного образца в том случае, если она предназначена для унифицированного применения, то есть может быть использована с целым рядом изделий, а также обладает самостоятельной функцией и завершенной композицией. Например, самостоятельным промышленным образцом могут быть признаны фары, различного рода ручки, седло для велосипеда и т. п.

Комплект (набор) изделий признается промышленным образцом, если входящие в его состав элементы, выполняющие разнообразные функции, отличные друг от друга, подчинены общей задаче, решаемой комплектом в целом. Например, как промышленный образец могут быть зарегистрированы чайный или столовый сервиз, мебельный гарнитур, набор инструментов и т. п.

Вариантами промышленного образца может быть художественно-конструкторское решение одних и тех же изделий, различающихся по совокупности существенных признаков, определяющих одинаковые эстетические и эргономические особенности изделий. Например, вариантами промышленного образца может быть художественно-конструкторское решение двух или нескольких автомобилей одной модели, отличающихся друг от друга формой облицовки, ручек, фар и т. п.; стульев, отличающихся фактурой и цветом декоративной обивочной ткани, и т. д.

Внешний вид некоторых предметов материального мира не может заявляться в качестве промышленного образца. Так, не признаются промышленным образцом:

1) изделия, внешний вид которых обусловлен исключительно их технической функцией (гайки, болты, винты, сверла и т. п.);

2) объекты архитектуры, кроме малых архитектурных форм, например внешний вид киосков, палаток, телефонных будок и т. п.;

3) печатная продукция как таковая, которая охраняется нормами авторского права;

4) объекты неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ, так как неустойчивость их формы не позволяет придать им внешний вид с помощью художественно-конструкторских средств;

5) изделия, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали (например, рисунки и надписи порнографического и оскорбительного характера).

Итак, промышленным образцом в широком смысле является любое художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид. В этом смысле промышленным образцом могут считаться решения внешнего вида любых новых изделий, выпускаемых промышленностью, которые в своей подавляющей массе нигде не регистрируются и никак не охраняются.

Правовая охрана предоставляется тем промышленным образцам, которые являются новыми, оригинальными. Указанные критерии патентоспособности, закрепленные Патентным законом КР, соответствуют наиболее распространенным в мировой практике признакам охраняемых правом промышленных образцов. Рассмотрим вкратце эти критерии.

Промышленный образец признается новым, если совокупность его существенных признаков, определяющих эстетические и эргономические особенности изделия, неизвестна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца.

При этом под существенными признаками промышленного образца понимаются признаки, объективно присущие художественно-конструкторскому решению изделия, каждый из которых необходим, а все вместе достаточны для создания зрительного образа изделия. К новизне промышленного образца предъявляются точно такие же требования, как и к новизне изобретения.

Промышленный образец признается оригинальным, если его существенные признаки обуславливают творческий характер

эстетических особенностей изделия. Данный признак выполняет применительно к промышленному образцу примерно такую же роль, какую играет относительно изобретений критерий изобретательского уровня: с его помощью охраноспособные промышленные образцы как творческие художественно-конструкторские решения отграничиваются от результатов обычной дизайнерской работы. Правовой охране подлежат лишь те решения, которые, выходя из рамок обычного проектирования, воспринимаются как неожиданные, несхожие с известными художественно-конструкторскими разработками.

Патент на промышленный образец действует в течение десяти лет с даты подачи заявки в Кыргызпатент. Действие патента на промышленный образец продлевается Кыргызпатентом по ходатайству владельца патента, но не более чем на пять лет (ст. 4 Патентного закона КР).

С принятием Патентного закона КР в Кыргызстане создана патентная форма охраны изобретений и промышленных образцов, что стало самым существенным моментом в реформе патентной системы. Патентная форма охраны прав на объекты промышленной собственности такова же по своей сути, что и во всем мире. Лицу, своим творческим трудом, создавшему для общества новое техническое средство, гарантируется возможность извлечения выгоды из монопольного владения этим средством в пределах установленного законом срока, после истечения которого оно поступает во всеобщее пользование. Предоставление такой возможности осуществляется в рамках специальной процедуры, которая включает доведение до сведения общества данных о созданном техническом новшестве (составление и подача заявки, публикация материалов заявки и т. п.), проверку компетентным государственным органом того, действительно ли заявленное новшество обогащает мировой уровень техники (экспертиза заявки), и, наконец, выдачу от имени государства особого охранного документа, гарантирующего права заявителя. Таким документом является патент на изобретение или иной объект патентного права, который официально подтверждает права его обладателя и устанавливает их объем.

Права патентообладателя носят абсолютный, исключительный и срочный характер, а также ограничены территорией того государства, патентное ведомство которого его выдало. Абсолютная природа прав патентообладателя определяется тем, что в качестве лиц, обязанных воздерживаться от использования принадлежащей патентообладателю разработки, выступают все остальные члены общества, на которых распространяются законы данного государства. Никто не вправе посягать на возможность патентообладателя единолично владеть и распоряжаться принадлежащей ему разработкой, если только в самом законе не установлены на этот счет определенные изъятия.

Исключительный характер субъективных патентных прав выражается в том, что в пределах одной страны права на разработку могут принадлежать лишь одному патентообладателю.

Права, вытекающие из патента, действуют в течение определенного периода времени. По кыргызскому патентному законодательству срок действия любых патентов начинается с даты поступления заявки в Кыргызпатент. При этом патент на изобретение действует в течение 20 лет с этой даты, свидетельство на полезную модель – 5 лет, патент на промышленный образец – 10 лет. По ходатайству патентообладателя действие свидетельства на полезную модель и патента на промышленный образец может быть продлено соответственно на 3 года и 5 лет. Такое продление осуществляется по ходатайству патентообладателя (владельца свидетельства), которое может быть подано в течение двух последних месяцев последнего текущего года действия охранного документа или в течение шести месяцев по окончании срока его действия.

Вывод. Итак, промышленным образцом в широком смысле является любое художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид. В этом смысле промышленным образцом могут считаться решения внешнего вида любых новых изделий, выпускаемых промышленностью, которые в своей подавляющей массе нигде не регистрируются и никак не охраняются. Правовая охрана предоставляется тем промышленным образцам, которые являются новыми, оригинальными.

Литература

1. Гражданское право. Часть III / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: Проспект, 1998. – 592 с.
2. Гражданское право: учебник / под ред. Е.А. Суханова. В 2 т. – М., 1993.
3. *Двойников И.В.* Право на результаты творческой деятельности: учебное пособие. – М., 1995.
4. Право интеллектуальной собственности: учебник / под общ. ред. Р.О. Оморова. – Бишкек, 2002. – 145 с.
5. Правовая охрана интеллектуальной собственности: учебник / под общ. ред. В.Н. Дементьева. – М., 1995. – 210 с.
6. *Сергеев А.П.* Право интеллектуальной собственности в РФ: учебник. – М., 2000. – 362 с.

ТЕМА 7. СРЕДСТВА ИНДИВИДУАЛИЗАЦИИ УЧАСТНИКОВ ГРАЖДАНСКОГО ОБОРОТА, ПРОИЗВОДИМЫХ ИМИ ТОВАРОВ, РАБОТ И УСЛУГ, ПРАВА ПО ПРЕСЕЧЕНИЮ НЕДОБРОСОВЕСТНОЙ КОНКУРЕНЦИИ

Вопросы темы:

1. Средства индивидуализации участников гражданского оборота, производимых ими товаров, работ и услуг.
2. Товарный знак.
3. Наименование места происхождения товара.
4. Фирменные наименования.
5. Право на пресечение недобросовестной конкуренции.

1. Средства индивидуализации участников гражданского оборота, производимых ими товаров, работ и услуг

Объектами промышленной собственности (ПС) в соответствии со ст. 1(2) Парижской конвенции по охране промышленной

собственности являются кроме изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, также товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, указания происхождения или наименования места происхождения товара.

Закон КР «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» регулирует правовые и экономические отношения, возникающие в связи с охраной трех хотя и разных, но сходных объектов ПС. Два из них (товарные знаки и знаки обслуживания) давно уже охвачены отечественным законодательством, а третий (наименования мест происхождения товаров) введен как новый. Товарные знаки и знаки обслуживания охраняются практически так же, как и при ранее действовавшем механизме. Что касается наименований мест происхождения товаров, охрана которых введена на территории КР впервые, то целью тут является поддержание и стимулирование производств и промыслов, поставляющих на рынок продукты с уникальными качествами, часто сформировавшимися на базе многовековых национальных традиций.

Законодательство о средствах индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг) – это совокупность норм, регулирующих общественные отношения, возникающие в связи с реализацией исключительных прав в сфере производства, торгового обращения, оказания услуг и т.п.

Основной функцией рассматриваемого института ИС является обеспечение должной индивидуализации производителей и их товаров, работ и услуг.

Вывод. Средствами индивидуализации участников гражданского оборота является фирменное наименование, средствами индивидуализации продукции, работ и услуг – товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товара.

2. Товарный знак

Товарный знак – это один из самостоятельных объектов промышленной собственности, названных ст. 1(2) Парижской кон-

венции по охране ПС, участницей которой является Кыргызская Республика.

Особое внимание к товарному знаку как к объекту правовой охраны обусловлено прежде всего теми функциями, которые он способен выполнять в хозяйственном обороте.

Действующее законодательство определяет товарный знак как обозначение, способное отличать товары одних юридических или физических лиц от однородных товаров других юридических или физических лиц (ст. 2 Закона КР «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров»). Чтобы быть признанным в качестве товарного знака, т. е. стать объектом правовой охраны, обозначение должно отвечать ряду условий. Прежде всего, товарным знаком признается условное обозначение, своего рода символ, который помещается на выпускаемой продукции, ее упаковке или сопроводительной документации, и заменяет собой подчас длинное и сложное название (наименование) изготовителя товара. Поэтому не может считаться товарным знаком помещение на изделии полных сведений, касающихся изготовителя товара, а также указывающих на время, способ и место производства, и вид, качество и свойства товара и т. п. Их заменяет легко воспринимаемое и запоминающееся условное обозначение, которое является произвольным по отношению к обозначаемым им товарам, т. е. не выступает для последних необходимым названием, общепринятым термином или описательным понятием.

То или иное обозначение может быть признано товарным знаком лишь в том случае, если оно позволяет потребителю без особого труда узнать нужную ему продукцию и не спутать ее с аналогичной продукцией других производителей. Поэтому необходимым условием правовой охраны товарного знака является его новизна. В качестве товарного знака вполне могут быть зарегистрированы известные слова, изображение или иной символ, которые, однако, еще никем не используются для обозначения именно тех видов (классов) товаров, которые собирается производить (продавать) заявитель. С точки зрения действующего

законодательства новыми будут считаться лишь такие условные обозначения товаров, которые по своему содержанию не являются тождественными или сходными до степени смешения: а) с товарными знаками, ранее зарегистрированными или заявленными на регистрацию в КР на имя другого лица в отношении однородных товаров; б) с товарными знаками других лиц, охраняемыми без регистрации в силу международных договоров КР, в частности так называемыми общеизвестными товарными знаками; в) с фирменными наименованиями (или их частью), принадлежащими другим лицам, получившим право на эти наименования ранее поступления заявки на товарный знак в отношении однородных товаров; г) с наименованиями мест происхождения товаров, охраняемыми в КР, кроме случаев, когда они включены как неохраняемый элемент в товарный знак, регистрируемый на имя лица, имеющего право на пользование таким наименованием.

Признак новизны тесно связан с понятием приоритета. Новизна товарного знака определяется на дату приоритета. При исследовании новизны обозначения, заявленного в качестве товарного знака, прежде всего выявляется, не является ли оно тождественным или сходным с товарными знаками, уже зарегистрированными или заявленными на регистрацию в КР или охраняемыми в КР в силу международных соглашений. Тождественным признается обозначение, которое во всех своих элементах совпадает с уже известным товарным знаком и при этом относится к одному и тому же классу товаров независимо от различия в их перечне.

Гораздо сложнее решается данный вопрос тогда, когда речь идет о сходных обозначениях. Обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Важным моментом при исследовании новизны товарного знака выступает сопоставление товаров, с которыми уже используется данное обозначение, с товарами, для которых регистрируется то же самое или сходное обозначение.

Наконец, обозначение может считаться товарным знаком лишь тогда, когда оно в установленном законом порядке зарегистрировано.

Товарные знаки следует отличать от некоторых других сходных с ними объектов промышленной собственности. Так, наиболее близко к товарным знакам примыкают фирменные наименования. Трудности их разграничения возникают обычно тогда, когда имеет место частичное совпадение отдельных элементов фирменного наименования и товарного знака одного и того же или разных пользователей.

В отличие от фирменного наименования товарный знак может существовать не только в словесной, но и в иной форме, в частности изобразительной, комбинированной и т. д. Кроме того, он носит срочный характер и может быть передан по договору иным пользователям.

Нельзя смешивать товарный знак с промышленным образцом. Последний является составной частью самого промышленного изделия (форма, цвет, рисунок изделия); товарный же знак (слово, рисунок) лишь проставляется на изделии.

Товарный знак весьма сходен по выполняемым функциям с производственной маркой, поскольку и маркировка выпускаемой продукции, и проставление на ней товарного знака преследуют, в сущности, одну и ту же цель, а именно связывают изделие с конкретным производителем, обеспечивая потребителю возможность выбора нужной ему продукции. Однако решается эта задача разными путями: при маркировке продукции до потенциального потребителя доводятся в полном объеме все необходимые сведения о производителе и характеристиках товара, а при проставлении на изделии товарного знака потребитель извещается об изготовителе условным обозначением.

Действующее законодательство различает несколько видов товарных знаков. По форме своего выражения товарные знаки могут быть, словесными, изобразительными, объемными и комбинированными (сочетающими в себе элементы названных выше знаков).

В зависимости от числа субъектов, имеющих право на пользование товарным знаком, различаются индивидуальные и коллективные товарные знаки. Индивидуальный товарный знак – это обозначение, зарегистрированное на имя отдельного предприни-

мателя. Коллективным товарным знаком является товарный знак союза, хозяйственной ассоциации или иного добровольного объединения предприятий, предназначенный для обозначения выпускаемых или реализуемых ими товаров, обладающих едиными качественными или иными общими характеристиками.

По степени известности товарные знаки подразделяются на обычные и общеизвестные. В качестве обычных товарных знаков выступают любые новые оригинальные обозначения товаров, отвечающие всем критериям охраноспособности. Общеизвестным товарным знаком признается такое обозначение, которое знакомо широкому кругу потребителей благодаря его использованию для обозначения определенных товаров. Основным смыслом выделения общеизвестных товарных знаков заключается в том, что в соответствии со ст. 6bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности таким знакам обеспечивается правовая охрана еще до их регистрации.

Юридические и физические лица, зарегистрировавшие на свое имя товарный знак, приобретают право на его использование на всей территории КР в течение десяти лет. При этом указанный срок рассматривается законом лишь в качестве начального периода охраны, который связывается с первичной регистрацией обозначения. В принципе же срок охраны может быть сколь угодно длительным, поскольку действие свидетельства на товарный знак может неоднократно продлеваться в порядке, установленном ст. 15 Закона КР «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров».

Право на товарный знак является абсолютным и исключительным субъективным правом. Это означает, что только его владелец обладает монопольной возможностью использовать товарный знак и распоряжаться им, а также запрещать использование товарного знака другими лицами.

Знак обслуживания. Закон КР «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» предъявляет к знакам обслуживания такие же требования, какие предъявляются к товарным знакам. Знаком обслуживания при-

знается обозначение, способное отличать услуги одних юридических или физических лиц от однородных услуг других юридических или физических лиц.

Различие между ними проходит лишь по объекту маркировки: если товарные знаки индивидуализируют и рекламируют товары определенных производителей, то знаки обслуживания предназначены для различения однородных услуг, оказываемых разными лицами. Следует, однако, заметить, что на практике указанное различие также нередко стирается, поскольку один и тот же знак может быть зарегистрирован на имя конкретного владельца и по классу товаров, и по классу услуг. В качестве примера можно сослаться на возможность одновременной регистрации обозначения по классу товаров «Химические вещества промышленного назначения» (класс 1) и по классу услуг «Исследования в области химии» (класс 42) и т. п. Поэтому на практике формальным критерием для отнесения обозначения к товарным знакам или к знакам обслуживания служит выбор конкретного класса (индекса) Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков. Для регистрации обозначения в качестве знака обслуживания оно должно быть заявлено для одного или нескольких классов услуг: класс 35 – «Реклама», класс 36 – «Страхование и финансирование», класс 37 – «Строительство и ремонт», класс 38 – «Связь», класс 39 – «Транспортирование и хранение», класс 40 – «Обработка материалов», класс 41 – «Образование и развлечения», класс 42 – «Разное». Знаки обслуживания, зарегистрированные для того или иного класса услуг, охраняются лишь в пределах видов услуг данного класса.

Вывод. Право на товарный знак является абсолютным и исключительным субъективным правом. Это означает, что только его владелец обладает монопольной возможностью использовать товарный знак и распоряжаться им, а также запрещать использование товарного знака другими лицами.

3. Наименование места происхождения товара

Согласно ст. 27 Закона КР «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», наименование места происхождения товара – это название страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта, используемое для обозначения товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями или людскими факторами либо природными условиями и людскими факторами одновременно.

Обозначение товара в данном случае должно содержать прямое или косвенное указание на то, что товар происходит из конкретной страны, области или местности. В этой связи обозначение товаров может включать полное или сокращенное официальное название географического объекта – страны, населенного пункта, местности. Таким образом, конкретный способ указания на место происхождения товара может быть любым, важно лишь, чтобы обозначение ассоциировалось у потребителей с определенным местом происхождения товара. Если подобных ассоциаций у потребителей не возникает, обозначение, даже включающее название географического объекта, в качестве наименования места происхождения товара заявляться не может. Так, не признается наименованием места происхождения товара обозначение, хотя и представляющее собой или содержащее название географического объекта, но вошедшее в Кыргызской Республике во всеобщее употребление как обозначение товара известного вида, не связанное с местом его изготовления.

В отличие от товарного знака и знака обслуживания к наименованию места происхождения товара не предъявляется требование новизны. Это и понятно, так как названия географических объектов, включающиеся в обозначения товаров, не являются новыми, а наоборот, именно потому, что они известны публике и связываются ею с определенными свойствами товара, который производится в данной местности, они и подлежат правовой охране.

Вторым специфическим признаком наименования места происхождения товара как специфического объекта правовой охраны является связь обозначения товара с его особыми свойствами, которые определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людским фактором. Если свойства и качества товаров, никак с местом их производства не связаны, обозначения товаров, совпадающие с названиями географических объектов, наименованиями места происхождения товаров признаваться не могут. Специфические свойства, которые вправе ожидать потребитель от товара, обозначенного его привязкой к определенному географическому объекту, должны носить стабильный, устойчивый и известный характер. Как правило, они обуславливаются особыми природными условиями географической среды (индийский чай, минеральная вода «Жалал-Абад и т. п.) и или профессиональным опытом и традициями производства изготовителей товаров, проживающих в данной местности (хохломянская роспись, вологодские кружева и т. п.).

Наименование места происхождения товара становится самостоятельным объектом правовой охраны лишь тогда, когда оно в установленном законом порядке зарегистрировано в Кыргызпатенте. В этом своем качестве наименование места происхождения товара ничем не отличается от других объектов промышленной собственности, права на которые появляются у пользователей только с момента государственной регистрации.

Наименование места происхождения товара весьма сходно с товарным знаком и знаком обслуживания. Они совпадают по выполняемым функциям и нередко практически неразличимы по своей внешней форме, поскольку в качестве товарных знаков часто используются названия географических объектов. Их основное различие состоит в том, что товарный знак, в отличие от наименования места происхождения товара, призван связывать свойства и качества товара с конкретным его производителем, а не особыми свойствами географической среды места производства товара.

Еще более близкими друг к другу являются наименование места происхождения товара и указание происхождения. В соответ-

ствии с Парижской конвенцией по охране промышленной собственности все страны – участницы Конвенции должны вести борьбу с ложными указаниями мест происхождения товаров. При этом сама Конвенция устанавливает лишь рекомендательный перечень мер защиты против ложных указаний происхождения, относя данный вопрос к национальному законодательству стран-участниц.

Под указанием происхождения обычно понимаются все выражения или все знаки, используемые для того, чтобы показать, что данный продукт (или услуга) произведен определенной страной или группой стран, в конкретном районе или ином определенном месте. Сравнивая указание происхождения с наименованием места происхождения товара, можно обнаружить как черты сходства, так и различия между ними. Общим для них является то, что оба они прямо или косвенно указывают на ту страну или местность, откуда происходит товар. Однако если указание происхождения ограничивается данной информацией, то наименование места происхождения товара свидетельствует еще и о том, что обозначенный им товар обладает особыми свойствами, зависимыми от природных и (или) людских факторов, свойственных конкретной стране или местности. Кроме того, если указание происхождения может быть выражено в любой форме, в том числе изобразительной, например в виде использования силуэтов Адмиралтейства или Петропавловской крепости применительно к Санкт-Петербургу, то в качестве наименования места происхождения товара может выступать лишь название соответствующего географического объекта. Наконец, в отличие от указаний происхождения, для наименований мест происхождения товаров характерна определенная степень известности названий географических объектов, которые избираются для обозначения товаров. Если первые лишь констатируют факт производства товара в определенной местности, то вторые, как правило, уже получили общественное признание благодаря особым свойствам географической среды места происхождения товара.

Право на пользование наименованием места происхождения товара предоставляется также как юридическим, так и физическим

лицам, независимо от их гражданства и национальной принадлежности. При этом, однако, они должны находиться в той стране, населенном пункте, местности или другом географическом объекте, название которых используется для обозначения товара.

Правовая охрана наименования места происхождения товара в Кыргызской Республике возникает на основании его регистрации в порядке, установленном законодательством, или в силу международных договоров Кыргызской Республики.

После регистрации в установленном законом порядке выдается свидетельство на право пользования наименованием места происхождения товара. Свидетельство выдается сроком на 10 лет (ст. 33). Заявление о продлении срока охраны, каждый раз на десять лет, должно быть подано обладателем свидетельства в течение последнего года его действия.

Неправомерное использование товарного знака и наименования места происхождения товара или сходного с товарным знаком или наименованием места происхождения товара обозначения, а также иные действия, наносящие или способные нанести ущерб владельцу товарного знака или обладателю свидетельства на пользование наименованием места происхождения товара влекут за собой гражданско-правовую, административную и (или) уголовную ответственность в соответствии с действующим законодательством КР.

Вывод. Наименование места происхождения товара весьма сходно с товарным знаком и знаком обслуживания. Они совпадают по выполняемым функциям и нередко практически неразличимы по своей внешней форме, поскольку в качестве товарных знаков часто используются названия географических объектов. Их основное различие состоит в том, что товарный знак, в отличие от наименования места происхождения товара, призван связывать свойства и качества товара с конкретным его производителем, а не особыми свойствами географической среды места производства товара.

4. Фирменные наименования

Среди объектов промышленной собственности, являющихся коммерческими обозначениями, особое место занимают фирменные наименования – обозначения, под которыми предприятие осуществляет свою коммерческую деятельность, совершает кредитно-финансовые операции, осуществляет права и несет обязанности, выступает в суде. Согласно ст. 4 Закона КР «О фирменных наименованиях» под фирменным наименованием понимается полное или сокращенное наименование юридического лица, отличающее его от другого юридического лица. В юридической литературе фирмой чаще всего называется то наименование, под которым предприниматель выступает в гражданском обороте и которое индивидуализирует это лицо в ряду других участников гражданского оборота. Основное назначение фирменных наименований состоит в индивидуализации отдельных участников гражданского оборота. Чтобы обеспечить решение данной задачи, законодательство предъявляет к фирменным наименованиям ряд требований.

Прежде всего, наименование предпринимателя должно правдиво содержать его правовое положение и не вводить в заблуждение других участников гражданского оборота. В этой связи ведущим принципом является принцип истинности фирмы. Фирменное наименование должно содержать соответствующее действительности указание на организационно-правовую форму предприятия (ОсОО, АО и т. д.), его тип (государственное, муниципальное, частное), профиль деятельности (производственное, научное, коммерческое и т. д.), личность владельца и т. п.

Далее, чтобы выполнять функцию индивидуализации участников гражданского оборота, фирменное наименование должно обладать отличительными признаками, которые не допускали бы смешения одной фирмы с другой. Этим обусловлен принцип исключительности фирмы. Фирменное наименование должно быть новым и отличным от уже используемых наименований. Но, например, если предприятия имеют различную организационно-правовую форму, которая отражена в их фирменном на-

именовании, они могут выступать в обороте под одним и тем же названием.

По смыслу закона не исключается использование участниками оборота и полностью совпадающих фирменных наименований, если это не приводит к коллизии их интересов и не вводит в заблуждение третьих лиц. Например, если предприниматели действуют в совершенно различных и не пересекающихся друг с другом сферах (как деловых, так и территориальных), они вполне могут пользоваться сходными и даже тождественными наименованиями, так как здесь нет опасности введения в заблуждение контрагентов и потребителей. Поэтому вопрос о допустимой или недопустимой степени сходства двух фирменных наименований должен решаться каждый раз исходя из фактических обстоятельств каждого отдельного случая.

Наименование предпринимателя не должно совпадать также с принадлежащими третьим лицам товарными знаками и наименованиями мест происхождения товаров. В данном случае, конечно, исключено полное совпадение рассматриваемых объектов, которые имеют не совпадающую друг с другом структуру. Однако недопустимым может оказаться и частичное совпадение, если дело касается, например, предприятий одного профиля, действующих на одном и том же участке рынка.

Наконец, должная степень индивидуализации участников оборота может быть обеспечена фирмой тогда, когда она остается неизменной в течение всего времени, пока пользующийся ею предприниматель сохраняет свой организационно-правовой статус. Это требование находит отражение в принципе постоянства фирмы.

Рассмотренные выше принципы определяют структуру фирменного наименования. Принято выделять две части фирменного наименования – основную, которая именуется корпусом фирменного наименования, и вспомогательную, которая именуется добавлениями. Корпус, являющийся обязательной частью всякого фирменного наименования, дает указание на организационно-правовую форму предприятия, его тип и предмет деятельности, а в некоторых случаях – и на другие его характеристики. Так,

фирменное наименование акционерного общества обязательно должно содержать указание на то, что общество является акционерным; фирменное наименование предприятия, основанного на праве оперативного управления, должно указывать на то, что предприятие является казенным и т. д.

К корпусу фирменного наименования добавляется вспомогательная часть, элементы которой подразделяются на обязательные и факультативные. Обязательным добавлением является специальное наименование предприятия, его номер или иное обозначение, необходимое для отличия одних предприятий от других. Роль таких наименований чаще всего выполняют различные условные обозначения в виде оригинальных слов (АО «Илбирс»), имен собственных (объединение «Светлана»), географических названий (фабрика «Нева») и т. д. Другие добавления, типа указаний «универсальный», «специализированный», «центральный» и т. п., в том числе сокращенное наименование фирм (ЗИЛ, ЛОМО, КамАЗ и т. д.), относятся к числу факультативных добавлений, которые могут включаться в фирменное наименование по усмотрению ее владельца. Однако эти добавления, как и элементы корпуса фирменного наименования, должны соответствовать действительности и не вводить в заблуждение потребителей и других участников гражданского оборота. Отдельные слова и словосочетания могут включаться в состав фирменных наименований только при соблюдении определенных условий. Так, использование в фирменных наименованиях указаний на официальное полное или сокращенное название Кыргызской Республики допускается в порядке, определяемом Правительством Кыргызской Республики.

Чтобы обладать правом на фирменное наименование, организация должна не только иметь статус юридического лица, но и относиться к числу коммерческих организаций. Учреждения, выполняющие функции некоммерческого характера и полностью или частично финансируемые собственником, общественные и религиозные организации, потребительские кооперативы, фонды, ассоциации и союзы юридических лиц и другие организации,

не занимающиеся предпринимательством, фирменных наименований не имеют. Их индивидуализация в обороте обеспечивается с помощью официального наименования, которое должно содержать указание на их организационно-правовую форму и быть отражено в их учредительных документах. Однако законом предусмотрена возможность регистрации подобных наименований в целях получения исключительных прав на них. Наряду с кыргызскими коммерческими организациями правом на фирменное наименование пользуются иностранные юридические лица, на которых распространяются все правила, установленные гражданским законодательством.

Сущность права на фирму заключается в гарантированной юридическому лицу возможности выступать в гражданском обороте под собственным фирменным наименованием. Предоставлением такой возможности обеспечивается охраняемый законом интерес участника оборота в должной индивидуализации его деятельности на рынке товаров, работ и услуг. Приобретая и осуществляя права и обязанности под своим фирменным наименованием, юридическое лицо реализует возможность на индивидуализацию своего участия в обороте.

Конкретные формы реализации права на фирму достаточно многообразны. Под своим фирменным наименованием юридическое лицо совершает гражданско-правовые сделки и иные юридические действия, осуществляет личные неимущественные права, защищает свои нарушенные или оспариваемые права и т. д. Фирмовладелец вправе помещать свое фирменное наименование на вывесках, бланках, счетах, прејскурантах и т. п. Фирменное наименование может использоваться в разнообразных публикациях рекламного характера, объявлениях, аннотациях и т. п.

Наряду с правом на совершение разнообразных действий по использованию фирменного наименования по своему усмотрению фирмообладатель вправе требовать от всех третьих лиц воздержания от любых действий, связанных с неправомерным использованием принадлежащего ему фирменного наименования. Данное субъективное право носит исключительный характер.

Исключительное право на фирменное наименование возникает с даты подачи заявки о регистрации фирменного наименования юридического лица в Кыргызпатенте и действует в течение срока действия свидетельства.

Свидетельство о регистрации фирменного наименования является охраняемым документом, удостоверяющим приоритет и исключительное право владельца на зарегистрированное фирменное наименование и подтверждающим факт государственной регистрации фирменного наименования.

Право на фирму носит в принципе бессрочный характер. Это означает, что, приобретая в установленном порядке данное право, юридическое лицо может пользоваться им без ограничения каким-либо сроком, т. е. до тех пор, пока существует само предприятие и фирменное наименование правдиво отражает его организационно-правовой статус и иные атрибуты. Если же юридическое положение предприятия изменяется, например, в результате преобразования, смены владельцев и т. д., соответствующие изменения должны быть внесены и в фирменное наименование.

Вывод. Основное назначение фирменных наименований состоит в индивидуализации отдельных участников гражданского оборота. Фирменные наименования – обозначения, под которыми предприятие осуществляет свою коммерческую деятельность, совершает кредитно-финансовые операции, осуществляет права и несет обязанности, выступает в суде.

5. Право на пресечение недобросовестной конкуренции

Также хотелось бы отметить о праве на пресечение недобросовестной конкуренции, которое включено в промышленную собственность в связи с тем, что акты недобросовестной конкуренции часто являются нарушением права на объект промышленной собственности.

Недобросовестной конкуренцией считается совершение действий, направленных на ущемление законных интересов лица, ведущего аналогичную предпринимательскую деятельность, и потребителей. Такими действиями считаются, в частности, введение

потребителей в заблуждение относительно изготовителя, назначения, способа и места изготовления, качества и иных свойств товара другого предпринимателя, некорректное сравнение товаров в рекламной информации, упоминание или ссылка, имеющая целью воспользоваться именем или репутацией известной фирмы.

Право интеллектуальной собственности представлено четырьмя самостоятельными институтами, образующими соответственно патентное право, авторское право, институт средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг) и институт охраны нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности. Нетрудно заметить, что к праву интеллектуальной собственности не отнесен институт защиты против недобросовестной конкуренции, хотя подобный подход и расходится с тем, что записано в Конвенции, учреждающей ВОИС, и в Парижской конвенции по охране промышленной собственности.

При этом мы исходим из следующих отправных положений. Во-первых, право, обеспечивающее защиту против недобросовестной конкуренции, не имеет какого-либо особого результата интеллектуальной деятельности в качестве объекта правовой охраны, что существенно отличает его от любого из институтов права интеллектуальной собственности. Во-вторых, основными формами недобросовестной конкуренции, против которых обеспечивается защита, являются как раз посягательства на охраняемые законом объекты интеллектуальной собственности. В-третьих, немаловажно и то, что кыргызское право о защите против недобросовестной конкуренции находится лишь в самом зачаточном состоянии. Поэтому более правильным, по крайней мере, настоящее время, был бы вывод о том, что те немногие правила кыргызского права, которые направлены против недобросовестной конкуренции, не составляют особого правового института, а входят в качестве составных частей в соответствующие институты права интеллектуальной собственности.

Вывод. Недобросовестной конкуренцией считается совершение действий, направленных на ущемление законных интере-

сов лица, ведущего аналогичную предпринимательскую деятельность, и потребителей.

Литература

1. Гражданское право. Часть III / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: Проспект, 1998. – 592 с.
2. Гражданское право: учебник / под ред. Е.А. Суханова. В 2 т. – М., 1993.
3. *Двойников И.В.* Право на результаты творческой деятельности: учебное пособие. – М., 1995.
4. Право интеллектуальной собственности: учебник / под общ. ред. Р.О. Оморова. – Бишкек, 2002. – 145 с.
5. Правовая охрана интеллектуальной собственности: учебник / под общ. ред. В.Н. Дементьева. – М., 1995. – 210 с.
6. *Сергеев А.П.* Право интеллектуальной собственности в РФ: учебник. – М., 2000. – 362 с.

ТЕМА 8. ОБЪЕКТЫ АВТОРСКОГО ПРАВА

Вопросы темы:

1. Содержание авторского права.
2. Объекты авторского права.
3. Имущественные и личные неимущественные права.

1. Содержание авторского права

Система авторского права (АП) в течение трех последних столетий развивалась в общественных интересах и обеспечивала равновесие между правами автора, с одной стороны, и интересами общества в части доступа к результатам творчества, – с другой. Этот подход отражен в статье 27 Всеобщей декларации прав человека, в соответствии с которой каждый имеет право на свободное участие в культурной жизни общества, пользование плодами искусства и научного развития, а также на защиту

моральных и материальных интересов, основанных на наличии любой созданной этим человеком научной, литературной или художественной продукции. Устойчивое и в целом успешное развитие в мире авторского права и отражающих его норм в настоящее время, однако, оказалось перед угрозой, значение которой нельзя недооценивать. Дело здесь в быстром распространении технологий, обеспечивающих копирование объектов АП. Успехи в создании и широком развитии производства копировальной техники привели к тому, что «пиратское» (т. е. без согласия правообладателя) воспроизведение охраняемых авторскими правами работ приняло беспрецедентный масштаб. Возникли новые пути использования результатов творческого труда, например, через производство видеопроизведения, применение спутникового и кабельного телевидения. Появились и принципиально новые, еще не обеспеченные должным правовым регулированием, направления творчества, например, создание программного обеспечения для компьютеров.

Авторское право – это совокупность правовых норм, регулирующих отношения по созданию, использованию и охране произведений литературы, науки и искусства, наделяя их авторов определенными правами. Согласно ст. 6 Закона КР «Об авторском праве и смежных правах» от 23 января 1998 г. (далее – Закон об авторском праве) авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатами творческой деятельности независимо от назначения и достоинств произведения, а также способа его выражения. Кроме того, подчеркивается, что законом охраняются как обнародованные произведения, так и необнародованные, существующие в какой-либо объективной форме.

Согласно ст. 4 Закона об авторском праве обнародованием признается осуществленное с согласия автора действие, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, передачи в эфир или иным способом.

Произведения могут быть необнародованными, однако на них также распространяется действие авторского права, если они выражены в какой-либо объективной форме.

В юридической литературе предложено немало научных определений произведения как объекта авторского права, однако наибольшее распространение получило определение, сформулированное в 1956 г. В.И. Серебровским: «Произведение – это совокупность идей, мыслей и образов, получивших в результате творческой деятельности автора свое выражение в доступной для восприятия человеческими чувствами конкретной форме, допускающей возможность воспроизведения».

В этом и иных определениях подчеркивается, что произведение есть, прежде всего, благо нематериальное, как реально существующее явление окружающего мира оно выступает в виде комплекса идей и образов. В связи с этим всегда важно различать само произведение, имеющее нематериальную сущность, и форму его воплощения, т. е. ту вещественную форму, которая является материальным носителем произведения (например, рукопись, рисунок, нотная запись и т. п.). При этом связь произведения со своим материальным носителем может быть неразрывной. Так, картина и скульптура как результат труда художника настолько тесно связаны с формой, в которую они облечены, что составляют с ней одно неразделимое целое. Но, несмотря на это единство, картина и скульптура выступают одновременно как объекты авторского права и как объекты права собственности.

Материальные носители произведений могут быть уникальны, но авторское право охраняет произведение как систему идей, мыслей и образов именно в связи с возможностью его воспроизведения. Поэтому авторское право на произведение сохраняется даже в случае гибели того материального носителя, в котором оно было воплощено. Конечно, практическое значение это имеет лишь тогда, когда, например, сохранилась копия или репродукция утраченного произведения искусства, когда литературное или музыкальное произведение могло быть кем-либо воспроизведено по памяти и т. д.

Авторское право на произведение не связано с правом собственности на материальный объект, в котором оно выражено. Поэтому переход права собственности на материальный объект или право владения материальным объектом сами по себе не влекут за собой перехода авторских прав на произведение как благо нематериальное.

Единственное исключение в этом плане представляет собой правило, касающееся произведений изобразительного искусства. При передаче права собственности (права владения) на произведение изобразительного искусства к приобретателю переходят и отдельные авторские права, например, право помещать произведение на публичных выставках без выплаты особого вознаграждения автору, право на распространение произведения и т. д. Автору произведения наряду с безусловной охраной его личных неимущественных прав обеспечивается лишь право доступа, в соответствии с которым он вправе требовать от собственника произведения предоставления возможности осуществления права на воспроизведение своего произведения (ст. 17 Закона КР «Об авторском праве и смежных правах»).

Однако не всякое произведение как результат мыслительной деятельности человека охраняется нормами авторского права. Объектами авторского права признаются лишь такие произведения, которые обладают предусмотренными законом признаками. Такими признаками являются творческий характер произведения и объективная форма его выражения.

В самом законе признак творчества не раскрывается, в связи с чем в литературе дается немало его определений. Чаще всего творчество определяется как деятельность человека, порождающая нечто качественно новое и отличающееся неповторимостью, оригинальностью и уникальностью.

Показателем творческого характера произведения, по мнению большинства ученых, является его новизна. Новизна в данном случае рассматривается как синоним оригинальности произведения. Она может выражаться в новом содержании, новой форме произведения, новой идее, новой научной концепции и т. п.

Произведение как результат творческой деятельности автора становится объектом авторского права лишь при условии, что оно выражено в какой-либо объективной форме. До тех пор пока мысли и образы автора не проявились вовне, а существуют лишь в виде творческого замысла, они не могут быть восприняты другими людьми, и, следовательно, не существует и практической надобности в их правовой охране.

Чтобы творческий результат приобрел общественную значимость и характер объекта авторского права, он должен быть воплощен в какой-либо объективной форме – письменной (рукопись или нотная запись), устной (публичное произнесение речи, публичное исполнение музыки), звуко- и видеозаписи (механической, магнитной, цифровой, оптической и т. п.), изображения (рисунок, чертеж, фотокадр и др.). Иными словами, произведение должно существовать в форме, которая отделена от личности автора и приобрела самостоятельное значение.

Объективная форма выражения произведения тесным образом связана с возможностью его воспроизведения. Относительно характера данной связи в юридической литературе существуют две позиции. По мнению одних ученых, объективная форма и воспроизводимость произведения составляют единый признак охраноспособного произведения. Иными словами, само наличие у произведения объективной формы свидетельствует о возможности его воспроизведения. Так, музыку можно воспроизвести с того момента, как она прозвучала, хотя бы автор не прибегнул к записи. Точно так же можно воспроизвести новую научную мысль, если она выражена устно.

Другие ученые полагают, что воспроизводимость является самостоятельным признаком произведения или, что то же самое, закон охраняет только такие произведения, объективная форма которых обеспечивает возможность их воспроизведения без участия самого автора. Они признают, что произнесенные речи и доклады, исполненные музыкальные произведения и прочитанные устно стихотворения, даже если они нигде и никак не зафиксированы, существовали в объективной форме, иначе они не могли бы

восприниматься другими людьми. Но такая форма, не связанная с каким-либо материальным носителем, является крайне неустойчивой, легко может быть утрачена и искажена. Никакой слушатель или зритель, кроме, может быть, случаев особой гениальности, не в состоянии запомнить и воспроизвести во всех деталях публично исполненное произведение.

Закон об авторском праве, разрешая этот многолетний спор, ограничивается указанием на необходимость придания произведению объективной формы и не упоминает при этом о том, что данная форма должна позволять воспроизводить результат творческой деятельности автора. Иными словами, законодатель однозначно признал, что авторским правом охраняются любые выраженные вовне произведения, в том числе и те, объективная форма которых не связана с материальным носителем. Конечно, защита подобных произведений, например, публично произнесенных, но нигде не зафиксированных речей, лекций, докладов, особенно защита их от искажения, представляется более сложной, чем защита произведений, связанных с каким-либо материальным носителем. Но в принципе она может быть обеспечена, в связи с чем исключение из закона специального упоминания о возможности воспроизведения результата творческой деятельности как особого признака охраняемого произведения представляется оправданным.

В юридической литературе было высказано мнение, что одним из критериев охраноспособности произведения должна считаться его общественная полезность. Однако эта позиция не получила поддержки ни в юридической науке, ни в законодательстве. Более того, ст. 6 Закона об авторском праве прямо подчеркивает, что авторское право распространяется на все произведения, независимо от их назначения и достоинств. Это означает, что авторским правом в равной степени охраняются как высокохудожественные произведения, так и те произведения, художественные достоинства которых невысоки.

Это и понятно, так как иное решение вопроса открыло бы широкое поле для субъективизма, ибо невозможно выявить какие-либо объективные показатели полезности и особых достоинств

произведения. Вопрос о данных качествах произведения решается на этапе использования произведения, когда оценивается целесообразность издания, публичного показа или иного использования произведения, определяется объем тиража и размер авторского гонорара и т. д. Но даже если произведение нецелесообразно использовать ввиду его художественной слабости, наличия ошибок или в связи с его непригодностью по другим мотивам, это не означает, что такое произведение не должно пользоваться правовой охраной.

Для возникновения, осуществления и охраны авторского права не требуется регистрации произведения, иного специального оформления произведения или соблюдения каких-либо других формальностей. Эта принципиальная позиция законодательства Кыргызстана, в соответствии с которой авторское право порождает сам факт создания произведения (п. 5 ст. 6 Закона об авторском праве).

Кроме того, закон не требует подтверждения наличия у произведения предусмотренных им критериев, т. е. необходимости какой-либо квалификации произведения как такового для признания его объектом авторского права.

После присоединения СССР в 1973 г. к Всемирной конвенции об авторском праве 1952 г. на всех печатных изданиях (книгах, журналах, конвертах грампластинок и т. п.) стал проставляться знак охраны авторского права, который состоит из трех элементов: латинской буквы «С» в окружности: ©; имени обладателя исключительных авторских прав; года первого опубликования произведения.

Использование данного знака охраны не означает введение в отечественное право требования о выполнении формальностей как условия возникновения охраны. Применение знака охраны зависит от усмотрения обладателя исключительных авторских прав. Правовой охраной в равной степени будут пользоваться как произведения, на которых проставлен знак охраны, так и произведения без такого знака.

Основной целью снабжения произведения данным знаком является оповещение третьих лиц о том, что они имеют дело с охраняемым произведением.

Это не только служит предупреждением против нарушения чужих авторских прав, но и облегчает процесс доказывания вины нарушителя, если таковое все-таки состоится.

Вывод. Авторское право способствует созданию условий для занятия творческим трудом, обеспечивает правовое признание и охрану достигнутых творческих результатов, закрепление за авторами прав на использование созданных ими произведений. В то же время авторское право должно быть направлено на создание условий для широкого использования произведения в интересах общества. Иными словами, повышение уровня охраны прав авторов ни в коем случае не должно препятствовать использованию их произведений в целях образования и просвещения или служить помехой в стремлении аудитории читателей, зрителей, слушателей знакомиться с ними.

2. Объекты авторского права

В Законе об авторском праве перечислены объекты авторского права. К ним относятся:

- литературные произведения (литературно-художественные, научные, учебные, публицистические и т. п.);
- драматические и сценарные произведения;
- музыкальные произведения с текстом или без текста;
- музыкально-драматические произведения;
- хореографические произведения и пантомимы;
- аудиовизуальные произведения (кино-, теле-, и видеофильмы, слайдфильмы, и др. кино- теле- и видеопроизведения), радиопроизведения;
- произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна и другие произведения изобразительного искусства;
- произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;
- произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;
- фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;

– географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и произведения, относящиеся к географии, топографии и другим наукам;

– программы для ЭВМ всех видов, включая прикладные программы и операционные системы;

– производные произведения (переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры и т. п.);

– составные произведения (энциклопедии, антологии и т. д.).

Литературные произведения – это любые оригинальные письменные произведения художественного, публицистического и прикладного характера.

Научные произведения – это любые оригинальные письменные произведения научного, научно-технического популярного и прикладного характера. Разновидностью научных произведений являются научно-технические произведения, которые в Законе КР «О науке и об основах государственной научно-технической политики», признаются как первичные документы: книги, брошюры, периодические издания, патентная документация, промышленные каталоги, конструкторская документация, отчетная научно-техническая документация по научно-исследовательским, опытно-конструкторским и опытно-технологическим работам, депонированные рукописи, переводы научно-технической литературы и документации, другие публикуемые и непубликуемые научно-технические документы.

Музыкальные произведения состоят из сочетаний звуков, создаваемых музыкальными инструментами и (или) голосом. Музыка – это вид искусства, в котором средством воплощения художественных образов служат определенным образом организованные музыкальные звуки. Музыка подразделяется на вокальную, инструментальную, вокально-инструментальную. Различают музыку одноголосную (монодия) и многоголосную (гомофония, полифония). Музыка имеет много видов (театральная, симфоническая, камерная, танцевальная, поп-музыка, рок-музыка) и жанров (песня, хорал, танец, марш, симфония, сюита, соната).

Хореографические произведения. Реализация авторского замысла в произведениях данного вида осуществляется с помощью

пластических движений человеческого тела. Виды хореографических произведений: Танец (от польского *taniec*) – это вид искусства, в котором основным средством создания художественного образа являются движения и положения тела танцовщика. Балет (от французского *ballet*) – вид сценического искусства, содержание которого раскрывается в танцевально-музыкальных образах. Пантомима (от греч. *pantomimes* – воспроизводящий подражанием) представляет собой вид сценического искусства, в котором основным средством создания художественного образа являются пластика, жест, мимика.

Аудиовизуальное произведение – произведение, состоящее из серии связанных между собой изображений, создающих впечатление движения, и предназначенное для зрительного или слухового восприятия.

Произведения изобразительного искусства – это раздел пластического искусства, объединяющий живопись, графику, скульптуру, оно отображает действительность в наглядных, зрительно воспринимаемых образах.

Произведения декоративно – прикладного искусства – это произведения искусства, перенесенные на предметы практического пользования, в том числе произведения художественного промысла или произведения, изготавливаемые промышленным способом.

Произведения архитектуры и градостроительства, а также садово-паркового искусства выполняют важные социальные, эстетические и бытовые функции. Произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства в некотором отношении аналогичны компьютерным программам и художественным произведениям, поскольку они также существуют как в виде оригинала (проекта, чертежей, эскизов, моделей), так и в виде материальной копии (готового объекта). Но у произведений архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства есть свои особенности. В п. 2 ст. 16 Закона КР об авторском праве и смежных правах установлено, что автор принятого архитектурного проекта вправе требовать от заказчика предоставления права на участие в реализации своего проекта при разработке

документации для строительства и при строительстве здания или сооружения, если иное не предусмотрено договором.

Фотографические произведения. Фотография – это теория и практика получения видимого изображения объектов на светочувствительных фотографических, магнитных и иных материалах. Различают художественную и научно-техническую фотографию. Художественная фотография близка к произведениям искусства, а прикладная (научно-техническая) – к научным произведениям. Фотографии охраняются авторским правом при условии, что композиция, освещение, технические приемы и методы съемки отличаются оригинальностью и новизной.

Карты и аналогичные произведения. Здесь объединены многие виды двухмерных и трехмерных произведений, которые аналогичны картам, планам и эскизам и относятся к архитектуре, географии, топографии, другим наукам и технике. Поскольку такие произведения имеют научно-технический и прикладной характер, они создаются с использованием методов и данных тех или иных наук.

Компьютерные программы являются объектом авторского права и охраняются как литературные произведения в соответствии со ст. 2 Бернской конвенции. Правовая охрана компьютерных программ соответствует международным нормам, которая сформулировано в Соглашении о торговых аспектах прав на интеллектуальную собственность ВТО, положения которого обязательны для выполнения странами, которые являются членами ВТО.

Базы данных являются одним из наиболее сложных объектов охраны. Международные нормы в отношении баз данных претерпели существенные изменения в последние годы. Долгое время базы данных трактовались как сборники литературных и художественных произведений в смысле п. 5 ст. 2 Бернской конвенции. Впервые на международном уровне охрану баз данных признало Соглашение ТРИПС, в соответствии с которым «компиляции данных или иная информация в машиночитаемой или иной форме, представляющие собой по подбору и расположению материалов результат интеллектуального творчества, охраняются как таковые».

Директива Европейского союза «О правовой охране баз данных» была разработана и принята для охраны баз данных, которые определены как «коллекции независимых произведений, данных или иных материалов, организованных системным или методическим образом, и к которым возможен индивидуальный доступ с помощью электронных или иных средств». Схожее определение базы данных предложил Договор ВОИС по авторскому праву: «Компиляции данных или другой информации в любой форме, которые по подбору и расположению содержания представляют собой результат интеллектуального творчества, охраняются как таковые. Такая охрана не распространяется на сами данные или информацию и не затрагивает какое-либо авторское право, относящееся к самим данным или информации, содержащимся в компиляции». К этой статье принято согласованное заявление ст. 2 Бернской конвенции, равно как и соответствующим положениям Соглашения ТРИПС.

К Дипломатической конференции ВОИС по некоторым вопросам авторского права и смежных прав в декабре 1996 г. был подготовлен проект международного договора об интеллектуальной собственности в отношении баз данных, в котором термин «база данных» означает подборку отдельных произведений, данных или другой информации, системно или методически скомпонованных или другой информации, к которой может быть осуществлен индивидуальный доступ при помощи электронных или иных средств».

Круг охраноспособных объектов авторского права все время расширяется. Это связано прежде всего с появлением новых технических средств, используемых для создания творческих произведений. Однако, перечень, приведенный в законе, имеет большое значение, так как он помогает понять, какова в целом сфера применения авторского права.

Однако существуют объекты, обладающие всеми этими признаками, но не охраняемые в силу прямого указания закона. Авторское право не распространяется на:

– официальные документы (законы, постановления, судебные решения и т. п.), их официальные переводы;

– официальные символы и знаки: флаги, гербы, гимны, ордена, денежные знаки и иные символы и знаки, которые также как и официальные документы в результате их принятия получают статус официального знака или символа и изменяют свой правовой режим. Данный режим символов и знаков содержится в Парижской конвенции, в соответствии с которой страны Парижского союза согласились «отклонять или признавать» недействительной регистрацию и запрещать путем соответствующих мер использование без разрешения компетентных властей в качестве торговых знаков или в качестве элементов этих знаков гербов, флагов и других государственных эмблем стран Союза;

– произведения народного творчества. К ним относятся произведения фольклора-поговорки, анекдоты, частушки, танцы и т.п. произведения народных художественных промыслов, народные костюмы, традиционная архитектура, произведения народного творчества, авторы которых неизвестны. Исключения произведений народного творчества из сферы охраны является то, что авторство на них не может быть объективно индивидуализировано, так как их автором является народ;

– сообщения о новостях дня или сообщения о текущих событиях и фактах, имеющие информационный характер. Информация о том или ином факте является лишь точным его отражением и не включает в себя элементы творчества. Но автор сообщения вправе претендовать на указания другими органами, сообщающими данную информацию, на источник ее первоначального обнародования. Согласно ст. 13 Закона КР «О средствах массовой информации», при рассмотрении сообщений и материалов информационного агентства другим средством массовой информации ссылка на информационное агентство обязательна. В соответствии с Бернской конвенцией «охрана, предоставляемая настоящей Конвенцией, не распространяется на сообщения о новостях дня или на сообщения о различных событиях, имеющих характер простой пресс-информации» (п. 8, ст. 2);

– результаты, полученные с помощью технических средств, предназначенных для производства определенного рода, без осу-

ществления человеком творческой деятельности, непосредственно направленной на создание индивидуального произведения (ст. 8).

Любое использование произведения автора другими лицами в коммерческих целях возможно только с разрешения автора или иного правопреемника на основании договора, заключенного в письменном виде. Авторский договор является одним из видов договоров гражданского права. Это соглашение сторон, касающееся использования охраняемых авторским правом произведений науки, литературы и искусства.

Опубликованное произведение в предусмотренных законом случаях может использоваться без согласия автора, а неопубликованное произведение – исключительно с согласия автора. Свободное воспроизведение и использование в личных целях путем цитирования, в качестве иллюстраций в изданиях, путем репродуцирования допускается без согласия автора с выплатой или без выплаты авторского вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора, произведение которого использовано, и источника заимствования, а также при условии, что этим не наносится ущерб нормальному использованию произведения и не уменьшаются законные интересы автора. Такое использование возможно в основном для научных, исследовательских, полемических, критических, информационных целей в качестве цитат, иллюстраций в изданиях, в радио- и телепередачах и т. п. Полный перечень возможного использования и воспроизведения приведен в ст. 18–26 Закона об авторском праве.

Вывод. Круг охраноспособных объектов авторского права все время расширяется. Это связано прежде всего с появлением новых технических средств, используемых для создания творческих произведений. Однако, перечень приведенный в законе, имеет большое значение, так как он помогает понять, какова в целом сфера применения авторского права.

3. Имущественные и личные неимущественные права

Авторское право разбивается на ряд правомочий имущественного и личного неимущественного характера. Имущественные правомочия имеют экономическое содержание. К ним относятся различные правомочия по использованию и распоряжению произведениями, они ограничиваются сроком охраны – в течение всей жизни автора и пятьдесят лет после смерти автора. Все остальные авторские права относятся к числу личных неимущественных.

Личные неимущественные права возникают с момента создания произведения и действуют бессрочно. К ним относятся: право авторства, право признаваться автором произведения; право на имя; право на неприкосновенность; право на обнародование или на разрешение обнародовать произведение в любой форме; право на отзыв (автор может отказаться от ранее принятого решения об обнародовании произведения при условии возмещения пользователю причиненных таким решением убытков, включая упущенную выгоду).

Такие личные неимущественные правомочия, как право авторства, право на имя и право на защиту репутации, могут принадлежать только автору, они не могут передаваться другому лицу и не переходят по наследству.

Личные неимущественные права исторически были первой категорией авторского права. Содержание этой категории постоянно изменялось и ее устоявшееся содержание отражено в Бернской конвенции. В соответствии с ней «независимо от имущественных прав автора и даже после уступки этих прав автор имеет право требовать признания своего авторства на произведение и противодействовать всякому извращению, искажению или иному изменению этого произведения, а также любому другому посягательству на произведения, способному нанести ущерб чести или репутации автора» (п. 1 ст. 6). Бернская конвенция признает только два личных неимущественных права авторов:

- право авторства, т. е. право требовать признания своего авторства на свое произведение;

- право на защиту репутации, т. е. право противодействовать любому извращению, искажению, изменению и любому иному посягательству на свое произведение, способному нанести ущерб чести или репутации автора.

Рассмотрим каждое по отдельности. Право авторства является важнейшим неимущественным правом, реализуется автором данное право при размещении своего имени на экземплярах произведения. Автор может обнародовать свое произведение, как своим подлинным именем, так и под псевдонимом или даже анонимно. В любой момент автор может отказаться от псевдонима и открыть свое подлинное имя.

Право авторства возникает с момента создания произведения. В ГК КР предусмотрено, что право авторства «может принадлежать только лицу, творческим трудом которого создан результат интеллектуальной деятельности» (п. 3 ст. 1039). Кроме того, признается, что существуют и иные личные неимущественные права, поскольку передача имущественных прав «не влечет передачи или ограничения права авторства и других, личных неимущественных прав» (п. 2 ст. 1041). Право авторства не может быть отчуждено у автора, но и автор не может это право передать кому-либо, в том числе и своим родственникам.

Право на имя во многом идентично с правом авторства. Право на имя это право использовать или разрешать использовать произведение под подлинным именем автора, псевдонимом либо без обозначения имени, т. е. анонимно.

Право на защиту репутации или право на неприкосновенность произведения представляет собой важное личное неимущественное право автора, наделяя его правом на защиту произведения, включая его название от всякого искажения или иного посягательства на произведение, способного нанести ущерб чести и достоинству автора.

Ущерб чести и достоинству автора, т. е. его репутации, могут нанести только такие изменения его произведения, которые искажают, извращают содержание произведения. Речь идет только о разрешенных автором изменениях произведения, противном

случае никто не имеет права вносить какие-либо изменения в произведение.

Право на неприкосновенность произведения и право на защиту репутации автора часто считают близкими правами, однако в действительности это совершенно разные права. Право на неприкосновенность произведения существовало в Гражданских кодексах союзных республик и означало, что никто не имел права изменять или перерабатывать произведения без разрешения автора. В настоящее время законодательства об авторском праве и смежных правах стран СНГ наделяет автора правом на переработку произведения, которое означает, что автор обладает правом разрешать переработку своего произведения. Никто не имеет право перерабатывать произведения без разрешения автора. Таким образом, право на неприкосновенность идентично праву на переработку, они лишь по разному формулируют запрет переработки произведения без разрешения автора. Идентичность этих двух прав означает, что право на неприкосновенность имеет имущественный характер.

Право на обнародование – это право автора обнародовать или разрешать обнародовать свое произведение в любой форме. Под обнародованием произведения понимается осуществленное с согласие автора действие, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного исполнения, публичного показа или иным способом.

Это право должно всегда признаваться за автором, поскольку только он может определить, готово ли произведение к ознакомлению с ним общества.

Обычно отмечается, что право опубликование можно реализовать только один раз. Но по мнению М.В. Гордона, и после опубликования произведения у автора это право частично сохраняется в виде права запрещать дальнейшее использование произведения без внесения определенных изменений.

Право на отзыв произведения – это право очень часто объединяется с правом на опубликование. Автор вправе отозвать еще не опубликованное произведение, в случае, когда оно уже гото-

виться к опубликованию, либо уже издан тираж, но его можно выкупить. В этом случае все понесенные издателем затраты оплачиваются автором.

Имущественные права автора понимаются как право автора на использование произведения. Автор самостоятельно решает, каким образом будет использоваться его произведение. При этом никто не имеет право использовать произведение без разрешения автора или иного правообладателя.

Исключительные имущественные права определяются, как права автора осуществлять или разрешать осуществлять некоторые действия в отношении его произведения, в частности:

- воспроизведение произведения;
- распространение произведения;
- импорт произведения;
- публичный показ произведения;
- публичное исполнение произведения;
- передачу произведения в эфир;
- перевод произведения на другой язык;
- переделку или иную переработку произведения;
- иное сообщение произведения для всеобщего сведения.

Вышеперечисленные действия в отношении произведения, не являются исчерпывающими, и не могут относиться к любым видам произведения, поскольку способы использования определяются видом произведения.

Право на воспроизведение считается одним из основных имущественных авторских прав. На международном уровне это право стало признаваться Бернской конвенцией с 1967 г. Причина позднего признания права на воспроизведение на международном уровне заключается в трудности выработки формулировки такого права, которая должна быть достаточно общей, но в то же время конкретной. Считается, что таким требованиям удовлетворяет следующая формулировка Бернской конвенции, в соответствии с которой авторы охраняемых литературных и художественных произведений «пользуются исключительным правом разрешать воспроизведение этих произведений любым образом и в любой в форме». Любой способ изготовления копий произ-

ведения в любой форме признается воспроизведением. Таким образом, Бернская конвенция предложила очень широкий объем права на воспроизведение, поскольку выражение любым образом и в любой форме по своему смыслу является очень широким.

После включения в Бернскую конвенцию права на воспроизведение в сравнительно общей форме считалось, что оно достаточно полно охватывает всевозможные методы воспроизведения. Даже при пересмотре международных норм авторского права и смежных прав в Соглашении ТРИПС никаких уточнений права на воспроизведение не потребовалось. Однако при подготовке Дипломатической конференции ВОИС по некоторым вопросам авторского права и смежных прав в проекты международных норм право на воспроизведение было включено в ст. 7 «Объем права на воспроизведение», которая подчеркивала, что общее определение воспроизведения произведения Бернской конвенции включает в себя прямое и косвенное воспроизведение произведений, а также постоянное и временное воспроизведение.

Закон КР об авторском праве и смежных правах под воспроизведением произведения понимается изготовление одного или более экземпляров произведения в любой материальной форме, включая постоянное или временное хранение в цифровой форме в электронном средстве. Таким образом, автор обладает правом разрешать, или запрещать иным лицам изготавливать экземпляры его произведения в любой форме.

Право на распространение. Автор обладает правом на распространение своего произведения, он может разрешать или запрещать распространение оригинала или экземпляров произведения посредством продажи или иной передачи права собственности, в том числе сдавать в прокат.

Если оригинал или экземпляры правомерно опубликованного произведения введены с разрешения автора в гражданский оборот посредством их продажи или иной передачи права собственности, допускается их дальнейшее распространение без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты авторского вознаграждения.

Одна из форм распространения произведения – это сдача произведения в прокат. Право на сдачу произведения в прокат принадлежит автору независимо от права собственности на эти экземпляры, т. е. приобретение материального носителя не дает собственнику права сдавать этот носитель в аренду без согласия автора. Это положение позволяет косвенным образом ограничивать данное право от права на распространение. Отсюда также видно, что сдача также осуществляется уже после первоначального пуска экземпляра в оборот. Это самостоятельный способ использования произведения, расширяющий воспринимающую аудиторию.

В соответствии с Договором ВОИС по авторскому праву авторы компьютерных программ, кинематографических и воплощенных в фонограммах произведений пользуются исключительным правом разрешать коммерческий прокат для публики своих произведений.

Право на публичный показ – это представление произведения непосредственно либо в виде слайда, кинокадра, телекадра на экране с помощью любого другого технического средства или любым способом в местах, где присутствуют или могут присутствовать лица, не принадлежащие к обычному кругу семьи или к близким знакомым семьи.

Показ представляет собой форму информирования о произведении с выделением некоторых особенностей в зависимости от характера произведения и особенностей используемых технических средств. Право на публичный показ произведения представляет собой важное имущественное право автора. Еще более важным является право автора запрещать публичный показ произведения, поскольку плохо организованный публичный показ может стать антирекламой, что приведет не к широкому коммерческому использованию произведения, а упущенной выгоде. Поэтому автору предоставляется право разрешать или запрещать публичный показ своего произведения, если это право не было передано другому лицу исключительным образом.

Право на публичное исполнение определяется как представление произведения посредством декламации, игры, танца или

каким-либо иным образом, в том числе с помощью технических средств в местах, где присутствуют или могут присутствовать лица, не принадлежащие к обычному кругу семьи или к близким знакомым семьи.

Публичное исполнение является одним из наиболее массовых способов использования и распространения многих видов произведений литературы и искусства. Особенностью публичного исполнения является то, что авторы и иные правообладатели не могут осуществить свои имущественные права в индивидуальном порядке, т. е. они не могут физически заключить договоры со всеми пользователями их произведений, и поэтому права авторов на такие произведения могут оказаться нарушенными. В Кыргызской Республике применяются тарифы (ставки авторского вознаграждения) за публичное исполнение произведений литературы и искусства, и действует особый порядок применения этих ставок. Ставки устанавливаются правительством Кыргызской Республики.

Право на сообщение для всеобщего сведения – это передача по проводам или средствами беспроводной связи изображений и звуков произведения, исполнения, фонограммы, передачи организации вещания таким образом, что изображения или звуки становятся доступными для восприятия лицами, не принадлежащими к обычному кругу семьи или близким знакомым семьи, в местах, настолько удаленных от места передачи, что без передачи такие изображения или звуки не были бы доступны для восприятия. Сообщение произведения для всеобщего сведения также является доведение произведения до всеобщего сведения таким образом, что представители публики могут осуществлять доступ к произведению из любого места и в любое время по их собственному выбору.

Право на передачу в эфир. Передача произведения в эфир определяется как сообщение произведения для всеобщего сведения посредством беспроводной передачи, включая передачу через спутник.

Право на передачу по кабелю. Автор обладает правом не только на сообщение произведения для всеобщего сведения по-

средством беспроводной передачи, но и по проводам. Бернская конвенция предоставила авторам литературных и художественных произведений право разрешать «передачу своих произведений в эфир или сообщение для всеобщего сведения этих произведений любым другим способом беспроводной передачи знаков, звуков или изображений». В Римской конвенции эфирное вещание означает «передачу звуков или изображений и звуков и звуков беспроводными средствами для приема публикой».

Право на переработку. Законодательство выделяет право на переработку как право на перевод произведения и право на перделку или иную переработку произведения.

Право на перевод произведения – автор наделен правом переводить свое произведение на любой другой язык или дать разрешение на перевод. Бернская конвенция признает перевод. В соответствии с ее нормами переводы литературного или художественного произведения охраняются наравне с оригинальными произведениями, без ущерба правам автора оригинального произведения (п. 3 ст. 2), причем авторы охраняемых произведений в течение всего срока действия их прав на оригинальное произведение пользуются исключительным правом переводить и разрешать переводы своих произведений (ст. 8).

Право на перделку или иную обработку. Это право означает, что автор наделен правом осуществлять или разрешать переработку своего произведения. Любое лицо, которое намерено переработать охраняемое произведение, обязано получить разрешение от автора или иного правообладателя. В противном случае любая переработка охраняемого произведения будет нарушать право автора на перделку или иную переработку произведения и должна считаться контрафактной.

Под правом следования или правом долевого участия понимается право автора на свою долю доходов от каждой публичной перепродажи оригиналов произведений изобразительного искусства, а также оригиналов рукописей.

Право следования признается неотчуждаемым при жизни автора по закону или по завещанию на срок действия авторского права

(п. 2 ст. 17). Право следования являясь по существу имущественным правом, имеет элементы личных неимущественных прав. С одной стороны, право следования является неотчуждаемым, что свойственно личным неимущественным правам, причем неотчуждаемость права введена в законодательство для предотвращения вынужденного отказа автора от своего права. С другой стороны, срок действия права следования равен сроку действия имущественных прав, поскольку срок действия авторского права, установленный в законодательстве, относится к имущественному праву, в противном же случае его действие должно было быть бессрочным.

Автору в отношении его произведения принадлежат исключительные права на использование произведения в любой форме и любым способом и право на гонорар. Правом на использование произведения может пользоваться как сам автор, так и любые другие физические и юридические лица (правообладатели) которым автор передал эти права на основании договора. Только правообладатель может использовать произведение в целях извлечения имущественной выгоды. Все третьи лица обязаны воздержаться от нарушения его права и не могут использовать произведение без его согласия. Эти права являются имущественными правами. Для автора они действуют в течение его жизни и 50 лет после смерти. Они переходят по наследству и могут быть переданы полностью или частично по договору. Срок действия этих прав по договору законом не устанавливается и определяется исходя из условий договора.

Исключительное право на использование произведения означает право осуществлять или разрешать осуществлять следующие действия: воспроизводить произведение любым способом; распространять экземпляры произведения (продавать, сдавать в прокат и т. д.); импортировать произведение в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения обладателя исключительных авторских прав (право на импорт); публично показывать и исполнять произведение; сообщать произведение для всеобщего сведения в эфир и по кабелю, включая и последующие передачи; осуществлять перевод, переработки

и аранжировку произведения; реализовать архитектурный и дизайнерский проекты.

Автор может передать право на использование своего произведения как на территории Кыргызской Республики, так и за ее пределами любым гражданам и юридическим лицам, в том числе и иностранным. Все эти имущественные правомочия по использованию произведений обычно реализуются автором путем заключения одного или нескольких договоров.

Как и всякая другая гражданско-правовая ответственность, ответственность по авторскому договору имеет своей основной целью восстановление нарушенных прав и законных интересов потерпевшей стороны за счет нарушителя.

Вывод. Авторское право разбивается на ряд правомочий имущественного и личного неимущественного характера. Имущественные правомочия имеют экономическое содержание. К ним относятся различные правомочия по использованию и распоряжению произведениями, они ограничиваются сроком охраны – в течение всей жизни автора и пятьдесят лет после смерти автора. Личные неимущественные права неотчуждаемы и бессрочны и носят моральный характер.

Литература

1. Право интеллектуальной собственности: учебник / под общ. ред. Р.О. Оморова. – Бишкек, 2002. – 145 с.
2. Правовая охрана интеллектуальной собственности: учебник / под общ. ред. В.Н. Дементьева. – М., 1995. – 210 с.
3. *Сергеев А.П.* Право интеллектуальной собственности в РФ: учебник. – М., 2000. – 362 с.
4. Авторское право: учебное пособие / под ред. В.К. Пучинского, М.Н. Кузнецова. – М. 1988.
5. *Антимонов Б.С., Флейшиц Е.А.* Авторское право. – М. 1957. – 226 с.
6. *Вейнке В.* Авторское право: регламентация, основы, будущее. – М., 1979. – 165 с.
7. *Гаврилов Э.П.* Закон об охране авторских прав. М., 1994. – 148 с.

8. *Ионас В.Я.* Критерий творчества в авторском праве и в судебной практике. – М., 1963. – 398 с.

9. *Клык Н.Л.* Охрана интересов сторон по авторскому договору. – Красноярск, 1987. – 86 с.

ТЕМА 9. ОБЪЕКТЫ СМЕЖНЫХ ПРАВ

Вопросы темы:

1. Содержание смежных прав.
2. Права исполнителей.
3. Права производителей фонограмм.
4. Права организаций эфирного или кабельного вещания.

1. Содержание смежных прав

Наряду с охраной прав авторов произведений науки, литературы и искусства кыргызское авторское право признает и охраняет права исполнителей, производителей фонограмм и организаций эфирного и кабельного вещания. Права указанных лиц ввиду их близости и тесной связи с правами авторов именуется смежными правами.

Многие объекты авторского права по своей природе могут быть доведены до аудитории через деятельность других лиц, в ряде случаев такой путь доведения произведения до публики будет основным. Так, если для литературного произведения основным является все же распространение экземпляров произведения, то для музыкальных произведений и театральных пьес главным будет их исполнение.

Существование самостоятельного авторского правомочия на исполнение произведения показывает, что доведение произведения до аудитории через исполнение должно находиться под контролем автора. В то же время нельзя признать, что исполнительская деятельность требует значительных творческих затрат.

Исторически, в течение длительного времени исполнительская деятельность не требовала специального механизма защиты, поскольку существовала в момент самого действия исполнителя и не могла быть повторно доведена до аудитории иным лицом. Необходимость создания такого механизма возникла с появлением технических возможностей фиксации исполнений.

Авторское право существует вне зависимости от смежных прав, тогда как смежные права существуют в основном только тогда, когда есть авторское право на произведения, которые можно исполнить, записать на фонограмму, включить в передачу организации вещания и т. д. Авторское право является первичной категорией, а смежные права – вторичной. Смежные права не только зависят от авторского права, но и не существуют без авторского права, поскольку почти любой объект смежного права представляет собой то или иное использование объекта или объектов авторского права.

Согласно Закона смежные права распространяются на постановки, исполнения, фонограммы, передачи организаций эфирного и кабельного вещания независимо от их назначения, содержания и достоинства, также от способа и формы их выражения (ст. 35).

Необходимость охраны такой разновидности смежных прав, как права артистов-исполнителей и режиссеров-постановщиков, признавалась большинством специалистов уже давно. Однако мнения относительно возможных форм охраны результатов исполнительского творчества разделились. По мнению одной группы ученых, в результате творческой деятельности исполнителей создается новый объект авторского права – произведение исполнительского искусства, права на которое должны охраняться в рамках авторского права в его узком смысле. С точки зрения других ученых, говорить о создании артистами-исполнителями новых произведений, при всем уважении к их труду, было бы явной натяжкой. Действительно, результаты творческой деятельности исполнителей заслуживают общественного признания и охраны, однако последняя может быть обеспечена только на основе конструирования специального института смежных прав. Имен-

но эта вторая точка зрения, в справедливости которой, среди прочего, убеждает зарубежный и международный опыт охраны прав исполнителей, и была в конечном счете воспринята кыргызским законодательством.

Права исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций стали признаваться на международном уровне только с 1961 г., когда была принята Римская конвенция по охране прав исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций.

Римская конвенция была прогрессивным международным инструментом, поскольку к моменту ее принятия в законодательстве лишь нескольких стран права исполнителей каким-то образом охранялись. Принятие Римской конвенции означало, что страны члены Конвенции стали обязанными предоставлять охрану не только авторам, но и исполнителям, производителям фонограмм и вещательным организациям. Указанных субъектов объединяет то, что именно благодаря их деятельности произведения, предназначенные для публичного исполнения, становятся доступными не только непосредственным слушателям и зрителям, но и более широкой публике, что большей частью соответствует интересам самих авторов. Кроме того, при использовании авторских произведений интересы этих трех групп субъектов, а также авторов произведений настолько тесно и взаимно переплетаются, что в данном случае оказалась недостаточной традиционная модель взаимоотношений обладателей авторских прав и пользователей произведений. Также к международным договорам в области смежных прав относятся Договор по исполнению и фонограммам (ДИФ) и Женевская конвенция по охране прав производителей фонограмм.

Реальная жизнь потребовала предоставления указанным пользователям произведений особых прав, которые хотя и производны от прав авторов, однако не сводятся к правам, полученным от авторов по заключенным с ними договорам. При этом, если вопрос о природе прав артистов-исполнителей еще может дебатироваться, то совершенно ясно, что права создателей фонограмм (звукозапи-

сей), а также вещательных организаций не носят авторского характера. В отличие от исполнителей, деятельности которых свойственно творческое начало, изготовители фонограмм и организации эфирного и кабельного вещания осуществляют техническую деятельность, в результате которой никакого нового произведения не создается. Однако благодаря связи и сходству с правами авторов права этих лиц справедливо именуется смежными.

Существенной особенностью большинства смежных прав является их производность и зависимость от прав создателей творческих произведений. Лишь в тех случаях, когда исполняется, записывается на фонограмму или передается в эфир или по кабелю не охраняемое законом произведение либо объект, не являющийся результатом творческой деятельности, смежные права носят самостоятельный характер. По общему же правилу, производитель фонограммы, организация эфирного или кабельного вещания осуществляют предоставленные им права в тех пределах, которые определены договорами с исполнителем и автором записанного на фонограмму или передаваемого в эфир или по кабелю произведения.

Для возникновения и осуществления смежных прав закон не требует соблюдения каких-либо формальностей. Права изготовителя фонограммы и исполнителя порождает сам факт создания соответствующей звукозаписи. Вместе с тем для оповещения третьих лиц о своих правах и предотвращения их нарушения обладатель смежных прав вправе использовать знак охраны, который помещается на каждом экземпляре фонограммы и (или) на каждом содержащем ее футляре. В качестве такого знака принят предусмотренный Римской конвенцией знак охраны, состоящий из трех элементов:

- латинской буквы «P» в окружности;
- имени (наименования) обладателя исключительных смежных прав;
- года первого опубликования фонограммы.

Отсутствие знака охраны не лишает обладателя смежного права возможности его защиты, однако затрудняет процесс доказывания при его нарушении.

Данная норма несколько в иной форме впервые была предложена в ст. 11 Римской конвенции. В соответствии с этой статьей, в случае «если национальное законодательство страны в качестве условия предоставления правовой охраны производителям фонограмм или исполнителям, либо обеим этим категориям, требует соблюдения определенных формальностей, они считаются выполненными, если все находящиеся в продаже экземпляры опубликованной фонограммы или их упаковка имеют специальную надпись, состоящую из знака охраны, за которым следует указание года опубликования, проставленного так, чтобы было отчетливо видно, что данная фонограмма находится под охраной. Надпись должна также включать фамилию обладателя правами производителя фонограммы; более того, если на экземплярах фонограммы или на их упаковках не указываются основные исполнители, то в надписи должна также указываться фамилия лица, обладающего правами таких исполнителей в стране, где осуществлена запись». Символ (P) происходит от первых букв английских слов «performer» и «phonogram producer» – исполнитель и производитель фонограмм.

Права производителя фонограммы охраняются в следующих двух случаях: а) если он является гражданином КР или юридическим лицом, имеющим официальное местонахождение на территории КР; б) если фонограмма впервые опубликована на территории КР. За организациями эфирного и кабельного вещания смежные права признаются только тогда, когда организация имеет официальное местонахождение на территории КР и осуществляет передачи с помощью передатчиков, расположенных на территории КР.

Круг конкретных правомочий, которыми обладают носители смежных прав, несколько уже того круга прав, которые принадлежат авторам произведений. При этом исполнители произведений, чья деятельность носит творческий характер, имеют как личные неимущественные, так и имущественные права. Права производителей фонограмм, организаций эфирного и кабельного вещания, чей вклад является техническим, охватывают собой лишь имущественную сферу.

Иными являются и временные рамки действия смежных прав. В соответствии со ст. 43 Закона об авторском праве они действуют, по общему правилу, в течение 50 лет с даты первого исполнения или постановки (права исполнителей), первого опубликования фонограммы или с первой записи, если она не была опубликована (права производителей фонограмм), первой передачи в эфир или по кабелю (права организаций эфирного и кабельного вещания). Исчисление указанного 50-летнего срока начинается с 1 января года, следующего за годом, когда имел место юридический факт, послуживший основанием для начала течения срока.

Вывод. Авторское право существует вне зависимости от смежных прав, тогда как смежные права существуют в основном только тогда, когда есть авторское право на произведения, которые можно исполнить, записать на фонограмму, включить в передачу организации вещания и т. д. Авторское право является первичной категорией, а смежные права – вторичной. Смежные права не только зависят от авторского права, но и не существуют без авторского права, поскольку почти любой объект смежного права представляет собой то или иное использование объекта или объектов авторского права.

2. Права исполнителей

Исполнителем является лицо, посредством творческой деятельности которого произведения автора доводятся до сведения аудитории.

Определяя круг лиц, которые приобретают смежные права в связи с исполнением авторских произведений, Закон КР об авторском праве и смежных правах указывает исполнителей, это артисты – актеры, певцы, музыканты, танцоры и иные лица, которые исполняют произведения литературы, искусства или народного творчества посредством игры, пения, чтения, игры на музыкальном инструменте, танца или каким-либо другим образом. При этом исполнение всегда носит конкретный характер, и каждое новое исполнение представляет собой самостоятельный объект правовой охраны.

Закон КР об авторском праве и смежных правах п. 2 ст. 36 устанавливает в качестве исполнителей режиссера-постановщика спектакля и дирижера.

Права исполнителя возникают и существуют независимо от авторских прав на произведение. Это означает, во-первых, что если исполнение произведения осуществляется его автором, то он приобретает особые права исполнителя, отличные от его авторских прав и не охватываемые ими (если исполнитель не является автором, то он приобретает только права исполнителя). Во-вторых, отсутствие авторского права на произведение (например, в случае, если срок действия авторского права истекли) не влияет на существование прав исполнителя. То есть, если лицо исполнит такое произведение, то никто не сможет использовать это исполнение без его согласия даже несмотря на то, что сроки действия авторского права на само произведение уже истекли.

Очень часто исполнительская деятельность осуществляется коллективно: ансамблем, оркестром, цирковой труппой и т. п. в этом случае у всех лиц возникают общие права на исполнение. При этом отношения между лицами будут строиться аналогично отношениям соавторов.

Подобно авторским правам, права исполнителей могут быть разделены на две группы: личные неимущественные и имущественные права.

К личным неимущественным правам можно отнести права на имя и право на защиту исполнения или постановки от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству исполнителя. По своему содержанию эти права близки к аналогичным авторским правам. Установление второго из указанных прав исполнителя является особо актуальным, поскольку современная техника позволяет вносить без всякого труда любые изменения в текст исполнения: возможно удаление частей исполнения, изменение тональности, добавление звучания дополнительных инструментов и т. п. подобно соответствующим авторским правам личные неимущественные права исполнителя охраняются бессрочно.

Необходимо также отметить, что исполнители – это единственные субъекты смежных прав, которые обладают личными неимущественными правами, тогда как все другие субъекты смежных прав могут обладать только имущественными правами.

Впервые личные неимущественные права исполнителей включены в международное соглашение только в 1996 г. с принятием Договора ВОИС по исполнениям и фонограммам. В нем установлено, что исполнитель имеет право требовать быть признанным в качестве исполнителя своих исполнений и возражать против всякого извращения, искажения или иного изменения своих исполнений, способного нанести ущерб его репутации (п. 1 ст. 5).

В законодательстве об авторском праве и смежных правах стран СНГ помимо права авторства введено право на имя. Право на имя по существу близко к праву авторства, поскольку право авторства означает, что автору принадлежит право называть себя так, как он того пожелает. Другими словами, он может указать в качестве автора свое настоящее имя, свой псевдоним или сделать свое произведение анонимным. Поэтому право на имя в законодательстве стран СНГ определено как право использовать или разрешать использовать произведение под подлинным именем автора, под псевдонимом или без обозначения имени, т. е. анонимно. По аналогии можно было бы определить право исполнителя на имя как право использовать или разрешать использовать свое исполнение под своим подлинным именем, под псевдонимом или анонимно.

Поскольку Кыргызская Республика ратифицировала Договор ВОИС нормы этого Договора действуют на территории КР. Ввиду того, что Закон КР об авторском праве и смежных правах разрабатывался с учетом международных обязательств, то содержание личных неимущественных прав исполнителя изначально соответствует Договору ВОИС. Итак, в соответствии с положениями Бернской конвенции и Договора ВОИС по исполнениям и фонограммам можно считать, что право исполнителя на имя может иметь следующее содержание.

Право исполнителя на имя означает право исполнителя требовать быть признанным в качестве исполнителя не записанных

устных исполнений или исполнений, записанных на фонограммы, за исключением тех случаев, когда не предоставление такого права продиктовано характером использования исполнения. Данная оговорка Договора ВОИС по исполнениям и фонограммам предназначена для ограничения прав исполнителя в отношении аудиовизуальных исполнений.

Право на защиту репутации исполнителя означает право на защиту не записанных устных исполнений или записанных на фонограммы исполнений от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству исполнителя, за исключением тех случаев, когда не предоставление такого права продиктовано характером использования исполнения. Таким образом, исполнителю может принадлежать право на защиту репутации только в отношении не записанных исполнений или записанных на фонограммы исполнений. При этом даже в случае не записанных исполнений или записанных на фонограммы исполнений исполнителю может не предоставляться право на защиту репутации, если не предоставление этого права продиктовано характером использования исполнения. Данная оговорка Договора ВОИС по исполнениям и фонограммам предназначена для ограничения прав исполнителя в отношении аудиовизуальных исполнений.

Имущественным правом исполнителя является право на использование исполнения или постановки в любой форме включая право на получение вознаграждения за каждый вид использования или постановки.

В рамках данного имущественного права Закон КР об авторском праве и смежных правах (п. 2 ст. 37) прямо выделяет правомочия на осуществление следующих действий:

1. Передачу в эфир или сообщение для всеобщего сведения по кабелю исполнения или постановки, если используемые для такой передачи исполнение или постановка не были ранее переданы в эфир или не осуществляются с использованием записи.
2. Запись ранее не записанного исполнения или постановки.
3. Воспроизведение записи исполнения или постановки.

4. Передачу в эфир или по кабелю записи исполнения или постановки, если первоначально эта запись была произведена не для коммерческих целей.

5. Сдавать в прокат опубликованную в коммерческих целях фонограмму, на которой записаны исполнение или постановка с участием исполнителя.

6. Распространять экземпляры записанного на фонограмму исполнения посредством продажи или иной передачи права собственности.

Законодательство определяет исключительные имущественные права исполнителей как осуществление или разрешение на осуществление совокупности действий в отношении исполнений. Однако законодательство обычно не определяет совокупности имущественных прав, которыми наделяется исполнитель, поскольку некоторые действия могут относиться к одному и тому же праву. Делается это в основном для того, чтобы включить в законодательство как можно большее количество действий, которые исполнитель может осуществлять самостоятельно или же может разрешить осуществлять эти действия иным лицам.

Совокупность действий по отношению к исполнению в Законе КР об авторском праве и смежных правах сформирована в соответствии с Договором ВОИС по исполнениям и фонограммам в ст. 6–10 которого установлена как совокупность действий по использованию исполнений, так и совокупность имущественных прав исполнителей. Поскольку Кыргызстан ратифицировал данный международный Договор, то нормы этого Договора действуют на территории КР.

Таким образом, с учетом ст. 6–10 Договора ВОИС по исполнениям и фонограммам исполнители наделены совокупностью исключительных имущественных прав, перечисляются лишь основные действия и основные имущественные права. Например, в Законе об авторском праве и смежных правах прямо не установлено право на размещение объектов авторского права или смежных прав в цифровой среде, например в Интернет. Однако, такое право является частью права на сообщение для всеобщего сведения.

В соответствии с одним из согласованных заявлений Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам не препятствует любой стране «предоставлять исключительные права исполнителю или производителю фонограмм в дополнение к правам, которые должны быть предоставлены по настоящему договору».

Такая возможность была использована при подготовке Закона КР об авторском праве и смежных правах, поскольку совокупность имущественных прав, предоставляемых исполнителю в национальном законе, оказалась больше совокупности имущественных прав, предложенных Договором.

Право на не записанные исполнения означает, что исполнители пользуются исключительным правом разрешать:

- эфирное вещание и сообщение для всеобщего сведения своих не записанных исполнений, за исключением случаев, когда исполнение уже передавалось в эфир;
- запись не записанных исполнений.

Содержание данного права соответствует положениям Договора ВОИС по исполнениям и фонограммам (ст. 6), Римской конвенции, Соглашения ТРИПС, а также гарантирует отдельные права исполнителей на их не записанные исполнения.

Соглашение ТРИПС предоставляет исполнителям возможность предотвращать запись не записанных на фонограммы исполнений, а также передачу средствами беспроводной связи и сообщение для всеобщего сведения живых исполнений (п. 1 ст. 14).

Право на воспроизведение означает, что исполнители обладают исключительным правом разрешать прямое или косвенное воспроизведение записанных на фонограммы исполнений любым образом и в любой форме.

Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам несколько изменил право на воспроизведение по сравнению с Римской конвенцией, ст. 7 которая предоставляет исполнителям возможность предотвращать воспроизведение без их согласия записи их исполнения, тогда как по Договору ВОИС исполнители пользуются правом разрешать воспроизведение своих исполнений.

Следует отметить несколько особенностей права на воспроизведение.

Во-первых, право на воспроизведение распространяется только на исполнения, записанные на фонограммы. Римская конвенция таких ограничений не содержит.

Во-вторых, право на воспроизведение относится как к прямому, так и к косвенному воспроизведению записанных исполнений. Такая формулировка существовала в Римской конвенции в отношении прав производителей фонограмм (ст. 10). Цель такого уточнения заключается в том, чтобы включить в право на воспроизведение любые виды копирования записанных на фонограммы исполнений.

В-третьих, право на воспроизведение исполнений в цифровой форме полностью применимо в цифровой среде и, в частности, в отношении использования исполнений в цифровой форме.

Право на прокат означает, что исполнители пользуются исключительным правом разрешать коммерческий прокат экземпляров исполнений, записанных на фонограммы, даже после их распространения, осуществленного исполнителем или по его разрешению иными лицами. Причем выражение «экземпляры» относится исключительно к зафиксированным экземплярам, которые могут быть выпущены в обращение в виде материальных предметов.

В Соглашении ТРИПС установлены две нормы в отношении права на прокат фонограмм (ст. 14):

Во-первых, все положения о прокате компьютерных программ, сформулированные в ст. 11 Соглашения ТРИПС, применяются, с учетом соответствующих изменений, к производителям фонограмм и любым другим правообладателям на фонограммы;

Во-вторых, если на момент подписания Соглашения ТРИПС (15.04.1994) члены ВТО имели действующую систему выплаты справедливого вознаграждения правообладателям в связи с коммерческим прокатом фонограмм, они могут сохранить такую систему при условии, что коммерческий прокат фонограмм не наносит материального ущерба исключительным правам правообладателей на воспроизведение.

В Договорах ВОИС в отношении права на прокат произведений воплощенных в фонограммах, исполнений, записанных на

фонограммы, т. е. по существу в отношении права на прокат фонограмм, были сделаны аналогичные оговорки.

Действующим законодательством предусмотрены случаи, на которые исключительное право исполнителя не распространяется. Они перечислены в п. 3 ст. 37 Закона об авторских правах. К ним относятся:

- а) передача в эфир ранее переданных исполнений и постановок;
- б) запись ранее записанных исполнений и постановок;
- в) воспроизведение записи исполнения или постановки, когда:
 - первоначальная их запись произведена с согласия исполнителя;
 - их воспроизведение осуществляется в тех же целях, для которых было получено согласие исполнителя при записи исполнения или постановки;
 - воспроизведение исполнения или постановки осуществляется в тех же целях, для которых была произведена запись.

Исключительные права на использование исполнения или постановки исполнитель передает пользователям на основе заключения письменного договора.

Вывод. Подобно авторским правам, права исполнителей могут быть разделены на две группы: личные неимущественные и имущественные права.

3. Права производителей фонограмм

Фонограммой признается любая исключительная звуковая запись исполнений или иных звуков. Важно именно наличие фиксации звуковой записи, а не вид технологии, используемый для фиксации звука. В частности, звукозаписью будет признаваться как аналоговая запись звука (например, запись на грампластинку), так и цифровая запись. Цифровая звуковая запись очень часто может являться составной частью иного массива информации. Например, компьютерная энциклопедия или игра могут включать в себя видеозображения, текстовую информацию, звуковое сопровождение и т. п. И только в отношении звуковой записи будут возникать иные права.

Для возникновения прав не играет роли и тип носителя: им может быть грампластинка, магнитный носитель, оптический носитель или иной другой, который может появиться в будущем. Экземпляр фонограммы будет признана любая ее копия, даже если эта копия включает не все, а только часть звуков, зафиксированных в этой фонограмме.

Согласно закона об авторском праве и смежных правах, изготовителем аудиовизуального произведения будет признаваться физическое или юридическое лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за изготовление такого произведения. Как правило, лицо, обозначенное на аудиозаписи, и является изготовителем аудиозаписи. Поэтому устанавливается презумпция: при отсутствии доказательств иного изготовителем аудиовизуального произведения признается физическое или юридическое лицо, имя или наименование которого обозначено на этом произведении обычным образом.

Производителю фонограммы в отношении его фонограммы принадлежат исключительные права на использование фонограммы в любой форме, включая право на получение вознаграждения за каждый вид использования фонограммы. Право на получение вознаграждения за каждый вид использования фонограммы установлено в Договоре ВОИС по исполнениям и фонограммам как особое право на вознаграждение за эфирное вещание и сообщение для всеобщего сведения, в соответствии с которым исполнители и производители фонограмм пользуются правом на единовременное справедливое вознаграждение за прямое или косвенное использование фонограмм, опубликованных в коммерческих целях, для эфирного вещания или любого сообщения для всеобщего сведения.

Кроме этого, Договор предоставляет странам возможность установить в своем национальном законодательстве, что исполнитель и (или) производитель фонограммы вправе требовать у пользователя единовременное справедливое вознаграждение. Причем при отсутствии соглашения между исполнителем и производителем фонограммы национальное законодательство уста-

навливает условие, в соответствии с которым единовременное справедливое вознаграждение распределяется между исполнителями и производителями.

Исключительное имущественное право производителя фонограмм – это его право на использование его фонограммы. Производитель фонограммы может самостоятельно решать, каким образом будет использоваться его фонограмма. В соответствии с законодательством никто не имеет права использовать фонограмму без разрешения производителя фонограммы.

Исключительные имущественные права производителя фонограммы определяются, как право осуществлять или разрешать осуществлять следующие действия:

- воспроизводить (прямо или косвенно) фонограмму;
- переделывать или иным способом перерабатывать фонограмму;
- распространять экземпляры фонограммы посредством продажи или иной передачи права собственности;
- импортировать экземпляры фонограммы в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения производителя этой фонограммы;
- сдавать в прокат экземпляры фонограммы;
- доводить до всеобщего сведения фонограмму по проводам или средствами беспроводной связи таким образом, чтобы представители публики могли осуществлять к ним доступ из любого места и в любое время по их собственному выбору.

Таким образом, с учетом ст. 11–14 Договора ВОИС по исполнениям и фонограммам производители фонограмм наделяются совокупностью исключительных имущественных прав производителей фонограмм.

Рассмотрим перечень правомочий по отдельности.

Право на воспроизведение означает, что производители фонограмм пользуются правом разрешать прямое или косвенное воспроизведение своих фонограмм любым образом и в любой форме.

При этом право на воспроизведение фонограмм имеет особенности, характерные и для права на воспроизведение исполне-

ний, которые подробно рассмотрены выше. Таким образом, право на воспроизведение фонограмм применимо:

- в цифровой форме и цифровой среде;
- к прямому и к косвенному воспроизведению;
- к постоянному и временному размещению охраняемой фонограммы в электронном средстве.

Право на воспроизведение фонограмм распространяется на переделку и на переработку фонограммы. Любая переделка или переработка фонограммы признается воспроизведением оригинальной фонограммы, поскольку все эти действия означают изготовление фонограммы посредством ее переделки или переработки.

Право на распространение – означает, что производители фонограмм пользуются исключительным правом разрешать доведение до всеобщего сведения экземпляров своих фонограмм посредством продажи или иной передачи права собственности. Выражение «экземпляры» относится исключительно к зафиксированным экземплярам, которые могут быть выпущены в обращение в виде материальных предметов.

В соответствии с Законом КР об авторском праве и смежных правах условия исчерпания права на распространение фонограмм сформулированы следующим образом: «Если экземпляры правомерно опубликованной фонограммы с разрешения исполнителя и производителя фонограммы введены в гражданский оборот посредством их продажи или иной передачи права собственности, то допускается их дальнейшее распространение на территории Кыргызской Республики без согласия исполнителя и производителя фонограммы и без выплаты им вознаграждения».

В изъятие из приведенных положений ст. 38 Закона КР об авторском праве и смежных правах, допускается без согласия производителя фонограммы, опубликованной в коммерческих целях, и исполнителя, исполнение которого записано на такой фонограмме, но с выплатой вознаграждения:

- публичное исполнение фонограммы;
- передача фонограммы в эфир;
- сообщение фонограммы для всеобщего сведения по кабелю;

Размер вознаграждения и условия его выплаты определяются соглашением между пользователем фонограммы или объединениями (ассоциациями) таких пользователей, с одной стороны, и организациями, управляющими правами изготовителей фонограмм и исполнителей, с другой стороны, а в случае, если сторонами не достигнуто такое соглашение, то с Кыргызпатентом.

Право на импорт – позволяет производителю фонограммы осуществлять или разрешать импорт экземпляров фонограммы в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения производителя этой фонограммы.

Право на импорт было установлено в Модельном законе ВОИС об авторском праве и смежных правах. Введение права на импорт вызвано тем, что интересы производителей фонограмм стали нарушаться межгосударственными потоками контрафактной продукции. Производимые в ряде стран фонограммы (Китай, Болгария, Украина и т. д.) огромными партиями направлялись в другие регионы, подрывая интересы производителей лицензионной продукции. Предполагалось, что наделение производителей фонограмм отдельным имущественным правом на импорт позволит сократить потоки контрафактной продукции через таможенные границы государств. В этом отношении право на импорт является оправданным, поскольку позволяет в некоторой степени поставить импорт контрафактной продукции вне закона. Другое дело, что введение права на импорт не привело к радикальному изменению ситуации с потоками контрафактной продукции.

Расширение права импорта на экземпляры фонограмм, изготовленные с разрешения производителя этой фонограммы не логично, так как опасен импорт контрафактных экземпляров фонограмм. Дело в том, что за рубежом фонограммы могут быть правомерно обнародованы или опубликованы только по разрешению производителя фонограммы и только в том случае, если она охраняется за рубежом. Наделение производителя фонограммы правом разрешать или запрещать импорт экземпляров фонограммы, произведенных с его разрешения, может приводить к нарушению условий договора. Право на импорт распространяется только на

экземпляры фонограмм в форме материальных объектов, что в некоторых условиях является действенной мерой сокращения межгосударственных потоков контрафактной продукции.

Право на прокат фонограмм означает, что производителю фонограмм принадлежит исключительное право осуществлять или разрешать прокат экземпляров фонограмм. Такое определение права на прокат фонограмм соответствует Договору ВОИС по исполнению и фонограммам, а также соглашению ТРИПС, положения которых позволяют установить ряд важных особенностей проката фонограмм:

Во-первых, право на прокат фонограмм принадлежит производителю фонограммы независимо от принадлежности права собственности на экземпляры фонограммы.

Во-вторых, право на прокат фонограмм принадлежит производителю фонограмм даже после распространения экземпляров фонограмм, осуществленного производителем или по его разрешению иными лицами.

В-третьих, термин «экземпляры» относится исключительно к зафиксированным экземплярам, которые могут быть выпущены в обращение в виде материальных предметов.

В-четвертых, любая страна, в которой на 15 апреля 1994 г. действовала и продолжает действовать система справедливого вознаграждения производителей фонограмм за прокат экземпляров их фонограмм, может сохранить эту систему при условии, что коммерческий прокат не наносит существенного ущерба исключительному праву производителей фонограмм на воспроизведение; в странах СНГ специальная система проката фонограмм должна обеспечить выплату справедливого вознаграждения производителям фонограмм за прокат их фонограмм.

В-пятых, все положения о прокате компьютерных программ, сформулированные в Соглашении ТРИПС, применяются с учетом соответствующих изменений к производителям фонограмм.

Впервые право на прокат фонограмм на международном уровне было установлено в Директиве Европейского Союза «О праве на прокат и на предоставление во временное пользова-

ние и некоторых правах, относящихся к авторскому праву, в сфере интеллектуальной собственности» от 19.12.1992 г., в которой установлено, что исключительное право на прокат фонограмм принадлежит производителю фонограмм (п. 1 ст. 2). Право на прокат фонограмм было включено в совокупность имущественных прав производителя фонограмм в Законе КР об авторском праве и смежных правах.

Вывод. Права производителей фонограмм, чей вклад является техническим, охватывают собой лишь имущественную сферу.

4. Права организаций эфирного или кабельного вещания

В данную группу объединены права двух видов субъектов смежных прав: организаций эфирного вещания и организаций кабельного вещания. По своему характеру права этих субъектов являются однотипными.

Современные технические средства позволяют осуществлять доведение произведений до аудитории, находящейся на большом расстоянии от источника вещания, зачастую переходя государственные границы. В этом, однако, содержится опасность для производителей: затратив значительные средства на подготовку передачи, производитель делает ее доступной для значительной по размерам и практически неподконтрольной аудитории. В связи с этим, производитель передачи эфирного или кабельного вещания крайне заинтересован в существовании запрета иным лицам использовать без его согласия переданную в эфир или по кабелю передачу.

На территории Кыргызской Республики возможен прием многих иностранных программ, трансляция которых осуществляется через спутники. Однако сфера предоставления охраны является достаточно узкой. Права производителя передачи вещания будут охраняться в Кыргызской Республике только в том случае, если соответствующая организация имеет официальное местонахождение на территории республики и осуществляет передачи с помощью передатчиков, расположенных на территории Кыргызской Республики.

Права организаций вещания впервые были признаны в 1961 году, когда была принята Римская конвенция. Она признала только права организаций эфирного вещания потому, что систем кабельного и спутникового вещания в то время не существовало, а радиотрансляционные сети рассматривались как анахронизм вчерашнего дня.

Под организациями вещания понимаются радио- и телестудии, а также иные организации, занимающиеся распространением звука и (или) изображения средствами беспроводной связи (организации эфирного вещания) либо сообщаемые их публике посредством кабеля, провода оптического волокна или с помощью аналогичных устройств. (организации кабельного вещания).

Некоторые нормы в отношении эфирного вещания содержит Бернская конвенция (ст. 11bis). Брюссельская конвенция о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники, несколько расширила круг прав вещательных организаций. Соглашение ТРИПС предоставило вещательным организациям право запрещать без их разрешения запись, воспроизведение записей и ретрансляцию средствами беспроводной связи передач, а также сообщение для всеобщего сведения телевизионных передач аналогичного содержания (п. 3 ст. 14). В Соглашении ТРИПС под вещательными организациями уже понимались организации эфирного, кабельного и спутникового вещания.

Многие годы в рамках Комитетов экспертов ВОИС обсуждались не только проблемы авторского права, прав исполнителей и производителей фонограмм, но и права вещательных организаций. Однако из-за жесткой позиции представителей вещательных организаций к Дипломатической конференции ВОИС по некоторым вопросам авторского права и смежных прав в 1996 г. не удалось подготовить предложения о правах вещательных организаций, хотя было ясно, что новые нормы необходимы, прежде всего, в связи с развитием Интернет. В принятых Дипломатической конференцией договорах были сделаны лишь некоторые уточнения прав на эфирное и кабельное вещание. После Дипломатической конференции Постоянный Комитет по авторскому праву

и смежным правам ВОИС продолжает обсуждение проблемы прав вещательных организаций.

Несмотря на то, что в Законе КР об авторском праве и смежных правах нормы сформулированы отдельно для организаций эфирного и кабельного вещания, эти нормы фактически идентичны, поэтому их рассматриваем совместно.

1. Организация вещания в отношении своей передачи обладает исключительным имущественным правом использовать и (или) разрешать использование передачи в любой форме, включая право на получение вознаграждения за предоставления такого разрешения.

2. Исключительное имущественное право организации вещания на использование своей передачи означает, что организации вещания имеют право давать разрешение на осуществление совокупности некоторых действий, которые соответствуют совокупности некоторых имущественных прав.

В настоящее время такими признаваемыми правами являются следующие:

- право на воспроизведение;
- право на сообщение для всеобщего сведения в местах с платным входом;
- одновременно передавать в эфир передачу другой организации эфирного вещания;
- сообщать передачу для всеобщего сведения по кабелю;
- записывать передачу.

Право на воспроизведение означает право на осуществление записи передачи и воспроизведение записи передачи. Под записью понимается фиксация звуков и (или) изображений, которая позволяет осуществлять их восприятие, воспроизведение или сообщение с помощью соответствующих технических устройств. Любая запись передачи является воспроизведением, поскольку изготовление записи передачи означает, что создан экземпляр записи передачи в материальной форме, т. е. передача воспроизведена. Также копии это передачи записи могут быть воспроизведениями. При аналоговых методах записи, которые обыч-

но и подразумевались в законодательстве об авторском праве и смежных правах, различие в качестве между «записью» – первым экземпляром записи передачи – и последующими копиями оказывалось существенным, поэтому появилось право на запись и право на воспроизведение записи. Однако при цифровых методах записи копия идентична оригиналу, поэтому в цифровой форме и цифровой среде право на воспроизведение передачи организации вещания оказывается идентичным праву на воспроизведение передачи организации вещания любого иного объекта авторского права или смежных прав.

Данное право не распространяется на случаи, когда запись передачи была произведена с согласия организации эфирного или кабельного вещания. Кроме, этого разрешается воспроизведение передачи и без согласия соответствующей организации вещания, если такое воспроизведение осуществляется в тех же целях, в которых была произведена ее запись.

Право на сообщение для всеобщего сведения – это передача по проводам или средствами беспроводной связи изображений или звуков или изображений и звуков произведения, исполнения, фонограммы передачи организаций вещания таким образом, что изображения или звуки становятся доступными для восприятия лицами, не принадлежащими к обычному кругу семьи или к близким знакомым семьи, в местах, настолько удаленных от места передачи, что без передачи такие изображения или звуки не были бы доступны для восприятия. Кроме того, сообщением произведения до всеобщего сведения также является доведение произведения до всеобщего сведения таким образом, что представители публики могут осуществлять доступ к произведению из любого места и в любое время по их собственному выбору. Здесь речь идет уже о качественном изменении способа доведения передачи до аудитории. В связи с этим в расчет уже не будет приниматься время распространения передачи: согласие правообладателя потребуется получать во всех случаях. Сообщение для всеобщего сведения представляет собой одну из форм распространения объектов авторского права или смежных с использова-

нием технических, в основном телекоммуникационных средств. Представляется, что это самый массовый и самый важный способ распространения объектов авторского права или смежных прав.

Записывать передачу – охватывает любые виды записи, независимо от типа носителя и назначения записи (за исключением записей краткосрочного пользования и записей, осуществляемых в личных целях). Запись передачи эфирного или кабельного вещания может вести к возникновению отдельного объекта охраны: аудио-, видео произведения или фонограммы. Соответственно, последующее использование такой записи потребует получения согласия правообладателя. Осуществление записи самой организацией эфирного или кабельного вещания позволит этой организации также значительно расширить объем принадлежащих ей прав.

Сообщать передачу для всеобщего сведения в местах с платным входом. Данное правомочие имеет в виду случаи, когда переданная в эфир или по кабелю передача доводится третьим лицом до сведения определенной аудитории. Сюда относятся, например, случаи, когда определенные лица приглашаются посмотреть телепередачу по телевизору лица, владеющего им. Получение согласия правообладателя требуется, только если такое сообщение передачи осуществляется вместе с платным входом. Не нарушает прав организации эфирного или кабельного вещания показ телепередачи в холле гостиницы. Закон не связывает платность входа с самим сообщением передачи. Плата может браться не только за возможность получения доступа к программе, но и по любым другим причинам – это роли не играет. В связи с этим показ телепередачи в салоне самолета во время рейса уже потребует получения согласия на такое использование передачи. Оговорка относительно сообщения передачи в местах с платным входом очевидна, поскольку в противном случае никто не имел бы права свободно транслировать любые передачи для публики не в коммерческих целях.

Вывод. Права организаций эфирного и кабельного вещания, чей вклад является техническим, охватывают собой лишь имущественную сферу.

Литература

1. Право интеллектуальной собственности: учебник / под общ. ред. Р.О. Оморова. – Бишкек, 2002. – 145 с.
2. Правовая охрана интеллектуальной собственности: учебник / под общ. ред. В.Н. Дементьева. – М., 1995. – 210 с.
3. *Сергеев А.П.* Право интеллектуальной собственности в РФ: учебник. – М., 2000. – 362 с.
4. Авторское право: учебное пособие / под ред. В.К. Пучинского, М.Н. Кузнецова. М., 1988.
5. *Антимонов Б.С., Флейшиц Е.А.* Авторское право. М., 1957. – 226 с.
6. *Вейнке В.* Авторское право: регламентация, основы, будущее. – М., 1979. – 165 с.
7. *Гаврилов Э.П.* Закон об охране авторских прав. М., 1994. – 148 с.

ТЕМА 10. НЕТРАДИЦИОННЫЕ ОБЪЕКТЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Вопросы темы:

1. **Содержание института нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности.**
2. **Селекционные достижения.**
3. **Топология интегральной микросхемы.**
4. **Служебная и коммерческая тайна.**

1. Содержание института нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности

Творения, признаваемые произведениями науки, литературы или искусства, а также изобретениями, полезными моделями и промышленными образцами, не исчерпывают всего многообразия результатов творческой деятельности. Наряду с ними име-

ется немало объектов, которые создаются творческими усилиями людей, представляют ценность для общества и также нуждаются в общественном признании и правовой охране. Наличие такого рода объектов и необходимость правового регулирования связанных с ними общественных отношений в настоящее время признается подавляющим большинством государств, Кыргызстан не представляет в этом отношении какого-либо исключения. Помимо традиционных объектов, охраняемых патентным и авторским правом, а также институтом средств индивидуализации участников гражданского оборота (фирменные наименования, товарные знаки, наименования мест происхождения товаров), кыргызское гражданское право предоставляет охрану селекционным достижениям, топологиям интегральных микросхем, информации, составляющей служебную и коммерческую тайну, и некоторым другим результатам интеллектуальной деятельности.

При этом отдельные объекты правовой охраны, в частности рационализаторские предложения, являются специфическими для кыргызского права, поскольку в большинстве государств мира они особо не выделяются. Другие же объекты, в частности селекционные достижения, секреты производства, топологии интегральных микросхем, пользуются специальной правовой охраной в большинстве развитых стран.

Несмотря на это, и первый, и второй вид результатов интеллектуальной деятельности можно отнести к особым, нетрадиционным объектам интеллектуальной собственности. Конечно, данное их название является сугубо условным и призвано лишь подчеркнуть, их отличие от объектов патентного и авторского права, а также средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг). Столь же условно и объединение в рамках единого правового института тех правил действующего кыргызского законодательства, которые посвящены регулированию связанных с ними отношений. Бесспорно, что каждый из нетрадиционных результатов интеллектуальной деятельности обладает значительными особенностями по отношению ко всем остальным. Вместе с тем попытки выделить

в самостоятельные правовые институты правила о каждом из особых объектов интеллектуальной собственности на сегодняшний день вряд ли были бы оправданными ввиду элементарной ограниченности правового материала, касающегося ряда объектов. Поэтому, опираясь на отличия рассматриваемых результатов интеллектуальной деятельности от традиционных объектов интеллектуальной собственности, все их можно условно отнести к сфере единого правового института, а именно института охраны нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности.

Причины введения правовой охраны нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности можно подразделить на общие, которые касаются всех этих объектов, и специфические, которыми обусловлена охрана каждого конкретного объекта. К общим причинам следует отнести, прежде всего, то, что рассматриваемые объекты являются результатами интеллектуального труда. Как и результаты всякого другого труда, они не могут быть бесосновательно отчуждены от их создателей. Напротив, интеллектуальный характер труда более, чем какой-либо иной результат труда, предполагает признание особой связи достигнутого результата с его создателем. Далее, в общественном и государственном признании особых прав создателей новых творческих результатов, не совпадающих с объектами патентного и авторского права, заинтересованы не только сами авторы, но и общество в целом. Введение специальной правовой охраны этих результатов стимулирует творческую активность его членов, способствует развитию научно-технического прогресса и умножению духовного богатства общества. Наконец, важной причиной такой охраны служит то, что традиционные институты гражданского права – патентное и авторское право, а также институт средств индивидуализации участников гражданского оборота – не могут обеспечить в силу присущих рассматриваемым объектам особенностей их надлежащую правовую охрану. Так, авторское право охраняет форму, а не содержание творческих произведений. Между тем ценность открытий, топологий интегральных микросхем, селекционных достижений, рационализаторских предложений и других нетра-

диционных объектов состоит, прежде всего, в содержании соответствующих положений и решений. Конечно, любой творческий результат, выраженный в объективной форме и доступный для восприятия третьими лицами, охраняется в качестве объекта авторского права. Но такая охрана не обеспечивает признания и защиты основного творческого вклада его создателя – разработки существа научной проблемы или содержания решения.

Охрана содержания новых решений практических задач обеспечивается патентным правом. Однако лежащие в основе данного института принципы, в частности идея патентной монополии, необходимость доведения существа решения до сведения третьих лиц как условие предоставления охраны, правоустанавливающее значение государственной регистрации объекта промышленной собственности и др., не позволяют использовать его без существенной модификации для охраны нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности. Поэтому, несмотря на близость рассматриваемых объектов к изобретениям, полезным моделям и промышленным образцам, они не могут охраняться в рамках патентного права.

Введение особой правовой охраны служебной и коммерческой тайны обусловлено необходимостью ограждения законных интересов участников товарного оборота, затрачивающих время, силы и средства на разработку и внедрение передовых технологий и методов ведения бизнеса, которые далеко не всегда могут быть защищены с помощью традиционных форм правовой охраны. Правила добросовестной конкуренции предполагают наличие у других участников оборота возможности самостоятельно добиваться аналогичных результатов, но запрещают вторжение в область чужих технических и коммерческих секретов путем промышленного шпионажа, подкупа и другими недозволенными методами.

Быстрое развитие современной вычислительной техники, основой которой являются интегральные микросхемы (ИМС), обусловило необходимость правовой охраны последних как на уровне структурно-функциональной схемы, так и на уровне топологической схемы. Структурно-функциональная и электрическая

схемы ИМС, а также способы изготовления ИМС могут быть защищены в рамках патентного права, поскольку они подпадают под понятие «техническое решение задачи». Что же касается топологических схем ИМС (взаимное расположение элементов), разработка которых требует значительных трудовых затрат, дорогостоящего оборудования и творческих усилий, то они оказались практически беззащитными перед копированием. Копирование технологий, осуществляемое путем микрофотографирования последовательно снимаемых слоев кристалла и изготовления по этим фотографиям фотошаблонов, является значительно более быстрым и дешевым процессом по сравнению с первоначальной разработкой топологической схемы. В результате нарушитель получает возможность изготавливать и поставлять на рынок более дешевые кристаллы, неправомерно получая преимущества в конкурентной борьбе. Невозможность обеспечения эффективной охраны рассматриваемых объектов нормами патентного и авторского права привела к появлению в гражданском праве особых правил о топологиях интегральных схем.

Необходимость признания и правовой охраны результатов творческой деятельности селекционеров достаточно очевидна. Однако ввиду специфики, присущей объекту охраны, а также особенностей его правового режима эта сфера творческой деятельности требует специальной правовой регламентации.

Наконец, особая правовая охрана рационализаторских предложений обусловлена необходимостью стимулировать в рамках конкретных предприятий творческие усилия работников по усовершенствованию применяемой техники, технологии или изменению состава материала.

Указанные научные и технические достижения являются, как правило, результатами творческой деятельности и в широком смысле слова рассматриваются как объекты интеллектуальной собственности. Однако их правовой режим существенно отличается от режима традиционных объектов, охраняемых патентным и авторским правом. Создатели этих объектов, равно как и другие лица, нередко не приобретают исключительного права на их

использование. Особые права творцов этих результатов обычно сводятся к признанию их личных неимущественных прав на созданные объекты, а также материальному стимулированию их деятельности. Тем не менее, отнесение их прав к интеллектуальной собственности следует считать достаточно справедливым. Те права, которые признаются действующим законодательством за создателями селекционных достижений, рационализаторских предложений и иных объектов, носят абсолютный и исключительный характер, то есть характер, присущий интеллектуальной собственности. Многие связанные с ними общественные отношения регулируются такими же или сходными правилами, которые применяются к отношениям, вытекающим из создания и использования объектов патентного и авторского права. И тем, и другим объектам свойственны многие общие признаки, которые предопределяются их общей творческой природой. Наконец, во многом совпадают возможные нарушения и способы защиты прав на эти объекты.

Таким образом, выделение в праве интеллектуальной собственности института охраны нетрадиционных результатов интеллектуальной деятельности имеет под собой достаточно весомые основания.

Вывод. Те права, которые признаются действующим законодательством за создателями селекционных достижений, ТИМС, коммерческой тайны, рационализаторских предложений и иных объектов, носят абсолютный и исключительный характер, то есть характер, присущий интеллектуальной собственности. Многие связанные с ними общественные отношения регулируются такими же или сходными правилами, которые применяются к отношениям, вытекающим из создания и использования объектов патентного и авторского права.

2. Селекционные достижения

Селекция представляет собой эволюцию растений и животных, направляемую волей человека. По мере познания законов живой материи человек получает все большие возможности для целенаправленного воздействия на развитие животных и расте-

ний в нужном ему направлении. В этом смысле творческая деятельность селекционера весьма сходна с творческой деятельностью изобретателя. Однако в отличие от изобретателей, в основном имеющих дело с объектами неживой природы, селекционеры работают с природными системами. Специфика объекта накладывает существенный отпечаток не только на методы осуществления работ по созданию новых сортов растений и пород животных, но и на формы общественного признания их результатов.

Селекционные достижения рассматриваются в Кыргызстане, как и в большинстве стран, в качестве особых объектов интеллектуальной собственности, правовой режим которых, несмотря на определенное сходство, не совпадает с правовым режимом изобретений. Исключения составляют отдельные биотехнические объекты, в частности штаммы микроорганизмов, которые признаются изобретениями и охраняются в рамках патентного права.

С принятием в нашей стране Закона КР «О правовой охране селекционных достижений» от 13 июня 1998 г. само понятие селекционных достижений претерпело существенные изменения. Если ранее к указанным объектам интеллектуальной собственности с учетом, разумеется, их специфики применялись критерии охраноспособности, которые были установлены в отношении изобретений, то ныне законодательством определены самостоятельные признаки охраноспособности селекционных достижений. К ним относятся новизна селекционного достижения, его отличимость, однородность и стабильность.

Соглашение о торговых аспектах прав интеллектуальной собственности (ТРИПС) устанавливает патентную охрану в отношении микроорганизмов. Соглашением ТРИПС предусматривается, что страны-участницы в отношении растений вводят либо патентную охрану, либо своего рода генетическую защиту. В Соглашении ТРИПС нет положений об охране пород животных (исключение составляют пункты о микроорганизмах). На практике во многих странах не существует права интеллектуальной собственности в отношении выведенных пород животных, но при этом есть один или два вида охраны новых сортов растений.

Закон дает понятие селекционного достижения как сорта растений и породы животных, признаки которых рассмотрим в отдельности. С принятием в Кыргызстане специального закона о правовой охране селекционных достижений их понятие претерпело существенные изменения. Прежде всего, результатом деятельности селекционера должно быть решение конкретной практической задачи, состоящей в выведении нового сорта растения или породы животного с необходимыми для человека качествами. В отличие от сферы изобретательства, где решения задач должны быть техническими, в рассматриваемой области задачи по выведению новых сортов и пород решаются биологическими средствами.

Для точного определения терминов используемых в законе, законодатель определил основные понятия, которые раскрывают их содержание:

- автор селекционного достижения (селекционер) – лицо, творческим трудом которого создано селекционное достижение;
- охраняемое селекционное достижение – сорт растений, порода животных, зарегистрированные в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений;
- порода – группа животных, которая независимо от охраноспособности обладает генетически обусловленными биологическими и морфологическими свойствами и признаками; причем, некоторые из них специфичны для данной группы и отличают ее от других групп животных. Порода может быть представлена женской или мужской особью или племенным материалом. Охраняемыми категориями породы являются: тип, заводская линия, кросс линия и семейство;
- племенное животное – животное, предназначенное для воспроизводства породы;
- племенной материал – племенное животное, его гаметы или зиготы (эмбрионы);
- сорт – группа растений в рамках одного и того же ботанического таксона низшего из известных классов, которая,

независимо от того, удовлетворяет ли она полностью условиям охраноспособности, может быть определена признаками, характеризующими данный генотип или комбинацию генотипов, отличается от других групп растений того же ботанического таксона по крайней мере одним признаком, может считаться единой с точки зрения ее пригодности для получения неизменных целых растений сорта. Охраняемыми категориями сорта являются: клон, линия, гибрид первого поколения, популяция;

- семена – генеративные и вегетативные органы растений, применяемые для воспроизводства сорта;
- растительный материал – целые растения или части растений, семена, саженцы, луковицы, плоды различных культур, предназначенные для размножения или реализации в иных целях, отличных от воспроизводства сорта;
- контрафактное селекционное достижение – селекционное достижение, размножение и (или) коммерческое использование которого влечет за собой нарушение исключительных прав владельца патента;
- право на селекционное достижение подтверждается патентом на селекционное достижение. Патент удостоверяет авторство селекционера, приоритет селекционного достижения, исключительное право владельца патента на использование селекционного достижения.

Уполномоченный государственный орган Кыргызской Республики в области интеллектуальной собственности (Кыргызпатент) осуществляет государственную политику в области правовой охраны селекционных достижений, принимает к рассмотрению заявки на селекционные достижения, осуществляет их публикацию, проводит предварительную экспертизу селекционных достижений, принимает решение о выдаче патента или об отказе в его выдаче по результатам экспертизы на новизну, отличимость, однородность и стабильность, проводит государственную регистрацию селекционных достижений в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений Кыргызской Республики, обеспечивает

публикацию официальных сведений, касающихся охраны селекционных достижений, выдает патенты на селекционные достижения, осуществляет контроль за поддержанием их в силе.

Кроме того в отношении селекционных достижений существует другой государственный орган, который непосредственно осуществляет проведение экспертизы селекционного достижения, это Министерство сельского и водного хозяйства, который вносит в Правительство Кыргызской Республики предложения о дополнении Перечня новыми родами и видами; об изменении названия родов и видов, внесенных в Перечень.

Государственная комиссия по сортоиспытанию сельскохозяйственных культур при центральном органе государственного управления сельским и водным хозяйством (далее – Госкомиссия) и Государственная инспекция по племенной работе в животноводстве и мониторингу пастбищ при центральном органе государственного управления сельским и водным хозяйством (далее – Госплеинспекция) являются государственными органами и выполняют следующие функции:

- проводят на договорной основе с уполномоченным государственным органом в области интеллектуальной собственности государственное испытание селекционных достижений на отличимость, однородность и стабильность;
- ведут соответственно Государственный реестр районированных сортов Кыргызской Республики, Государственную племенную книгу Кыргызской Республики;
- выдают заключение по допуску к использованию селекционного достижения в производстве и выполняют другие функции в соответствии с положениями о них, утвержденными центральным органом государственного управления сельским и водным хозяйством.

Сорта растений

В настоящее время отмечается тенденция роста охраны растительного мира. Международный союз охраны новых сортов растений был создан в целях исполнения положений Международной

конвенции по охране новых сортов растений (далее – Конвенция). Последний вариант текста Конвенции (Акт 1991 г.) к настоящему времени ратифицирован значительным числом высокоразвитых государств, включая США (которые являются одним из ведущих мировых производителей сельскохозяйственной продукции), государства Европейского экономического сообщества и Японию (которая является основным импортером продукции сельского хозяйства). Имеется в законодательстве Кыргызской Республики также и ратифицированное в 2005 г. Соглашение о правовой охране новых сортов растений, подписанное странами СНГ в г. Москве 16 марта 2001 г. В ст. 15 данного Соглашения говорится, что стороны принимают необходимые меры по разработке и совершенствованию национальных законодательств в области правовой охраны сортов растений и их гармонизации с учетом требований Международной конвенции по охране новых сортов растений 1961 г. Так как данное Соглашение только конкретизирует Конвенцию и не вносит практически ничего нового, думаю, следует рассмотреть некоторые значимые положения Конвенции.

По мере вступления в Конвенцию страны пересматривают свое законодательство с тем, чтобы устранить разночтения с ее положениями и ввести единую терминологию. Ст. 1 (vi) Конвенции определяет понятие «сорт растений» следующим образом:

«Сорт означает группу растений в одном ботаническом таксоне самого нижнего разряда, которая вне зависимости от условий охраноспособности может быть

– определена по признакам, характеризующим данный генотип, либо комбинацию генотипов;

– отличима от других групп растений одним или несколькими признаками и

– однородна, как совокупность устойчиво воспроизводимых при размножении признаков». Тожественное определение выделяется и в Законе (ст. 1).

Охраняемыми категориями сорта являются клон, линия, гибрид первого поколения, популяция.

Такое широкое определение сорта растений охватывает как охраноспособные, так и неохраноспособные виды. Критерии ох-

раноспособности сформулированы в ст. 5(1) Конвенции, где говорится, что охрана может быть предоставлена сорту растений, если он является:

- новым;
- отличимым;
- однородным;
- стабильным.

Идентично к данной формулировке относится и наше законодательство.

Охраняемые селекционные достижения должны обладать рядом дополнительных признаков или, говоря иными словами, отвечать указанным в законе критериям охраноспособности. В их ряду на первом месте стоит новизна селекционного достижения.

Новизну селекционного достижения порочит, в сущности, лишь одно обстоятельство, а именно продажа или иная передача семян или племенного материала другим лицам для использования. Селекционное достижение не утрачивает своей новизны и в том случае, если материал, применяемый для воспроизводства сорта или породы, использован другими лицами без согласия селекционера или его правопреемника.

Новизна селекционного достижения устанавливается на определенную дату, каковой является дата приоритета. В свою очередь приоритет селекционного достижения определяется по дате поступления в Кыргызпатент заявки на выдачу патента или заявки на допуск к использованию. Если в один и тот же день в Кыргызпатент поступают две (или более) заявки на одно и то же селекционное достижение, приоритет устанавливается по более ранней дате отправки заявки. При совпадении дат отправки патент выдается по заявке, имеющей более ранний регистрационный номер Кыргызпатента.

Как и в патентном праве, при подаче заявлений на выдачу патента на селекционное достижение заявитель пользуется льготой по новизне. Ее суть заключается в том, что селекционное достижение считается новым в течение указанного в законе времени, несмотря на передачу его для использования другим лицам. Эта льгота составляет один год, если селекционное достижение пе-

редано для использования на территории КР, и четыре года, если селекционное достижение передано для использования на территории другого государства, для винограда, древесных декоративных, плодовых культур и лесных пород этот срок при передаче для использования за границу составляет шесть лет.

Патент выдается на селекционное достижение, отвечающее критериям охраноспособности и относящееся к ботаническим и зоологическим родам и видам.

Селекционное достижение считается новым, если на дату подачи заявки на выдачу патента семена или племенной материал данного селекционного достижения не продавались и не передавались иным образом другим лицам селекционером, его правопреемником или с их согласия для использования селекционного достижения:

- на территории Кыргызской Республики – ранее чем за один год до этой даты;
- на территории другого государства – ранее чем за четыре года или, если это касается винограда, древесных декоративных, плодовых культур, ранее чем за шесть лет до указанной даты.

Новизна селекционного достижения не утрачивается, если сбыт любого материала сорта или породы совершен другими лицами до истечения сроков, указанных в настоящем пункте:

- в целях преднамеренного нанесения ущерба заявителю;
- при выполнении договора о передаче права на получение патента;
- при выполнении договора, по которому третья сторона проводит дополнительные поставки материала для размножения сорта, породы с согласия заявителя при условии, что такие поставки проводятся под контролем заявителя;
- при выполнении договора, по которому третья сторона проводит полевые испытания или лабораторные исследования, или контрольные испытания по оценке сорта или породы.

Следующим критерием охраноспособности селекционного достижения является его отличимость. Указанный критерий весь-

ма близок к признаку новизны в том его традиционном понимании, в каком он используется обычно в патентном праве.

Следует подчеркнуть, что при исследовании рассматриваемого признака селекционного достижения во внимание должны приниматься сведения обо всех известных в мире селекционных достижениях.

Селекционное достижение считается отличимым, если явно отличается от любого другого общеизвестного селекционного достижения, существующего к моменту подачи заявки.

Общеизвестность может быть установлена в отношении селекционного достижения:

– которое стало частью общеизвестного уровня знаний в результате его производства, воспроизводства, доведения до посевных кондиций в целях размножения, хранения для вышеперечисленных целей;

– которое предлагалось к продаже, продавалось, вывозилось или ввозилось;

– которое занесено в официальные каталоги, справочные фонды или имеет точное описание в одной из публикаций либо включено в Государственный реестр охраняемых селекционных достижений.

Признаки вновь созданных сортов и пород сопоставляются с уже известными в мире лучшими районированными сортами растений и наиболее близкими по зоологической сущности и достигнутому эффекту породами животных.

Помимо отличимости охраноспособное селекционное достижение должно быть однородным. В соответствии с указанным признаком растения сорта и животные породы должны быть достаточно однородны по своим морфологическим, физиологическим, цитологическим, химическим и другим признакам с учетом отдельных отклонений, которые могут иметь место в связи с особенностями размножения. Признак однородности выражает качественную определенность достигнутого результата селекции.

Наконец, последним критерием охраноспособности селекционного достижения является его стабильность. Согласно п. 4

ст. 4 Закона, данный объект интеллектуальной собственности считается стабильным, если его основные признаки остаются неизменными после неоднократного размножения или, в случае особого цикла размножения, в конце каждого цикла размножения.

Указанные характеристики сильно отличаются от описания изобретения, которого требует патентное законодательство. Отличается также и объем охраны новых видов растений по сравнению с объемом охраны, которую дает обычный патент.

Охрана новых сортов растений в национальном законодательстве основывается на принципах Международной конвенции по охране новых сортов растений, к которой Кыргызская Республика присоединилась в 2000г. Критериями охраноспособности решений по выведению новых сортов выступают новизна селекционного достижения, его отличимость, однородность и стабильность, содержание которых раскрывается в Законе КР «О правовой охране селекционных достижений» (далее – Закон) в основном так же, как и в Конвенции 1961 г. Однако в дополнение к этому в п. 1 ст. 4 Закона указывается, что охраноспособными могут быть признаны не любые отвечающие указанным выше критериям сорта, а лишь те их роды и виды, перечень которых устанавливается специально уполномоченными на то государственными органами – Центральный орган государственного управления сельским и водным хозяйством определяет Перечень ботанических и зоологических родов и видов, который утверждается Правительством Кыргызской Республики (п. 3 ст. 3 Закона), с учетом международных обязательств.

Породы животных

В законодательстве многих стран не предусмотрена патентная или сходная с ней форма охраны животных, за исключением охраны микроорганизмов. Соглашение ТРИПС гласит, что «страны-участницы Соглашения могут исключать из сферы патентования... животных, кроме микроорганизмов». Тем не менее, в ряде стран существует патентная охрана новых пород животных, осуществляемая на общих основаниях. В некоторых других странах патентование не разрешается, но есть формы охраны новых

пород животных, сходные с описанными выше схемами охраны новых сортов растений. Есть и такие страны, где разрешается патентная охрана, и использование особых форм. По мере развития генной инженерии ученые во все большей степени контролируют генные коды животных, используя вполне надежные процессы с предсказуемыми результатами. Именно это значительно облегчает решение вопроса об отнесении генной инженерии животных в сферу действия патентной охраны.

По кыргызскому законодательству породой животных как особым объектом селекционного достижения признается – группа животных, которая независимо от охраноспособности обладает генетически обусловленными биологическими и морфологическими свойствами и признаками; причем, некоторые из них специфичны для данной группы и отличают ее от других групп животных. Порода может быть представлена женской или мужской особью или племенным материалом. Охраняемыми категориями породы являются: тип, заводская линия, кросс линия и семейство.

Признание новой породы животных селекционным достижением осуществляется в соответствии с теми же критериями и в том же порядке, которые установлены в отношении сортов растений.

Субъектами прав на селекционные достижения являются их непосредственные создатели (авторы), обладатели исключительных прав на их использование (патентообладатели), их наследники и иные правопреемники. Авторами селекционных достижений согласно действующему кыргызскому законодательству могут быть только физические лица, творческим трудом которых выведено, создано или выявлено селекционное достижение. Автором может быть любой гражданин Кыргызстана, независимо от возраста и состояния дееспособности. Основанием возникновения авторских прав является объективный факт достижения охраноспособного селекционного результата. Принадлежащие малолетним и недееспособным лицам авторские права осуществляются их законными представителями.

Согласно ст. 36 Закона, иностранные граждане пользуются правами, предоставляемыми настоящим законом и иными законо-

дательными актами КР в области охраны селекционных достижений, наравне с гражданами КР в силу международных договоров или на основе принципа взаимности. Это положение можно только приветствовать, так как в течение длительного времени права иностранцев в рассматриваемой области в СССР не признавались и не охранялись.

В области селекции вопрос о соавторстве имеет особую актуальность, поскольку, во-первых, подавляющее большинство новых сортов и пород животных выводятся не селекционерами-одиночками, а целыми творческими коллективами и, во-вторых, селекция как особая область человеческой деятельности обладает большой спецификой по сравнению с другими видами творческой деятельности. В настоящее время селекция является комплексной наукой, объединяющей усилия самых разных специалистов – генетиков, физиологов, биохимиков, фитопатологов, цитологов и т. д. Кроме того, нельзя сбрасывать со счетов то обстоятельство, что срок выведения нового сорта или породы может быть достаточно длительным, а в отдельных случаях – охватывать несколько поколений людей.

Следуя общему принципу, закрепленному в настоящее время с некоторыми модификациями во всех правовых институтах, посвященных различным объектам интеллектуальной собственности, кыргызское законодательство о правовой охране селекционных достижений признает за работодателем исключительное право на использование данного объекта интеллектуальной собственности. Указанное право приобретается работодателем путем подачи заявки на выдачу патента на селекционное достижение, если только в договоре между ним и селекционером не предусмотрено иное.

В тех немногих случаях, когда селекционный результат достигается усилиями селекционера-одиночки или когда договором между селекционером и работодателем оговорено сохранение за селекционером права получения патента, патентообладателем может стать автор селекционного достижения.

В случае смерти селекционера или патентообладателя их права на селекционное достижение переходят к наследникам. При

наследственном правопреемстве авторских прав селекционера наследники, разумеется, становятся обладателями не всех субъективных прав, которыми пользовался сам селекционер, а лишь тех из них, которые не связаны неразрывно с личностью обладателя и могут переходить к другим лицам. Патентные права, принадлежащие юридическому лицу, в случае реорганизации последнего переходят к вновь созданному участнику гражданского оборота, а при ликвидации патентообладателя передаются государству.

Право на подачу заявки на выдачу патента (далее – заявка) имеет селекционер, работодатель или их правопреемник (далее – заявитель).

Если селекционное достижение создано несколькими лицами совместно, то им предоставляется право совместной подачи заявки.

Заявка может быть подана через доверенное лицо, которое согласно доверенности ведет дела, связанные с получением патента.

Физические или юридические лица других государств, не имеющие постоянного местожительства или местонахождения в Кыргызской Республике, ведут дела по получению патента и поддержанию его в силе через патентных поверенных Кыргызской Республики, зарегистрированных в уполномоченном государственном органе в области интеллектуальной собственности, если иное не оговорено международным договором Кыргызской Республики.

Работники уполномоченного государственного органа в области интеллектуальной собственности, Госкомиссии, Госплеминспекции в течение всего периода работы в этих учреждениях не имеют права подавать заявки на выдачу патента на селекционное достижение.

Государственными органами, содействующими в регистрации селекционных достижений, наряду с Кыргызпатентом являются:

1. Центральный орган государственного управления сельским и водным хозяйством, который вносит в Правительство Кыргызской Республики предложения:

– о дополнении Перечня ботанических и зоологических родов и видов новыми родами и видами;

– об изменении названия родов и видов, внесенных в Перечень.

2. Государственная комиссия по сортоиспытанию сельскохозяйственных культур при центральном органе государственного управления сельским и водным хозяйством.

3. Государственная инспекция по племенной работе в животноводстве и мониторингу пастбищ при центральном органе государственного управления сельским и водным хозяйством, которые выполняют следующие функции:

– проводят на договорной основе с уполномоченным государственным органом в области интеллектуальной собственности государственное испытание селекционных достижений на отличимость, однородность и стабильность;

– ведут соответственно Государственный реестр районированных сортов КР, Государственную племенную книгу КР;

– выдают заключение по допуску к использованию селекционного достижения в производстве и выполняют другие функции в соответствии с положениями о них, утвержденными центральным органом государственного управления сельским и водным хозяйством.

Содержание указанных признаков раскрывается в Законе КР «О правовой охране селекционных достижений» (ст. 4) и в Правилах составления и подачи заявки на выдачу патента на селекционное достижение. Опираясь на эти акты, можно сформулировать следующее определение охраноспособного селекционного достижения. Им является биологическое решение задачи по выведению новых сортов растения или породы животного, имеющих явные отличия от общеизвестных сортов и пород, обладающих достаточной однородностью и стабильностью и относящихся к ботаническим и зоологическим родам и видам, перечень которых установлен в предусмотренном, законом порядке.

Порядок оформления прав на селекционные достижения в своих основных чертах совпадает с порядком оформления

прав на изобретения, полезные модели, промышленные образцы и иные объекты интеллектуальной собственности, нуждающиеся в специальной государственной регистрации. Условиями признания селекционного достижения объектом правовой охраны и возникновения исключительного права на его использование, которое удостоверяется патентом на селекционное достижение, являются составление, подача и положительное решение по заявке на выдачу патента на селекционное достижение.

За авторами селекционных достижений и обладателями патентных прав на них законодательство закрепляет ряд субъективных прав. В частности, авторы приобретают право авторства, право на авторское имя, право на присвоение селекционному достижению собственного имени или специального названия и право на вознаграждение (если патент получает не сам автор, а другое лицо).

Патентообладатель наделяется исключительным правом на использование селекционного достижения с одновременным устранением от него всех третьих лиц, не получивших согласия владельца патента на использование селекционного достижения. Срок действия патента на сорта растений составляет 30 лет с даты регистрации заявленного селекционного достижения в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений. На сорта винограда, древесных декоративных, плодовых культур и лесных пород, в том числе их подвоев, а также на породы животных, срок действия патента составляет 35 лет (ст. 17).

Патентная охрана селекционных достижений имеет ряд важных особенностей по сравнению со сферой охраны объектов промышленной собственности. Во-первых, целый ряд действий по использованию принадлежащего ему селекционного достижения сам патентообладатель может совершать лишь при том условии, что его селекционное достижение допущено к использованию в установленном законом порядке.

Во-вторых, в рассматриваемой области значительно расширены возможности получения принудительной лицензии на использование селекционного достижения третьими лицами.

В-третьих, обязанностью патентообладателя является поддержание сорта (породы) в течение всего срока действия патента в таком состоянии, чтобы сохранялись признаки, указанные в описании сорта (породы), составленном на дату регистрации селекционного достижения в Государственном реестре.

Защита прав на селекционные достижения производится путем применения способов защиты, указанных как в самом Законе КР «О правовой охране селекционных достижений», так и в ГК. Особенностью названного Закона является выделение им ряда специальных видов нарушений прав патентообладателя и селекционера, в частности присвоение произведенным и/или продаваемым семенам, племенному материалу названия, схожего до степени смешения с названием зарегистрированного селекционного достижения; реализация семян, племенного материала без сертификата и др. (ст. 29).

Вывод. С принятием в нашей стране Закона КР «О правовой охране селекционных достижений» от 13 июня 1998 г. само понятие селекционных достижений претерпело существенные изменения. Если ранее к указанным объектам интеллектуальной собственности с учетом, разумеется, их специфики применялись критерии охраноспособности, которые были установлены в отношении изобретений, то ныне законодательством определены самостоятельные признаки охраноспособности селекционных достижений.

3. Топология интегральной микросхемы

В настоящее время микроэлектронику обоснованно называют ключевой технологией в создании технической базы современной информационной техники. Главным и наиболее важным объектом микроэлектроники являются интегральные микросхемы, составляющие основу элементной базы современной вычислительной и радиоэлектронной техники и находящие применение во всех сферах жизни общества.

Начиная с 70-х гг., ведущие производители интегральных микросхем начали лоббировать вопрос создания отдельной системы

охраны топологий. Их аргумент в пользу введения специальной охраны состоял в том, что разработка новой топологии, например, для высокоскоростного микропроцессора, может стоить десятки миллионов долларов, тогда как практически любая топология может быть скопирована за самую незначительную часть этой суммы денег. При этом новой топологии может не доставать признака новизны, необходимого для получения патентной охраны, и она может не вписаться в систему требований, которым должны отвечать предъявляемые авторским правом литературные и художественные произведения.

Многие развитые индустриальные страны ввели специальный правовой институт охраны топологий. Однако принятое законодательство мало используется на практике по ряду причин.

Правовое регулирование топологий интегральных микросхем, есть, по сути, гибрид авторского и патентного права. Современные производства полупроводников сосредоточены всего в нескольких странах, и мало вероятно, что они будут созданы во многих местах по причине исключительно высоких капиталовложений (примерно миллиард долларов на одно производство), требующихся для таких современных высокотехнологичных производств. Новые топологии живут на рынке лишь два-три года, при этом уже на второй год цены на них резко падают. Последние разработки топологий интегральных микросхем показывают, что основные блоки интегральной микросхемы могут исполняться автоматами. Некоторые компании по производству полупроводников патентуют отдельные части топологий, что в любом случае делает их копирование противоправным актом. Поэтому высокие риски копирования, существовавшие до 70-х гг., к настоящему времени значительно снизились.

Международный договор об интеллектуальной собственности в отношении интегральных микросхем 1989 г. был ратифицирован только одним государством. Договор был встречен в штыки такими ведущими производителями полупроводников, как Соединенные Штаты Америки и Япония, поскольку в нем содержались положения либерального толка, открывавшие возможность

принудительного лицензирования. Объем охраны по национальному законодательству некоторых стран был явно недостаточен в связи с тем, что оно было построено с учетом того уровня техники и технологии, который имелся на момент его принятия. Например, в тексте законов использовался термин «полупроводники», которым далеко не охватывалось понятие интегральной микросхемы, сделанной из других материалов.

Параграф 3 ст. 6 – это и есть положение о принудительном лицензировании. Ст.36 Соглашения ТРИПС включает в себя значительный объем охраны, не ограниченной никаким конкретным материалом: «Исходя из положений параграфа 1 статьи 37, государства-участники признают противоправными следующие действия, если они совершены без разрешения правообладателя: импорт (ввоз), продажа или иное распространение в коммерческих целях охраняемых топологий, микросхем, включающих топологии или изделия на базе такой интегральной микросхемы, поскольку оно содержит в себе противоправно заимствованную топологию».

Было бы слишком суровым привлекать к ответственности добросовестного покупателя большого объема какой-либо продукции, в которой была противоправно использована топология. Поэтому законодательством, как правило, разрешается добросовестному покупателю использовать продукцию при условии выплаты разумного гонорара.

Кыргызская Республика ввела охрану топологий интегральных микросхем в 1998г., когда был принят Закон КР от 31 марта 1998 г. «О правовой охране топологий интегральных микросхем». Надо подчеркнуть, что по сравнению с коммерческой тайной и селекционными достижениями, которые рассматриваются в отдельных главах 2-ч. ГК КР (главы 57 и 58), топологии интегральных микросхем выделяются только в ст. 1037 ГК как объекты интеллектуальной собственности, что, скорее всего, объясняется новизной данного объекта и его правового регулирования в целом.

Топология интегральной микросхемы (далее – топология) как объект правовой охраны представляет собой зафиксирован-

ное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними. Материальным носителем топологии выступает кристалл интегральной микросхемы, то есть часть полупроводниковой пластины, в объеме и на поверхности которой сформированы элементы полупроводниковой микросхемы, межэлементные соединения и контактные площадки. Интегральная микросхема (далее – ИМС) – это микроэлектронное изделие окончательной или промежуточной формы, предназначенное для выполнения функции электронной схемы, элементы и связи которого нераздельно сформированы в объеме и (или) на поверхности материала, на основе которого изготовлено изделие. Поскольку разработка топологии требует значительных интеллектуальных усилий, больших затрат времени и использования дорогостоящего оборудования, результаты труда разработчиков нуждаются в признании и правовой охране. Это тем более необходимо, что практически любая топология может быть быстро и относительно дешево скопирована заинтересованными лицами. Как показал опыт развитых стран, наиболее действенной преградой для копирования кристаллов ИМС является создание специального правового института охраны топологий, не совпадающего ни с авторским, ни с патентным правом.

В полном соответствии с Вашингтонским договором об интеллектуальной собственности в отношении интегральных микросхем 1989 г. законодательство КР предоставляет правовую охрану лишь оригинальным топологиям. По общему правилу оригинальной является всякая топология, созданная в результате творческой деятельности автора. При этом топология признается оригинальной до тех пор, пока не доказано обратное. Оригинальность – основной и единственный юридически значимый признак, необходимый для предоставления топологии правовой охраны. Ни время создания, ни выполнение формальностей, по общему правилу, не влияют на само признание топологии объектом охраны, хотя эти обстоятельства и играют известную роль в определении правового режима топологии. По прямому указа-

нию Закона о правовой охране топологий, предоставляемая им охрана не распространяется на идеи, способы, системы, технологию или закодированную информацию, которые могут быть воплощены в топологии.

Объектом охраны является лишь сама топологическая схема, т. е. взаимное расположение элементов полупроводниковой микросхеме. Что касается способов, относящихся к технологическому процессу изготовления интегральной микросхемы, конструкций кристаллов ИМС и других технических решений, то они при наличии установленных законом критериев могут стать объектами охраны патентного права.

Субъектами прав на топологию являются авторы, их наследники, а также любые физические и юридические лица, которые обладают исключительными имущественными правами, полученными в силу закона или договора. Автором топологии признается лицо, в результате творческой деятельности которого эта топология была создана. Юридическое лицо права авторства ни при каких обстоятельствах не приобретает и может обладать лишь правом на использование топологии. Непременным условием возникновения соавторства на топологию является внесение разработчиком личного творческого вклада в ее создание. Поэтому лица, оказавшие автору только техническую, организационную или материальную помощь либо способствовавшие оформлению права на использование топологии, на соавторство претендовать не могут. Если права на топологию принадлежат нескольким авторам или иным правообладателям, порядок пользования правами определяется договором между ними. При отсутствии такого договора каждый из них может использовать топологию по своему усмотрению, но не вправе заключить договор о полной уступке всех имущественных прав на зарегистрированную топологию без согласия остальных правообладателей. В случае недостижения согласия между правообладателями о заключении договора о полной уступке всех имущественных прав спор между ними может быть решен в судебном порядке.

В случае если топология создана в порядке выполнения служебных обязанностей или по заданию работодателя, что и имеет

место в большинстве случаев, субъектом права на использование топологии, по общему правилу, становится работодатель. Как и в отношении других объектов интеллектуальной собственности, на признание физического лица соавтором топологии не влияет ни его возраст, ни состояние дееспособности. Однако осуществление прав, принадлежащих малолетним и недееспособным авторам, возлагается на их родителей или опекунов. Авторские права на топологию признаются как за гражданами КР, так и за иностранцами. Согласно ст. 13 Закона о правовой охране топологий, иностранные физические и юридические лица пользуются правами, предусмотренными настоящим законом, наравне с физическими и юридическими лицами КР в силу международных договоров или на основе принципа взаимности.

Как уже отмечалось, закон не требует от обладателя прав на топологию выполнения каких-либо формальностей. Однако по желанию автора или иного правообладателя топология может быть зарегистрирована на основе явочной системы, то есть без проверки ее оригинальности.

В связи с особенностями, присущими топологиям как результатам интеллектуальной деятельности, нецелесообразно распространять на них нормы как авторского, так и патентного права. Наиболее убедительно это подтверждается тем, что применяемые в этих институтах правила, касающиеся оформления прав на достигнутые творческие результаты, являются недостаточно эффективными в отношении топологий. В итоге рассматриваемая проблема была решена в Кыргызстане таким же образом, как и в большинстве других стран, охраняющих топологии, а именно путем создания особой системы их регистрации.

Основное назначение регистрации состоит в создании условий, облегчающих признание и защиту прав на топологию в случае ее неправомерного использования. Регистрируя топологию, правообладатель не только публично заявляет о своих правах на достигнутый творческий результат, но и официально удостоверяет те признаки, которые отличают его топологию от уже известных.

Регистрация топологии осуществляется на основе явочной системы, т. е. без проверки ее оригинальности, которая предпола-

гается присутствующей. Однако п. 2 ст. 9 Закона о правовой охране топологий устанавливает, что заявка на регистрацию может быть подана в срок, не превышающий двух лет с даты первого использования топологии, если оно имело место. Пропуск заявителем указанного срока может служить основанием для отказа в регистрации.

За осуществление действий, связанных с официальной регистрацией топологий, взимаются регистрационные сборы, установленные Положением о сборах за регистрацию программ для электронно-вычислительных машин, баз данных и топологий интегральных микросхем, утвержденное постановлением Правительства КР от 26 мая 1999 г. № 286. Заявка на регистрацию должна относиться к одной топологии и содержать:

- заявление на официальную регистрацию топологии ИМС с указанием правообладателя, а также автора, если он не отказался быть указанным в качестве такового, их местонахождения (местожительства), даты первого использования топологии, если оно имело место;
- депонируемые материалы, идентифицирующие топологию, включая реферат с указанием оригинальности топологии;
- схему пространственно-геометрического расположения элементов топологии ИМС;
- документ, подтверждающий уплату регистрационного сбора в установленном размере или основания для освобождения от уплаты регистрационного сбора, а также для уменьшения его размера.

После поступления заявки на регистрацию, Кыргызпатент проверяет наличие необходимых документов, соответствие их требованиям законодательства. В течение двух месяцев после подачи заявки в Кыргызпатент заявитель вправе дополнять, уточнять и исправлять материалы заявки.

При положительном результате проверки Кыргызпатент вносит топологию в Государственный реестр топологий интегральных микросхем Кыргызской Республики, публикует сведения о зарегистрированной топологии в официальном бюллетене

Кыргызпатента и выдает заявителю свидетельство об официальной регистрации топологии интегральной микросхемы.

Сведения, внесенные в Государственный реестр топологий интегральных микросхем Кыргызской Республики, считаются достоверными до тех пор, пока не доказано обратное.

Ответственность за достоверность указанных сведений несет заявитель.

Достаточно распространенной мерой, носящей технический характер, является введение в топологию разного рода «ловушек» в виде избыточных, неподсоединенных элементов, инициалов разработчика и т. п. Присутствие таких идентифицирующих признаков в топологии кристалла ответчика, как правило, достаточно наглядно доказывает факт неправомерного заимствования чужой топологии.

Другой мерой, призванной в известной мере оградить права на топологию от нарушений или, по крайней мере, облегчить процесс доказывания их нарушения, является помещение на топологии или на изделии, включающем топологию, предупредительной маркировки, свидетельствующей о том, что топология охраняется законом и не может быть использована без согласия правообладателя. Уведомление об этом делается в виде выделенной прописной буквы Т («Т», [Т], (Т), Т* или Т), даты начала срока действия исключительного права на использование топологии и информации, позволяющей идентифицировать правообладателя.

В результате создания оригинальной топологии ее автор, а в предусмотренных законом или договором случаях и иные лица, в частности работодатели и заказчики, приобретают ряд субъективных гражданских прав.

Так же как в авторском и патентном праве, указанные права подразделяются на личные неимущественные и имущественные. Среди личных неимущественных прав Закон о правовой охране топологий прямо называет лишь право авторства, которым наделяется непосредственный создатель оригинальной топологии. Данное право носит абсолютный характер и неотделимо от личности автора. Договор, предусматривающий уступку или отказ от права авторства, в соответствии с законодательством является ничтожным и не порождает никаких юридических последствий.

Право авторства действует в течение всей жизни создателя топологии. С его смертью авторство как субъективное право прекращает свое существование, но охраняется в качестве общественно значимого интереса.

Предполагается, что создатели топологии, если иное не предусмотрено законом или договором, становятся обладателями и основного имущественного права – исключительного права на использование топологии. Сущность права на использование состоит в исключительной возможности правообладателя по своему усмотрению изготавливать, применять и распространять принадлежащую ему топологию всеми доступными способами и средствами. Другой, негативной стороной указанного права является наложение на третьих лиц запрета совершать подобные действия без соответствующего разрешения правообладателя.

В отличие от произведений науки, литературы и искусства, которые считаются неповторимыми творческими достижениями, топология может быть повторена во всех своих существенных признаках другими лицами, не знакомыми с результатами первоначальных разработчиков. В патентном праве, где также возможна подобная ситуация, охраняемое законом право авторства признается за тем разработчиком, который первым достиг патентоспособного результата и позаботился о юридическом закреплении своего приоритета. В законодательстве об охране топологий интегральных микросхем понятие приоритета отсутствует.

Автору или иному правообладателю принадлежит исключительное право использовать эту топологию по своему усмотрению, в частности путем изготовления и распространения ИМС с такой топологией, включая право запрещать ее использование другим лицам без соответствующего разрешения, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Нарушением исключительного права на использование топологии признается совершение следующих действий без разрешения автора или иного правообладателя:

– копирование топологии в целом или ее части путем ее включения в ИМС или иным образом, за исключением копирования только той ее части, которая не является оригинальной;

– применение, ввоз, предложение к продаже, продажа и иное введение в хозяйственный оборот топологии или ИМС с этой топологией.

Имущественные права на топологию могут быть переданы полностью или частично другим физическим или юридическим лицам по договору.

Имущественные права на топологию, созданную в порядке выполнения служебных обязанностей или по заданию работодателя, принадлежат работодателю, если договором между ним и автором не предусмотрено иное.

Автор топологии или иной правообладатель может по своему желанию непосредственно или через своего представителя зарегистрировать топологию в Кыргызпатенте путем подачи заявки на официальную регистрацию топологии ИМС.

Исключительное право на использование топологии носит срочный характер и действует в течение десяти лет, что соответствует сложившейся международной практике, хотя в соответствии со ст. 38 Соглашения ТРИПС страны-участники могут предусмотреть, что охрана прекращает свое действие через 15 лет после создания топологии. Начало срока действия права на использование топологии определяется по более ранней из следующих дат: а) по дате первого использования топологии, под которой понимается наиболее ранняя документально зафиксированная дата введения в хозяйственный оборот где-либо в мире этой топологии или интегральной микросхемы с этой топологией; б) по дате регистрации топологии в Кыргызпатенте.

Правообладатель вправе полностью или частично передавать свои имущественные права на топологию другим лицам. Предоставление разрешения на использование топологии, равно как и полная уступка прав на такое использование, осуществляется на основании гражданско-правового договора. К числу существенных условий данного договора закон относит вопросы об объеме передаваемых прав, способах использования топологии, порядка выплаты и размера вознаграждения, территорию использования и срок действия. Договор о передаче имущественных

прав на топологию может быть заключен в простой письменной форме и должен быть зарегистрирован в Кыргызпатенте. Договор о передаче имущественных прав на топологию без регистрации в Кыргызпатенте недействителен.

Нарушение прав авторов топологий и иных правообладателей служит основанием для применения к правонарушителям предусмотренных законом санкций. Нарушение личных неимущественных прав чаще всего происходит путем их отрицания или присвоения третьими лицами.

За защитой своего права автор или иной правообладатель может обратиться в установленном порядке в суд. Суд может вынести решение о конфискации незаконно изготовленных экземпляров ИМС и изделий, включающих такие ИМС, а также материалов и оборудования, используемых для их изготовления, и об их уничтожении либо о передаче их в доход республиканского бюджета Кыргызской Республики либо истцу по его просьбе в счет возмещения убытков (ст. 11).

В случае нарушения прав автора топологии его работодателем или заказчиком реализуются прежде всего те санкции, которые предусмотрены заключенным между ними договором. Если в договоре специальные санкции не установлены, создатель топологии может воспользоваться общими мерами защиты, предусмотренными Законом о правовой охране топологий и другими актами гражданского законодательства.

Вывод. Поскольку разработка топологии требует значительных интеллектуальных усилий, больших затрат времени и использования дорогостоящего оборудования, результаты труда разработчиков нуждаются в признании и правовой охране. Это тем более необходимо, что практически любая топология может быть быстро и относительно дешево скопирована заинтересованными лицами. Как показал опыт развитых стран, наиболее действенной преградой для копирования кристаллов ИМС является создание специального правового института охраны топологий, не совпадающего ни с авторским, ни с патентным правом.

4. Служебная и коммерческая тайна

Сохранение в тайне секретов производства как средство обеспечения фактического преимущества перед другими участниками оборота является самой древней формой охраны творческих результатов прикладного характера. Охрана секретов развилась в отрасль небывалого значения, а технические знания и коммерческая тайна превратились в наиболее существенные ценности многих отраслей бизнеса. Охрана коммерческой тайны является одним из наиболее важных институтов права интеллектуальной собственности именно для тех стран, которые стремятся привлечь иностранные инвестиции. Одна отдельно взятая компания, охраняющая свои производственные секреты, еще может решиться продавать изготавливаемую ею продукцию в страну со слабой охраной коммерческой тайны, но маловероятно, что такая страна может рассчитывать на серьезные прямые инвестиции.

Термин «ноу-хау» (know-how) впервые был использован между компаниями Великобритании и США. Под ноу-хау понимали информацию, специально опущенную заявителем в описании изобретения, и придавали смысл – «знать, как применять патент». Со временем термин «ноу-хау» стали понимать буквально – «знать, как сделать».

Ноу-хау – это не являющаяся общеизвестной техническая, коммерческая, производственная, экономическая и любая иная информация, не имеющая широкого распространения и дающая ее владельцу определенное преимущество над конкурентами. В большинстве случаев под ноу-хау понимают технические решения. Но нередко в понятие ноу-хау включают экономические, управленческие и другие решения, имеющие коммерческую ценность.

Прежнему советскому гражданскому законодательству понятие служебной и коммерческой тайны (далее – коммерческая тайна) было неизвестно. Переход к рыночной экономике, осуществляемый в КР, обусловил появление в отечественном законодательстве целого ряда новых понятий, которые считаются ее неотъемлемыми атрибутами, и одним из них является понятие коммерческой тайны. Оно относится к числу наименее разрабо-

танных в науке кыргызского права категорий. Как бы то ни было, создание института охраны коммерческой тайны в кыргызском законодательстве следует считать свершившимся фактом.

После закрепления основных его правил в ГК КР (ст. 34 ч. 1 ГК, гл. 58 ч. 2 ГК) законами, регламентирующими деятельность налоговых и таможенных органов, страховых организаций и т. д., а также с принятием специального закона «О коммерческой тайне» 30.03.1998 г. – данный институт, надо полагать, стабилизировался и в дальнейшем будет лишь совершенствоваться в своих деталях.

Гражданский кодекс КР определяет коммерческую тайну как информацию, имеющую действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу ее неизвестности третьим лицам, к которой нет свободного доступа на законном основании и по отношению к которой обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности (ст. 34).

Коммерческая тайна представляет собой определенную совокупность сведений, знаний о чем-либо, являясь, таким образом, видом информационных ресурсов. Информация как таковая по своей сути нематериальна, хотя ее хранение и распространение осуществляется чаще всего с помощью материальных носителей. В этом смысле она ничем не отличается от объектов интеллектуальной собственности, которые сами могут рассматриваться в качестве разновидностей информационных ресурсов.

Наиболее проблематичным является вопрос о том, может ли информация быть объектом, на который за кем-либо закрепляется исключительное право. На первый взгляд, это невозможно в силу природы самой информации. В самом деле, знания, если только к ним имеется свободный доступ, не могут быть монополизированы каким-либо конкретным лицом и с момента своего обнародования становятся всеобщим достоянием. Именно поэтому юридической наукой пока и не предложено адекватных правовых средств для охраны научных идей, теорий, гипотез и иных научных результатов как таковых.

Сказанное, однако, не означает, что монопольное владение и пользование информацией вообще исключено. Напротив, это

возможно, но при условии, что информация неизвестна третьим лицам. Таким образом, коммерческая тайна обладает всеми свойствами объекта интеллектуальной собственности и является его особой разновидностью.

Важной особенностью коммерческой тайны является, далее, ее наибольшая универсальность среди других объектов интеллектуальной собственности. Под понятие коммерческой тайны могут быть подведены самые разнообразные сведения, связанные с производством, технологической информацией, управлением, финансами и другой деятельностью предпринимателя. При этом коммерческой тайной могут быть объявлены вполне потенциально патентоспособные решения, которые правообладатель по каким-либо причинам не желает обнародовать и патентовать в установленном порядке.

В п. 3 ст. 5 Закона «О коммерческой тайне» приводится перечень сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну. К ним относятся: учредительные документы, а также документы, дающие право на занятие предпринимательской деятельностью и отдельными видами хозяйственной деятельности, подлежащей лицензированию (устав, решение о создании предприятия или договор учредителей, регистрационные удостоверения, лицензии, патенты); сведения по утвержденным формам статистической отчетности, а также отчетности о финансово-экономической деятельности и иные данные, необходимые для проверки правильности исчисления и уплаты налогов, а также других обязательных платежей; документы об уплате налогов и других обязательных платежей; документы, удостоверяющие платежеспособность; сведения о численности, составе работающих, их заработной плате и условиях труда, а также о наличии свободных рабочих мест; сведения о загрязнении окружающей среды, нарушении антимонопольного законодательства, несоблюдении правил охраны труда, реализации продукции, причиняющей вред здоровью потребителей, а также о других нарушениях законодательства и размерах причиненного при этом ущерба; сведения об участии должностных лиц государственных предприятий в организациях, занимающихся предпринимательской деятельностью.

Специфической чертой коммерческой тайны, выделяющей ее среди других объектов интеллектуальной собственности, является неограниченность срока ее охраны. Право на коммерческую тайну действует до тех пор, пока сохраняется фактическая монополия лица на информацию, которая ее образует, а также имеются предусмотренные законом условия ее охраны. Это обстоятельство делает избрание данной формы охраны привлекательным для предпринимателей в тех случаях, когда их не удовлетворяет принцип срочности патентной охраны.

Наконец, коммерческая тайна как объект интеллектуальной собственности не требует официального признания ее охраноспособности, государственной регистрации или выполнения каких-либо иных формальностей, а также уплаты государственных пошлин.

Как уже указывалось, кыргызское законодательство, как и законодательство большинства стран, предъявляет к коммерческой тайне следующие три требования:

Во-первых, информация должна иметь действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу ее неизвестности третьим лицам.

Во-вторых, к информации, составляющей коммерческую тайну, не должно быть свободного доступа на законном основании.

В-третьих, чтобы информация считалась коммерческой тайной, требуется, чтобы обладатель информации принимал меры к охране ее конфиденциальности.

Помимо коммерческой тайны законодательство выделяет еще несколько видов сведений, которые должны сохраняться втайне. Речь, в частности, идет о государственной, военной, медицинской, нотариальной, адвокатской, банковской тайнах, личной и семейной тайне, тайне усыновления, тайне следствия и т. д.

Далее, наряду с термином «коммерческая тайна» в законодательстве и на практике широко используются такие термины, как «секрет производства», «ноу-хау», «торговые секреты», «конфиденциальная информация» и т. д. Хотя каждый из названных терминов имеет присущий лишь ему оттенок и применяется обычно

в достаточно определенной ситуации, все они обозначают, в сущности, одно и то же понятие, которое в новом ГК КР получило наименование «служебной и коммерческой тайны».

Коммерческая тайна – форма обеспечения безопасности наиболее важной коммерческой информации, предлагающая ограничение ее распространения. С правовой точки зрения, коммерческая тайна предприятия представляет собой средство защиты против недобросовестной конкуренции в рамках реализации права на интеллектуальную собственность – это общепризнанное в мире положение.

Гражданский кодекс КР и Закон «О коммерческой тайне» определяют коммерческую тайну как информацию, имеющую действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу ее неизвестности третьим лицам, к которой нет свободного доступа на законном основании и по отношению к которой обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности.

Коммерческая тайна представляет собой определенную совокупность сведений, знаний о чем-либо, являясь, таким образом, видом информационных ресурсов. Информация как таковая по своей сути нематериальна, хотя ее хранение и распространение осуществляется чаще всего с помощью материальных носителей. В этом смысле она ничем не отличается от объектов интеллектуальной собственности, которые сами могут рассматриваться в качестве разновидности информационных ресурсов. Далее, будучи плодом человеческих усилий, будь то создание, передача, переработка, хранение или сбор информации, она вполне подпадает и под такой признак интеллектуальной собственности, как результат интеллектуальной деятельности.

Наиболее проблематичным является вопрос о том, может ли информация быть объектом, на который за кем-либо закрепляется исключительное право. Сказанное, однако, не означает, что монопольное владение и пользование информацией вообще исключено. Напротив, это возможно, но при условии, что информация неизвестна третьим лицам. Таким образом, коммерческая тайна

обладает всеми свойствами объекта интеллектуальной собственности и является его особой разновидностью.

Важной особенностью коммерческой тайны является, далее, ее наибольшая универсальность среди других объектов интеллектуальной собственности. Под понятие коммерческой тайны могут быть подведены самые разнообразные сведения, связанные с производством, технологической информацией, управлением, финансами и другой деятельностью предпринимателя. При этом коммерческой тайной могут быть объявлены вполне потенциально патентоспособные решения, которые правообладатель по каким-либо причинам не желает обнародовать и патентовать в установленном порядке. Вместе с тем возможности предпринимателей по отнесению сведений, связанных с их деятельностью, к коммерческой тайне не безграничны. Любое государство вправе осуществлять контроль за деятельностью предпринимателей, следить за своевременностью и полнотой уплаты налогов, оценивать воздействие их деятельности на окружающую среду и т. д. Поэтому повсеместно законом, иными правовыми актами или судебной практикой определяются сведения, которые не могут составлять коммерческую тайну. В КР круг таких сведений установлен постановлением Правительства КР от 22 февраля 1993 г. № 74 «О перечне сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну». В частности, не могут составлять коммерческую тайну учредительные документы; документы, дающие право заниматься предпринимательской деятельностью; сведения по установленным формам отчетности о финансово-хозяйственной деятельности и иные сведения, необходимые для проверки правильности исчисления и уплаты налогов и других обязательных платежей; документы о платежеспособности; сведения о численности, составе работающих, их заработной плате и условиях труда и др. Критериями, по которым определяется информация, относимая к перечню сведений, составляющих коммерческую тайну предприятия, могут быть следующие:

- во-первых, эта информация должна быть коммерчески выгодной предприятию или выгодной для предприятия-

конкурента в случае ее попадания в чужие руки. В качестве критерия важности конкретной информации принимается количественный показатель величины наносимого ущерба. То есть наиболее важной, с точки зрения безопасности предприятия, является информация, утечка которой, например, угрожает структурной целостности предприятия или способствует перекрытию каналов поступления материальных ресурсов;

- во-вторых, эта информация не должны быть общеизвестной или общедоступной на законных основаниях;
- в-третьих, эти сведения не должны являться государственными секретами или защищаться согласно нормам авторского или патентного права;
- в-четвертых, информация, составляющая коммерческую тайну, должна быть зафиксирована в письменной или иной материальной форме или находиться в исключительном ведении предприятия;
- в-пятых, такая информация должна быть понятным образом специально обозначена («грифована») и в отношении нее должны быть обеспечены необходимые меры по сохранению конфиденциальности;
- в-шестых, эти сведения не должны напрямую касаться деятельности предприятия, способной нанести ущерб обществу, жизни и здоровью людей (нарушение законов, загрязнение окружающей среды и т. д.), а также использоваться в целях недобросовестной конкуренции, уклонения от налогообложения, осуществления запрещенной или незакрепленной в уставе предприятия деятельности.

С методической точки зрения представляет интерес определение коммерческой тайны, данное в Акте о коммерческой тайне Ассоциации юристов США в 1979 г. Этот акт определяет коммерческую тайну довольно широко: «Информация, включающая формулу, состав, комбинацию, программу, приспособление, метод, технику или процесс, которая:

1) имеет самостоятельную экономическую стоимость (используемую или потенциальную) благодаря тому, что не является

общеизвестной или доступной людям, которые могут ее использовать в коммерческих целях, и

2) является объектом разумных при данных условиях усилий по ее защите».

Специфической чертой коммерческой тайны, выделяющей ее среди других объектов интеллектуальной собственности, является неограниченность срока ее охраны. Право на коммерческую тайну действует до тех пор, пока сохраняется фактическая монополия лица на информацию, которая ее образует, а также имеются предусмотренные законом условия ее охраны. Это обстоятельство делает избрание данной формы охраны привлекательным для предпринимателей в тех случаях, когда их не удовлетворяет принцип срочности патентной охраны.

Наконец, коммерческая тайна как объект интеллектуальной собственности не требует официального признания ее охраноспособности, государственной регистрации или выполнения каких-либо иных формальностей, а также уплаты государственных пошлин. Как и по отношению к другим объектам интеллектуальной собственности, применительно к коммерческой тайне закон устанавливает ряд критериев охраноспособности, которым она должна соответствовать, чтобы пользоваться правовой охраной. Особенностью рассматриваемого объекта интеллектуальной собственности является то, что проверка охраноспособности коммерческой тайны осуществляется не в порядке специальной предварительной процедуры, а только тогда, когда право на коммерческую тайну нарушается или оспаривается и требуется установить, существует ли оно вообще. И то при обращении в суд обладатель секретной информации должен:

- документально доказать ценность информации (экономический эффект от ее применения и средства, затраченные на ее получение);
- предоставить меры защиты информации, которые были приняты для сохранения ее конфиденциальности;
- предъявить инструкции, обеспечивающие секретный режим работы с конфиденциальной информацией.

Помимо коммерческой тайны законодательство выделяет еще несколько видов сведений, которые должны сохраняться втайне. Речь, в частности, идет о государственной, военной, медицинской, нотариальной, адвокатской, банковской тайнах, личной и семейной тайне, тайне усыновления, тайне следствия и т. д.

Далее, наряду с термином «коммерческая тайна» в законодательстве и на практике широко используются такие термины, как «секрет производства», «ноу-хау», «торговые секреты», «конфиденциальная информация» и т. д. Хотя каждый из названных терминов имеет присущий лишь ему оттенок и применяется обычно в достаточно определенной ситуации, все они обозначают, в сущности, одно и то же понятие, которое в ГК КР получило наименование «служебной и коммерческой тайны».

В соответствии с международной практикой применения, приведу плюсы режима «коммерческая тайна» для результатов интеллектуальной деятельности:

1. Дешевле патентования.
2. Может дать владельцу преимущество «навсегда».
3. Затрудняет плагиат информации.
4. Возможен доход от продажи беспатентной лицензии.
5. Практически всю информацию можно засекретить, в отличие от патентования, где патентоспособны далеко не все идеи.

Субъекты права на коммерческую тайну

Исходя из того, что коммерческой тайной в соответствии с действующим законодательством признаются лишь сведения, касающиеся предпринимательской деятельности, субъектами права на коммерческую тайну являются лица, которые занимаются такой деятельностью. Что касается юридических лиц, то субъектами права на коммерческую тайну являются прежде всего те из них, которые относятся к коммерческим организациям. Юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями (потребительские кооперативы, общественные и религиозные организации, учреждения, благотворительные и иные фонды и др.), также могут быть обладателями прав на коммерческую тайну, если дело касается сведений, относящихся к разрешенной им предпринимательской деятельности.

Наряду с гражданами КР и отечественными юридическими лицами правом на охрану коммерческой тайны в КР пользуются иностранцы. На них распространяются без каких-либо изъятий общие правила, действующие в рассматриваемой области на территории КР.

Права обладателей коммерческой тайны

Сущность права на коммерческую тайну состоит в обеспеченной обладателю информации возможности засекретивать эту информацию от широкой публики и требовать, чтобы третьи лица воздерживались от использования незаконных методов получения данной информации. Первую из них образует возможность правообладателя на собственные активные действия, направленные на сохранение конфиденциальности информации. Поскольку, как уже отмечалось, право на коммерческую тайну базируется на фактической монополии правообладателя, на нем самом лежит главная забота о том, чтобы сохранить эту монополию.

Вторую сторону рассматриваемого права составляет возможность требовать от третьих лиц воздержания от незаконного завладения информацией, составляющей коммерческую тайну. Важно подчеркнуть, что речь в данном случае речь идет не о запрете использования данной информации третьими лицами без согласия ее обладателя. Если информация получена заинтересованным лицом законным образом, хотя бы и без санкции ее обладателя, например, в связи с каким-либо упущением последнего, он нарушителем не считается.

К числу правовых возможностей обладателя коммерческой тайны следует отнести также его возможность по распоряжению принадлежащим ему объектом интеллектуальной собственности. Прежде всего, он может в любой момент раскрывать перед публикой те сведения, которые составляли коммерческую тайну, если это не нарушает принятых им обязательств перед контрагентами. Далее, обладатель информации, которая является конфиденциальной, может продать или иным образом переуступить эту информацию заинтересованному лицу. Условиями такой переуступки информации является обычно отказ самого правообладателя

от ее дальнейшего использования, а также его обязательство не передавать эту информацию другим лицам. Иными словами, допускается выдача третьим лицам лицензий, которые, в свою очередь, могут носить исключительный или неисключительный характер. Предметом таких лицензий чаще всего являются технологические секреты, опыт управленческой, финансовой и производственной деятельности и т. д., которые не имеют патентной охраны, но представляют большую коммерческую ценность.

Субъект коммерческой тайны в предусмотренных законом случаях и указанных им пределах обязан раскрыть конфиденциальность информации по требованию компетентных государственных органов и должностных лиц. Например, таким правом на получение информации, в том числе составляющей коммерческую тайну, пользуются следственные органы в связи с расследованием находящихся в их производстве уголовных дел. Государственные органы имеют законные основания требовать от предприятий частного бизнеса предоставления им информации о характере деятельности и о выпускаемой продукции. В Кыргызстане вопрос об охране коммерческой тайны в отношениях правообладателей с органами государственного управления достаточно актуален. Сведения, составляющие коммерческую тайну, могут по целому ряду каналов стать достоянием чиновников, продажность многих из которых общеизвестна. Нередки случаи, когда налоговые и иные проверки организуются недобросовестными лицами со специальной целью завладения конфиденциальной информацией их конкурентов. Защита против подобных действий весьма затруднительна, так как доказать их сговор с чиновниками практически невозможно.

На работников соответствующих государственных органов и организаций возлагается обязанность по неразглашению сведений, ставших им известными в связи с выполнением служебных обязанностей и составляющих коммерческую тайну предприятий и организаций. Так, Налоговый кодекс КР вводит понятие налоговой тайны, которую составляют любые полученные налоговым органом сведения о налогоплательщике.

Коммерческая тайна может обеспечивать охрану секретов производства и, следовательно, стимулировать новаторские предложения, каждое из которых относительно мало, чтобы стать объектом патентования, но их совокупность становится уже весьма ценной. Многие виды таких предложений в принципе не патентоспособны, поскольку не несут в себе новизны изобретения. В качестве примера возьмем списки клиентов. Коммерческая тайна в этом случае может быть единственным способом охраны содержащейся в них информации.

Даже если бы не существовало законодательства о коммерческой тайне, бизнес все равно засекречивал бы информацию. Однако отсутствие правовой охраны коммерческой тайны тормозило бы эффективность хозяйственной деятельности. Держатели коммерческой тайны пойдут на любые непроизводительные расходы, такие, как, скажем, физические охранные средства (заборы, заперы, шифрование и пр.), если не смогут полагаться на надежные правовые средства охраны от нарушения коммерческой тайны.

Неэффективность охраны коммерческой тайны имеет два следствия:

- 1) лоббирование интересов бизнеса по усилению охраны коммерческой тайны;
- 2) нежелание делать инвестиции в те страны, где слаба правовая охрана коммерческой тайны.

Минимальные международные стандарты по защите коммерческой тайны установлены в некоторых конвенциях и в Соглашении ТРИПС (Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности, г. Марракеш от 15.04.1994 г.). Так, в Парижской конвенции по охране промышленной собственности говорится:

1. Страны Союза обязаны обеспечить гражданам стран, участвующих в Союзе, эффективную защиту от недобросовестной конкуренции.
2. Актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах».

Сложно утверждать, что смыслом изложенного охватывается понятие коммерческой тайны. Тем не менее, в тексте Соглашения ТРИПС говорится:

«1. В процессе обеспечения эффективной защиты от недобросовестной конкуренции, как это предусмотрено ст. 10 bis Парижской конвенции (1967), страны-участницы должны охранять закрытую информацию... и данные, предоставляемые их правительствам...». Соглашение ТРИПС – это первое крупное многостороннее международное соглашение, обеспечивающее охрану коммерческой тайны.

Каков объем понятия «коммерческая ценность»? Одни виды информации могут не представлять никакой ценности. Другие могут иметь ценность, но не коммерческого характера. Например, один из американских судов отказал в праве на охрану церковных таинств как коммерческой тайны. Суд исходил из того, что эти таинства могут иметь определенную духовную ценность для церкви, но коммерческой ценности они не представляют.

«Разумные» меры по сохранению секретности – включены в рассматриваемое понятие в целях установления нижнего и верхнего пределов объема усилий, требующихся для сохранения секретности. Нижний предел, требующий, соответственно, минимальных усилий, имеет цель простого уведомления о том, что данная конкретная информация относится к разряду секретной. Меры этого уровня способствуют экономии ресурсов правоохранительной системы в защите информации, обладатель которой мало заботится о сохранении ее в тайне. Так, в США один из пивоваренных заводов организовывал туры для посетителей, во время которых их знакомили с процессом изготовления пива, а в конце тура устраивали дегустацию. Инженеры фирмы-конкурента включились в такой тур и скопировали производственный процесс. В ходе судебного разбирательства суд признал, что пострадавшая компания не приняла разумных мер для охраны своих секретов, что может означать отсутствие коммерческой тайны в ее производственных процессах. Верхний предел – это принятие максимально разумных мер. Такие меры собственника

информации освобождают его от необходимости предпринимать экстремальные расходы для охраны своих секретов. Вор не может оправдывать себя тем, что на дверях кабинета с хранящейся в нем секретной информацией были слабые запоры.

Срок охраны коммерческой тайны

В соответствии с положениями Соглашения ТРИПС, при соблюдении прочих условий, срок действия права на коммерческую тайну не ограничен. Этот срок длится столько, сколько данная информация отвечает условиям, изложенным выше. Такое положение значительно более благоприятно по сравнению с патентной охраной, срок действия которой в большинстве стран истекает через 20 лет после даты подачи заявления или даже ранее, если патентообладатель перестает оплачивать пошлину за поддержание патента в силе. С другой стороны, в отношении коммерческой тайны существуют реальные риски, поскольку эту тайну можно утратить в любое время либо ввиду неосторожности ее обладателя, либо в результате «настырности» других лиц.

Правомерные способы получения коммерческой тайны конкурентами

Следует отметить, что существует три очень важных способа получения коммерческой тайны, на которые не распространяются запретительные положения Соглашения ТРИПС: 1) независимое открытие, 2) обратный технический анализ, 3) добросовестное приобретение. Все три способа считаются «честными видами коммерческой практики».

1. Независимое открытие

Ни в одной стране мира коммерческая тайна не имеет охраны от независимых открытий. Введение подобной охраны подорвало бы основы патентной системы, которая обеспечивает защиту прав патентообладателя от независимого открытия в обмен на обнародование им закрытой информации и передачу ее в общественное пользование по истечении срока патентной охраны. Обладатель незапатентованного производственного секрета рискует его утратить в любой момент. Конкурент, который делает независимое изобретение, может его засекретить как коммерческую тайну,

и в этом случае возникают два обладателя одного и того же секрета. Альтернативой этому положению выступает возможность получения так называемого заградительного патента, как способа защиты собственной информации. В некоторых странах получение заградительного патента в подобной ситуации используется для того, чтобы воспрепятствовать использованию изобретения первым из двух субъектов. Конкурент, защитивший себя таким образом, может, если захочет, обнародовать свои секреты, но при этом он полностью утрачивает право на коммерческую тайну. Коммерческая тайна может быть утрачена также в совершенно законной ситуации, когда независимый ученый-исследователь приходит к таким же результатам и публикует информацию о них в научной печати.

Точно так же данный вопрос решается законодательством Кыргызстана. Еще раз подчеркнем, что в соответствии с действующим законодательством нарушением права на коммерческую тайну считается не всякое получение третьим лицом неизвестной ему ранее и ценной для него в коммерческом отношении информации, а только завладение этой информацией с помощью незаконных методов. В этой связи на обладателе информации лежит обязанность доказать не только, что эта информация отвечала всем установленным законом критериям охраноспособности, но и что конкретное лицо получило доступ к ней, используя незаконные способы, которые либо прямо запрещены законом (проникновение в жилище, вскрытие корреспонденции и т. д.), либо противоречат общим принципам добросовестности конкуренции (подкуп служащих, не являющихся должностными лицами, приобретение информации у контрагента обладателя права на коммерческую тайну, на котором лежала обязанность по сохранению ее конфиденциальности, и т. д.). Если доказать это обстоятельство правообладатель не сможет, его право защите не подлежит.

2. Обратный технический анализ

Обратный технический анализ, или «обратная инженерия» – это процесс исследования имеющегося в широкой продаже продукта с целью обнаружения секретов его работы и/или того, как он

сделан. В международном праве интеллектуальной собственности не существует защиты против такой «обратной инженерии». До недавнего времени также не существовало защиты от нее и в законодательстве о коммерческой тайне ведущих стран мира. Когда продукт выпущен в продажу, конкуренты могут его приобрести и поставить задачу своим инженерам изучить его, чтобы понять, как он сделан. Компания, которая преуспевает в этом, свободна в использовании результатов «обратной инженерии» в конкурентной борьбе с обладателем оригинального секрета производства. Эта компания может в своем производстве использовать полученный через «обратную инженерию» секрет, но она не может его запатентовать, поскольку никто из ее работников не является автором изобретения. Несмотря на риск «обратной инженерии» охрана секретов производства товаров для потребительского рынка в течение длительного времени считалась невозможной.

Для того чтобы изменить положение, сложившееся с упрощившимся режимом использования «обратной инженерии», производители компьютерных программных продуктов массового распространения в настоящее время развернули борьбу с этим явлением, отстаивая введение правовых мер защиты сразу по трем направлениям: они хотят обеспечить договорное использование своей продукции, соблюдение авторских прав и исполнение условий международных договоров.

3. Добросовестное приобретение

Приобретая информацию, обладающую коммерческой тайной, следует иметь полную документацию, свидетельствующую о том, что она приобреталась на законных основаниях. Информация может быть приобретена на стороне или же разработана собственным сотрудником. В случае приобретения закрытой информации у внешнего источника фирма должна убедиться, что к этому источнику она попала законным путем. Если данная информация является внутренней разработкой, сделанной работниками компании, она должна быть соответствующим образом зафиксирована как новаторская разработка, например в традиционном журнале лабораторных работ (при соблюдении правила,

что записи делаются чернилами, не допускаются подчистки и исправления, а новые записи фиксируются датами). Более современным методом являются компьютерные записи с помощью программ, автоматически фиксирующих все вышесказанное. И, наконец, можно напомнить о целесообразности видеозаписи основных экспериментов и соответствующих комментариев исследователей.

Охрана коммерческой тайны от третьих лиц

1. Контракты

Заклучения с работниками контрактов, обязывающих их хранить коммерческую тайну, само по себе недостаточно. Подробная система мер по ее охране должна также включать в себя определенные обязанности, соблюдение которых требуется от посетителей, консультантов, контрагентов, клиентов и т. д. Подписание ими специальных договоров не связано с теми ограничениями, которые возникают в отношениях работодателя – правообладателя коммерческой тайны с работниками на основании законодательства о труде. Как правило, компания-правообладатель требует от посетителей и консультантов подписать договор, обязывающий их соблюдать конфиденциальность в отношении любой информации, имеющей коммерческую ценность, которая может стать им известной в свете их отношений с компанией. Договоры о неразглашении, которые подписываются с контрагентами, обычно включают в себя обязательство по сохранению коммерческой тайны как ими самими, так и их работниками и субагентами. Очевидно, что сфера действия законодательства о труде распространяется и на эти договорные отношения.

2. Технические средства

Применение технических средств охраны (таких, как ограждения, запоры, сигнализации и пр.) важно в качестве меры против краж коммерческой тайны по двум причинам. Наиболее очевидная состоит в том, что надежные технические средства безопасности сокращают возможности краж материальных носителей информации. Другая причина состоит в том, что законодательство об охране коммерческой тайны возлагает на правообладате-

ля всю заботу о ее сохранении. Поэтому к защите закона придется прибегать, только когда меры охраны нарушены.

3. Шифрование

Шифрование относится к числу наилучших мер хранения секретной информации. С помощью современных методов шифрования можно создавать практически не разгадываемые коды. Все большее количество секретной информации хранится в компьютерах. Компьютерные программы могут использоваться как для шифрования, так и для дешифровки данных без каких-либо серьезных затрат. Шифрование данных особенно важно при их передаче из одного места в другое, поскольку уязвимость для вторжения особенно высока именно в процессе передачи информации. Кроме того, достоинством шифрования, несомненно, является и то, что оно отвечает требованию закона о принятии правообладателем «разумных мер для обеспечения секретности» как необходимого условия правовой охраны коммерческой тайны.

4. Компьютерная безопасность

В связи с тем, что информация во все большей степени обрабатывается на компьютерах, компьютерная безопасность стала важной составной частью охраны коммерческой тайны. Хорошие меры компьютерной безопасности предупреждают несанкционированный доступ к коммерческой информации со стороны как третьих лиц, так и неуполномоченных на то работников внутри компании. Еще более сложным и трудным является вопрос о компьютерной информации при работе в Интернете. Сам по себе Интернет – это важное средство получения деловой информации, но он может также стать каналом незаконной утечки информации.

Защита прав обладателей служебной и коммерческой тайны

Так как всякая деятельность любого предприятия должна быть юридически оформлена, одной из первоочередных задач по защите коммерческой тайны предприятия является разработка соответствующих нормативных документов, регламентирующих деятельность всех звеньев предприятия в этом направлении. И, прежде всего, необходимо зарегистрировать право на коммер-

ческую тайну в Уставе предприятия, так как предприятие может осуществлять лишь те виды деятельности, которые предусмотрены в его Уставе. Необходимо разработать «Перечень сведений, составляющих коммерческую тайну предприятия и основные требования к сотрудникам по ее защите», а также «Перечень сведений, которые не должны разглашаться посторонним лицам в целях личной безопасности сотрудников фирмы». Оба эти документа необходимо официальным приказом или распоряжением под расписку довести до сотрудников фирмы. Первый документ – прямая основа для возникновения юридической ответственности в соответствии с гражданским законодательством. Второй нужен в связи с тем, что некоторую информацию трудно отнести к коммерческой тайне, но сохранять ее весьма важно (например, место нахождения руководителя фирмы в конкретное время, планируемые совещания, переговоры, сведения о личной жизни сотрудников и т. п.). Перечисление такой информации, которая имеет специфику в каждом конкретном случае, будет иметь прежде всего характер дисциплинирующего воздействия на сотрудников.

Весьма интересным представляется сравнение конфиденциальной информации с ледяным кубом, использованное в одном из судебных разбирательств. «Передайте ледяной куб лицу, которое будет хранить его в холодильнике, и мы по-прежнему будем иметь ледяной куб. Отдайте его тому, у кого нет холодильника, или тому, кто откажется его там держать, и ко времени судебного разбирательства у нас останется только не нужная ни одной из сторон лужа воды». Защита права на коммерческую тайну осуществляется практически лишь в одной, а именно в юрисдикционной форме, суть которой состоит в обращении за помощью к компетентным государственным органам. Самозащита нарушенных прав, при условии, что она не превращается в самоуправство, в рассматриваемой сфере сводится к возможности самостоятельной нейтрализации и выведению из строя технических средств, незаконно внедренных третьими лицами с целью получения информации, а также принятию оперативных мер по дезинформации лиц, незаконно получивших засекреченные сведения, с целью предотвращения

возможного ущерба от их разглашения. В порядке самозащиты могут, пожалуй, применяться и некоторые санкции по отношению к контрагентам по хозяйственным договорам и наемным работникам, нарушающим обязательство о неразглашении конфиденциальных сведений. Такой способ защиты права на коммерческую тайну, как восстановление положения, существовавшего до нарушения, и пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, может быть использован в тех случаях, когда совершенное правонарушение еще не привело к полному прекращению самого нарушенного права и имеется фактическая возможность ликвидации последствий нарушения. Владелец конфиденциальной информации может потребовать признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления, которым ему предписано раскрыть секретность информации, если он считает, что действия соответствующего органа выходят за пределы компетенции последнего, не вызваны необходимостью или иным образом противоречат закону. Поскольку вопрос о коммерческой тайне непосредственно связан с предпринимательской деятельностью, данные иски в основном относятся к подведомственности межрайонных судов. В тех случаях, когда в качестве ответчика выступает работник, разгласивший коммерческую тайну вопреки трудовому договору, дело рассматривается в суде общей инстанции.

Взаимоотношение «работодатель – работник»

Отсутствие в контракте с работником особой оговорки о сохранении коммерческой тайны, равно как и иным образом оформленного обязательства работника о соблюдении конфиденциальности, по законодательству исключает как применение к работникам, распространившим такие сведения, каких-либо санкций, так и предъявление претензий к третьим лицам, получившим от работников подобные сведения.

Наличие заключенного трудового контракта между работодателем и работником открывает возможность более широкого и четкого его использования для охраны коммерческой тайны по сравнению со специальным законодательством, применяемым

в этой области. В ряде стран, например в США, большинство компаний, владеющих важными секретами, требует от своих работников в момент поступления на работу подписывать не просто трудовой контракт, но и приложения к нему, специально регулирующие обязательства о неразглашении коммерческой тайны. Как правило, в такие контракты включается очень широкое ее определение и формулируется совершенно четкое обязательство работника не раскрывать ставшие известными ему сведения как во время работы в компании, так и в течение определенного периода после ухода из нее. Это называется договором о неразглашении. Кроме того, в контракт могут включаться условия, на определенный период времени запрещающие работнику после его ухода наниматься к конкуренту, это так называемое Соглашение об ограничении конкурирующей деятельности.

Следует особо подчеркнуть, что наличие в трудовом договоре (контракте) одной лишь оговорки о сохранении конфиденциальности или иным образом оформленного обязательства работника еще недостаточно для того, чтобы коммерчески ценная для фирмы информация была юридически защищена от неразглашения. Помимо этого должен быть четко определен круг сведений, составляющих коммерческую тайну. Поэтому если на предприятии данный вопрос не решен, например, отсутствуют положение о коммерческой тайне или иные подобные ему документы, вряд ли можно предъявить к работнику обоснованную претензию по поводу разглашения им конфиденциальных сведений.

В Законе «О коммерческой тайне», под несанкционированным разглашением коммерческой тайны понимаются умышленные действия работников хозяйствующего субъекта, располагающих сведениями, составляющими коммерческую тайну, или других физических и юридических лиц, имеющих доступ к коммерческой тайне либо незаконно получивших сведения, составляющие коммерческую тайну, повлекшие за собой их преждевременное открытие и неконтролируемое использование или распространение, в результате чего нанесен или может быть нанесен ущерб интересам хозяйствующего субъекта. Увольнение работника за разгла-

шение коммерческой и служебной тайны возможно только в том случае, если обязанность по сохранению такой тайны была обусловлена заключенным с этим работником трудовым договором.

Таким образом, со вступлением в действие Трудового кодекса КР у руководителей предприятий появились дополнительные возможности защиты информации – привлечение работников к дисциплинарной ответственности за разглашение охраняемой законом тайны.

Кроме того, ст. 283 ТК КР устанавливает полную материальную ответственность работника за разглашение сведений, составляющих служебную, коммерческую или иную охраняемую законом тайну. Материальная ответственность работника определяется, как обязанность работника возместить работодателю причиненный ему прямой действительный ущерб. Неполученные доходы (упущенная выгода) взысканию с работника не подлежат. Полная материальная ответственность работника состоит в его обязанности возмещать причиненный ущерб в полном размере. Однако ущерб от разглашения коммерческой или служебной тайны выражается не в виде реального ущерба, а в неполученных доходах. Поэтому в литературе высказывается мнение, согласно которому допустимо и иное толкование нормы: выражение «полная материальная ответственность» может быть понято и как отмена ограничения причиненного работником ущерба лишь прямым действительным ущербом.

В Трудовом кодексе КР, в частности, ст. 54 указывается, что в трудовом договоре могут содержаться условия неразглашения работником сведений, составляющих служебную или коммерческую тайну.

В соответствии со ст. 34 ГК КР работник, разгласивший служебную или коммерческую тайну вопреки трудовому договору, обязан возместить причиненный ущерб, т. е. в соответствии со ст. 14 ГК КР надо будет возместить реальный ущерб, а упущенная выгода не возмещается.

Применение к работнику норм о материальной ответственности по трудовому праву означает исключение применения имуще-

ственной ответственности в рамках гражданского права за разглашение коммерческой или служебной тайны. Следует учесть, что на работников в рамках трудовых отношений в этой части распространяются положения статьи 283 ТК КР, где идет речь о возмещении материальной ответственности только в полном размере причиненного работодателю ущерба, т. е. неполученные доходы не возмещаются. С этих позиций указанные положения нуждаются в корректировке. В законодательстве необходимо более четко разграничить регулирование режима коммерческой тайны в рамках трудовых отношений и гражданско-правовых отношений.

Для работодателей, которые реально хотят сохранения конфиденциальности коммерческой или служебной тайны, можно рекомендовать заключение гражданско-правовых договоров о соблюдении работником определенного режима сохранения и неразглашения служебной и коммерческой тайны и о гражданско-правовой ответственности за ее разглашение, в том числе за передачу третьим лицам. Тем более что по такому пути идет зарубежная практика, заключая с работниками пакт о неконкуренции.

Вывод. Сохранение в тайне секретов производства как средство обеспечения фактического преимущества перед другими участниками оборота является самой древней формой охраны творческих результатов прикладного характера. Охрана секретов развилась в отрасль небывалого значения, а технические знания и коммерческая тайна превратились в наиболее существенные ценности многих отраслей бизнеса. Охрана коммерческой тайны является одним из наиболее важных институтов права интеллектуальной собственности именно для тех стран, которые стремятся привлечь иностранные инвестиции.

Литература

1. Право интеллектуальной собственности: учебник / под общ. ред. Р.О. Оморова. – Бишкек, 2002. – 145 с.
2. Патентоведение: учебник для вузов / Р.О. Оморов и др. – Бишкек, 2003.
3. *Подшибкин Л.И.* Правовая охрана интегральных микросхем. – М., 1986.

4. *Мэгс П.Б., Сергеев А.П.* Интеллектуальная собственность. – М.: Юрист, 2000.

5. *Сергеев А.П.* Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. – М.: Проспект, 2004.

6. *Черняк В.С.* Защита интеллектуальной собственности. – М.: Институт инноватики СПбГПУ, 2006.

7. *Калятин В.О.* Интеллектуальная собственность. – М.: Норма, 2000.

8. Практика защиты коммерческой тайны в США / СП Крокс-Интернациональ. – М., 1990. – С. 43–44.

9. Защита коммерческой и служебной тайны в трудовых правоотношениях / Л.Б. Сетдарова. – Кафедра гражданско-правовых дисциплин юридического факультета СевКавГТУ, 2003 г.

10. Экономическая безопасность предприятия: защита коммерческой тайны / под ред. В.М. Чаплыгина. – М.: Аналитик-Пресс, 1991.

11. *Гаврилов А.* К вопросу об охране коммерческой, служебной и личной тайны: гражданско-правовые аспекты // Хозяйство и право. – М.: 2003. № 5.

СОДЕРЖАНИЕ

Введение в курс «Право интеллектуальной собственности»	3
Тема 1. Понятие права интеллектуальной собственности	16
Тема 2. История возникновения и развития законодательства в области интеллектуальной собственности	34
Тема 3. Источники права интеллектуальной собственности	61
Тема 4. Принципы патентного права. Принципы авторского права	79
Тема 5. Субъекты права интеллектуальной собственности	86
Тема 6. Объекты патентного права	96
Тема 7. Средства индивидуализации участников гражданского оборота, производимых ими товаров, работ и услуг, права по пресечению недобросовестной конкуренции	113
Тема 8. Объекты авторского права	130
Тема 9. Объекты смежных прав	154
Тема 10. Нетрадиционные объекты интеллектуальной собственности	177

Составитель
Жениш Зарлыкковна Саргалдакова

ПРАВО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Курс лекций

Редактор *А. Шабалин*
Компьютерная верстка *З.Б. Турашевой*

Подписано в печать 30.10.2017
Формат 60×84¹/₁₆. Печать офсетная.
Объем 14,75 п. л. Тираж 100 экз. Заказ 48

Издательство КРСУ
720000, г. Бишкек, ул. Киевская, 44

Отпечатано в типографии КРСУ
720048, г. Бишкек, ул. Горького, 2