

Тема: Правоотношения в сфере интеллектуальной собственности и защита интеллектуальных прав

1. Понятие и признаки «интеллектуального» правоотношения.

Правоотношение является базовой категорией как юриспруденции в целом, так и отдельных юридических дисциплин в частности, которая представляет собой определенную правовую оценку всякого социально значимого общественного отношения.¹ Отношения между людьми можно рассматривать с различных сторон, выделяя путем абстрагирования и в зависимости от заданного критерия те или иные социальные характеристики. Таким образом, можно отметить, например, нравственный, экономический, культурный или иной ценностный аспект любого общественного отношения. С этой точки зрения такая аксиологическая грань или сторона общественного отношения как установление меры возможного и должного поведения его участников, обеспеченной потенциальной силой государственного принуждения, рассматривается в виде отдельной формулы (формы) общественного отношения, являющейся правовой и в целом понимаемой как правоотношение (отраженное правом общественное отношение).²

Иными словами, *правоотношение* – это основанная на нормах права с одной стороны и отражающая однородные фактические общественные отношения – с другой, идеальная модель предполагаемого и предпочтительного поведения лиц в обществе.³ Это может пониматься и как специальный методологический прием, и как результат осмысления с юридической точки зрения общественных отношений, урегулированных нормами права.⁴ Сущность каждого гражданского (цивилистического) правоотношения составляют выделенные юридические связи между субъектами прав и обязанностей, где частные лица участвуют в отношениях между собой с целью удовлетворения своих интересов посредством деятельности по использованию социально значимых благ или защите своих поведенческих возможностей.

В наиболее классическом виде поведенческие возможности (субъективные права) частных лиц, направленные на удовлетворение их личных или имущественных интересов, рассматриваются с юридической стороны как осуществление гражданских прав. Несмотря на то, что для субъектов прав (правообладателей) всегда существует свобода воли выбрать модель поведения, предложенную законодателем, или отказаться от ее реализации (не осуществлять предоставленные субъективные права), в случае выбора активного поведения перечень конкретных действий в рамках общей правореализации, как правило, весьма широк. Субъективное право можно осуществить различными способами для достижения законной цели (субъективного интереса).

Правоотношение интеллектуальной собственности (далее по тексту – интеллектуальное правоотношение) – это основанная на нормах права и фактических общественных отношениях правовая модель (юридическая форма) возникновения, осуществления или защиты интеллектуальных прав авторами, правообладателями и иными заинтересованными лицами в своем интересе по поводу создания и использования результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации.

¹ Белов В.А. Гражданское право. Общая часть. Том 1. Введение в гражданское право. – М., 2011. – С. 378.

² Алексеев С.С. Общая теория права. – М., 2009. – С. 328; Марченко М.Н. Проблемы теории государства и права. – М., 2001. – С. 637.

³ См., напр.: Толстой Ю.К. К теории правоотношения. – Л., 1959. – С. 31.

⁴ Белов В.А. Гражданское право. Общая часть. Том 1. С. 382; Бабаев А.Б., Белов В.А. Проблемы общего учения о гражданском правоотношении // Гражданское право: актуальные проблемы теории и практики / Под общ. ред. В.А. Белова. – М., 2007. – С. 211.

Признаки интеллектуального правоотношения:

1. Это правовое выражение идеальной взаимосвязи между обладателями интеллектуальных прав и иными заинтересованными лицами, возникающей и прекращающейся по поводу создания и использования нематериальных объектов интеллектуальной собственности.

2. Это ценностно-ориентированная система, которая непосредственно указывает пределы и потенциально возможные пути (способы) возникновения, осуществления или защиты интеллектуальных прав в конкретных границах для обеспечения баланса частных и общественных интересов.

3. В качестве объектов интеллектуального правоотношения выступают прямо установленные законом результаты интеллектуальной деятельности и некоторые приравненные к ним средства индивидуализации, имеющие нематериальную природу и ярко выраженную информационную сущность (содержание). Без формального закрепления законом таких объектов по отдельным условно выделенным признакам (правовым режимам) юридическая оценка общественного отношения в виде интеллектуального правоотношения была бы невозможна.

4. Содержанием интеллектуальных правоотношений являются интеллектуальные права абсолютного характера и корреспондирующие им правовые гарантии – долженствования (обязанности активного или пассивного типов, состояния связанности или претерпевания и др.), обеспечивающие осуществление и защиту интеллектуальных прав. Структура и содержание самих интеллектуальных прав в свою очередь обусловлена особым нематериальным характером объектов интеллектуальной собственности, на которые они возникают. Наличие тех или иных видов корреспондирующих правовых долженствований активного или пассивного характера в составе интеллектуального правоотношения непосредственно зависит от его разновидности, классификации которых приведены ниже.

2. Виды интеллектуальных правоотношений.

Классификация интеллектуальных правоотношений основана как на традиционной дифференциации правоотношений с позиции отрасли гражданского права, так по выделенным структурным критериям подотрасли права интеллектуальной собственности.⁵

1. *По степени определенности субъектного состава* выделяются:

а) Абсолютные интеллектуальные правоотношения, в которых интеллектуальные права опосредуют юридические возможности правообладателя по использованию объекта интеллектуальной собственности для себя и в своем интересе. Здесь нет конкретных субъектов-должников, непосредственно противостоящих правообладателю в качестве контрагентов. Корреспондирующие абсолютным правам обязанности в данном случае заключаются только в пассивном воздержании неопределенного круга лиц от препятствий осуществлять интеллектуальные права правообладателю для себя и в своем интересе.

б) Относительные интеллектуальные правоотношения опосредуют взаимосвязь между конкретно определенными лицами по поводу создания или использования объектов интеллектуальной собственности, а также защиты интеллектуальных прав при их нарушении или создании реальной угрозы нарушения. Например, с целью признания патентных прав обладатель права на получение патента обращается в Патентное

⁵ Общая классификация правоотношений в гражданском праве см., напр.: Гражданское право. Часть первая / Отв. ред. В.П. Мозолин, А.И. Масляев. – М., 2007. – С. 96 (автор главы – В.П. Мозолин); Гражданское право. Том 1 / Отв. ред. Е.А. Суханов. – М., 2000. – С. 100 (автор главы – В.С. Ем); Белов В.А. Гражданское право. Общая часть. Том 1. С. 418.

ведомство РФ (далее - Роспатент) с заявкой о регистрации соответствующего объекта и выдачи патента. Данный юридический факт влечет возникновение относительного правоотношения административного характера между заявителем и Роспатентом по поводу признания исключительного патентного права, которое не может возникнуть до государственной регистрации патентуемого объекта и выдачи заявителю патента. Заключение правообладателем с правоприобретателем договора отчуждения исключительного права является юридическим фактом возникновения относительного правоотношения (обязательства) между сторонами такого договора, а также одновременно основанием изменения существующего абсолютного интеллектуального правоотношения в виде сингулярного транзитивного правопреемства (замена правообладателя исключительного права с одного лица на другое).

2. По характеру осуществляемого интереса:

а) Регулятивные (основные, нормальные) интеллектуальные правоотношения, которые опосредуют осуществление правообладателем своих интеллектуальных прав при добровольном исполнении обязанностей всеми корреспондирующими субъектами. Сюда относятся все случаи возникновения, реализации и прекращения интеллектуальных прав без нарушений со стороны третьих лиц.

б) Охранительные (факультативные, аномальные) интеллектуальные правоотношения, возникающие только в рамках защиты интеллектуальных прав от реальной угрозы их нарушения третьими лицами или от состоявшегося правонарушения.

3. *По целевой направленности интереса субъектов* интеллектуальные правоотношения можно условно дифференцировать на следующие виды:

а) Правообразующие (проспективные) правоотношения, которые опосредуют реализацию требуемых по закону формальных процедур возникновения интеллектуальных прав, например, по государственной регистрации Роспатентом объектов патентных прав или некоторых средств индивидуализации и выдаче патента. Целью существования таких правоотношений с необходимостью совершения заинтересованными лицами активных действий является потребность в обретении интеллектуальных прав как обязательная предпосылка последующей реализации обеспечиваемого такими правами интереса имущественного или неимущественного характера.

б) Правореализующие (основные) правоотношения, в рамках которых происходит беспрепятственное осуществление и прекращение ранее возникших интеллектуальных прав на объекты интеллектуальной собственности по мере удовлетворения частных интересов правообладателей.

в) Правоохранительные (защитные) правоотношения конкретизируются выбором правообладателя того или иного способа гражданско-правовой защиты нарушенных интеллектуальных прав или при создании угрозы их нарушения, а также привлечением со стороны правоохранительных органов к административной или уголовной ответственности.

4. По типу связи между субъектами:

а) Частные правоотношения, в которых субъекты автономны и независимы друг от друга по правовому статусу, поэтому требуется их активная и согласованная воля для реализации правоотношения в целом.

б) Публичные правоотношения с участием органов государственной власти в сфере интеллектуальной собственности и правоохранительных органов, где частные лица (заявители, истцы, ответчики) организационно подчиняются соответствующему органу власти и не могут уклониться от предписанной законом процедуры взаимодействия с таким властвующим субъектом. В свою очередь, органы государственной власти обладают законной компетенцией по предмету своего ведения, в том числе полномочиями принуждать к исполнению обязанностей (органы административной и судебной юрисдикции) или отказать в обеспечении правореализации (Роспатент).

5. По институциональной структуре интеллектуальных прав можно выделить:

а) Авторские правоотношения, которые охватывают содержание, пределы осуществления и защиты авторских прав на произведения науки, литературы и искусства, а также программы для ЭВМ и базы данных.

б) Правоотношения, смежные с авторскими, основаны на регулировании интеллектуальных прав в части некоторых выделенных законом публичных и профессиональных способов использования авторских произведений (публичные исполнения, изготовление фонограмм, организацию баз данных, трансляцию радио- или телепередач в эфир или по кабелю, первые публикации произведений, не основанные на исключительном авторском праве и др.)

в) Патентные правоотношения образуются путем юридической оценки процедур государственной регистрации и выдачи патента, а также при последующем использовании изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, а также защите интеллектуальных патентных прав.

г) Правоотношения по признанию и защите интеллектуальных прав, а также последующему использованию средств индивидуализации коммерческих организаций, товаров, работ, услуг и предприятий как имущественных комплексов (фирменных наименований, товарных знаков, знаков обслуживания, наименований мест происхождения товаров, коммерческих обозначений).

д) Правоотношения по признанию, использованию и защите интеллектуальных прав на отдельные «нетрадиционные» объекты интеллектуальной собственности (селекционные достижения, топологии интегральных микросхем, секреты производства – ноу-хау, сложные интеллектуальные объекты).

3. Структура интеллектуального правоотношения в статике.

Внутренняя структура права интеллектуальной собственности, оцениваемая как интеллектуальное правоотношение в целом, обобщает все имеющиеся нормативные положения по отдельным видам интеллектуальных объектов и представляет собой расширенную в пределах подотрасли права интеллектуальной собственности идеальную модель наиболее значимых правовых связей между субъектами интеллектуальных правоотношений на таком абстрактном уровне. То есть описание *элементов интеллектуального правоотношения* в рамках соответствующей подотрасли – субъектов прав, объектов интеллектуальной собственности и интеллектуальных прав впоследствии могут образовать ту или иную юридическую взаимосвязь в конкретизированном интеллектуальном правоотношении в зависимости от правового института интеллектуальных прав и правового режима интеллектуального объекта.

Элементы правоотношения интеллектуальной собственности в своей совокупности образуют целостную систему, объединяющую лиц-участников, которые представлены в виде их идеальных (правовых) статусов (то есть абстрактно от конкретных персоналий). Социальная или экономическая связь между такими лицами отражается правом в виде также идеальной юридической конструкции (субъективных прав и обязанностей). Целевая направленность интеллектуальных правоотношений (функциональная взаимосвязь между субъектами) опосредуется правовыми режимами самих объектов интеллектуальной собственности, которые в свою очередь также представлены в виде определенного перечня формально выделенных критериев (юридических атрибутов объекта) и видов интеллектуальных объектов. Такое структурное представление правоотношений

традиционно рассматривается как условно статичное состояние любого правоотношения «в покое».⁶

1. *Субъекты* – это участники общественных отношений в сфере интеллектуальной собственности, которые обладают интеллектуальными правами на объекты интеллектуальной собственности (правообладатели), а также лица со специальным статусом, установленным нормами подотрасли права интеллектуальной собственности, обеспечивающие возникновение, осуществление и защиту интеллектуальных прав правообладателей.

Виды субъектов интеллектуальных правоотношений.

1) Первичные правообладатели:

а) Авторы, соавторы – это физические лица, творческим трудом которых созданы результаты интеллектуальной деятельности. В исключительных случаях по закону могут приравняться к авторам юридические лица (например, иностранные юридические лица, если таковые признаются авторами в стране их происхождения).

В отношении средств индивидуализации творческий характер деятельности по их созданию не имеет юридического значения, поэтому статус автора в отношении средств индивидуализации законом не предусмотрен.

Авторами признаются граждане с любым объемом дееспособности. Полная авторская дееспособность по закону возникает с 14 лет и не совпадает с моментом наступления общей дееспособности (ст. 26 ГК РФ). В случае отсутствия авторской дееспособности права от имени таких лиц осуществляют их законные (родители, усыновители или опекуны) или договорные представители.

Не признаются авторами результата интеллектуальной деятельности граждане, не внесшие личного творческого вклада в создание такого результата, в том числе оказавшие его автору только техническое, консультационное, организационное или материальное содействие или помощь либо только способствовавшие оформлению прав на такой результат или его использованию, а также граждане, осуществлявшие контроль за выполнением соответствующих работ (п. 1 ст. 1228 ГК РФ).

По общепризнанному правилу все авторские права, в том числе имущественные первоначально возникают только у авторов и впоследствии отдельные права имущественного характера (исключительные и иные) могут переходить от автора к другим лицам в силу различных юридических фактов, предусмотренных законом (п.п. 2 и 3 ст. 1228 ГК РФ).

Правовой режим соавторства предусматривает совместное и неделимое на доли обладание исключительным правом в случаях создания одного интеллектуального объекта несколькими авторами, что юридически представляет собой множественность лиц на стороне обладателя исключительного права (п. 4 ст. 1228 ГК РФ).

б) Субъекты – организаторы определенной деятельности в сфере интеллектуальной собственности по созданию или использованию объектов, например, производители фонограмм, организации эфирного или кабельного вещания, организаторы сложных интеллектуальных объектов, изготовители баз данных, публикаторы неопубликованных и находящихся в общественном достоянии авторских произведений. Приобретают некоторые интеллектуальные права в силу создания или использования определенным способом соответствующих объектов.

в) Обладатели исключительных прав на средства индивидуализации, приравненные законом к результатам интеллектуальной деятельности в целях последующего хозяйственного использования определенных символьных обозначений. Приобретают

⁶ Алексеев С.С. Общая теория права. С. 343; Магазинер Я.М. Общая теория права на основе советского законодательства. С. 220-223; Шершеневич Г.Ф. Курс гражданского права. – Тула, 2001 (по изд. 1901-1902 гг.). – С. 72.

интеллектуальные права в силу государственной регистрации таких обозначений или их использования в гражданском обороте.

2) Производные правообладатели – это физические или юридические лица, получившие имущественные интеллектуальные права на объекты интеллектуальной собственности от других правообладателей как первичных, так и производных в силу различных юридических фактов (сделок, административных или судебных решений и т.д.) путем универсального или сингулярного правопреемства.

Разновидности таких правообладателей весьма многочисленны и не могут быть классифицированы по единому основанию. Сюда относятся, например, правообладатели, получившие имущественные права по договорам распоряжения исключительным правом или актам органов публичной власти, наследники физических лиц и правопреемники юридических лиц; работодатели авторов и т.д.

3) Обладатели интеллектуальных прав с особым содержанием – это физические или юридические лица, у которых при определенных условиях по закону возникают, как правило, ограниченные имущественные права. Такие ограниченные интеллектуальные права в свою очередь также ограничивают общие пределы исключительных прав, которые принадлежат полноправным первичным или производным правообладателям. Возникновение и осуществление интеллектуальных прав с особым содержанием не связано волей «основных» правообладателей, однако для возникновения данных особых прав требуется соблюдение ряда определенных условий, установленных законом.

Независимое от «основного» правообладателя, но ограниченное по объему использование интеллектуальных объектов возможно, например, в отношении изобретений, полезных моделей и промышленных образцов путем осуществления прав преждепользования и послепользования (ст. 1361, п. 3 ст. 1400 ГК РФ). Условиями возникновения таких прав являются независимость создания решения, тождественного запатентованному объекту, и активное его использование или как минимум несение затрат на приготовление к использованию за период до даты приоритета запатентованного объекта (право преждепользования) либо в период между досрочным прекращением и последующим восстановлением патента (право послепользования).

Сюда же можно достаточно условно отнести возникновение нескольких независимых друг от друга интеллектуальных прав с одинаковым содержанием на один и тот же объект. Так, например, независимые друг от друга обладатели исключительных прав с равным объемом содержания допускаются законом в отношении одной и той же топологии интегральной микросхемы (п. 3 ст. 1454 ГК РФ), секрета производства (п. 2 ст. 1466 ГК РФ), товарного знака, используемого для разнородных товаров (п. 2 ст. 1481 ГК РФ), наименования места происхождения товара (п. 2 ст. 1518 ГК РФ).

4) Способствующие субъекты со специальным статусом в сфере интеллектуальной собственности – это физические или юридические лица, а также органы государственной власти, имеющие специальный (профессиональный) статус, полномочия или компетенцию и участие которых для возникновения, осуществления или защиты интеллектуальных прав требуется по закону в обязательном порядке либо по соглашению с правообладателем. Главное свойство всех подобных субъектов состоит в том, что такие лица не являются правообладателями, то есть сами не имеют интеллектуальных прав, но без их обеспечительной деятельности правообладателям было бы затруднительно или невозможно приобретать права на стадии их возникновения либо осуществлять или защищать интеллектуальные права впоследствии.

Сюда можно отнести:

- Патентное ведомство РФ (офиц. – Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам; англ. – *Federal Service for Intellectual Property, Patents and Trademarks*; сокр. – Роспатент) является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору в сфере правовой охраны и использования объектов интеллектуальной собственности, патентов и

товарных знаков и результатов интеллектуальной деятельности, вовлекаемых в экономический и гражданско-правовой оборот, соблюдения интересов РФ, российских физических и юридических лиц при распределении прав на результаты интеллектуальной деятельности, в том числе создаваемые в рамках международного научно-технического сотрудничества. Роспатент находится в ведении Министерства образования и науки РФ;

- Федеральное государственное учреждение «Федеральный институт промышленной собственности Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам» (сокр. – ФГУ ФИПС; англ. – *Federal Institute of Industrial Property*) находится в ведении Роспатента и является некоммерческой организацией, которая осуществляет непосредственный прием заявок на государственную регистрацию и последующую экспертизу всех заявляемых объектов, требующих государственной регистрации, а также органом по административному рассмотрению споров, связанных с деятельностью Роспатента.

Для осуществления последней функции в составе ФГУ ФИПС существует отделение № 9 «Палата по патентным спорам», целью деятельности которого для заинтересованных третьих лиц являются прием, регистрация и рассмотрение возражений и заявлений в порядке ст. 1248 ГК РФ, касающихся: решений по результатам экспертизы заявок на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации; признания недействительным предоставления или досрочного прекращения действия правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации и подготовку по ним проектов решений Роспатента;

- Федеральную службу по надзору за соблюдением законодательства в области охраны культурного наследия (сокр. – Росохранкультура), которая является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по охране культурного наследия, авторского права и смежных прав, по контролю и надзору в указанной сфере деятельности, а также по нормативно-правовому регулированию в сфере охраны культурного наследия, осуществления контроля и надзора в сфере авторского права и смежных прав. Находится в ведении Министерства культуры РФ;

- Федеральное государственное учреждение «Государственная комиссия Российской Федерации по испытанию и охране селекционных достижений» (сокр. – ФГУ «Госсорткомиссия»; англ. – *State Commission of Russian Federation for Selection Achievements Test and Protection*) участвует в исполнении действий по охране и использованию селекционных достижений, обеспечивает функционирование единой государственной службы по испытанию и охране селекционных достижений и руководство научно-методической и организационно-хозяйственной деятельностью находящихся в ведении предприятий и учреждений. ФГУ «Госсорткомиссия» планирует и проводит идентификационные испытания и испытания селекционных достижений на хозяйственную полезность на всей территории РФ. Собирает и анализирует результаты испытаний, принимает решения о включении сортов в Государственные реестры. Находится в ведении Министерства сельского хозяйства РФ;

- Патентных поверенных, которыми являются граждане РФ, получившие в Роспатенте официальный статус профессионального представителя по защите интересов правообладателей преимущественно в сфере патентных прав, а также прав на зарегистрированные программы для ЭВМ, базы данных и средства индивидуализации (ст. 1247 ГК РФ). В настоящее время исключительных полномочий на представительство интересов правообладателей они не имеют, за исключением отношений иностранных лиц с Роспатентом;

- Организации, осуществляющие коллективное управление авторскими и смежными правами (например, «Российское авторское общество», сокр. – РАО) в определенных сферах массового использования объектов авторских и смежных прав, в которых затруднено индивидуальное осуществление интеллектуальных прав правообладателями (ст. 1242 ГК РФ).

2. *Объекты интеллектуальной собственности* – это результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации, исчерпывающий перечень которых установлен ст. 1225 ГК РФ.

Результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются: 1) произведения науки, литературы и искусства; 2) программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ); 3) базы данных; 4) исполнения; 5) фонограммы; 6) сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания); 7) изобретения; 8) полезные модели; 9) промышленные образцы; 10) селекционные достижения; 11) топологии интегральных микросхем; 12) секреты производства (ноу-хау); 13) фирменные наименования; 14) товарные знаки и знаки обслуживания; 15) наименования мест происхождения товаров; 16) коммерческие обозначения.

Перечень объектов интеллектуальной собственности установлен по ГК РФ как закрытый, поэтому при необходимости правового регулирования новых интеллектуальных объектов в рамках права интеллектуальной собственности законодателю нужно будет вносить соответствующие изменения в кодекс.⁷ На уровне международного правового регулирования, например, по ст. 2 Стокгольмской конвенции ВОИС 1967 года к интеллектуальной собственности изначально были отнесены права, в том числе на защиту от недобросовестной конкуренции. В России правовой режим защиты от недобросовестной конкуренции регулируется отдельным федеральным законом, который не относится к сфере интеллектуальной собственности.⁸ Таким образом, сохраняется некоторое противоречие общетеоретического характера по признанию определенных прав интеллектуальными либо иными.

К отличительным признакам всех объектов интеллектуальной собственности относятся:

1. Нематериальная сущность с ярко выраженным информационным (в аксиологическом смысле) характером содержания. В данном случае под информацией понимаются любые систематизированные автором сведения, имеющие какое-либо социальное значение.

2. Все интеллектуальные объекты могут быть созданы только человеком в результате его интеллектуальной деятельности, то есть не могут быть природными образованиями или результатами рефлекторных действий животных.

3. Для достижения правовой определенности все интеллектуальные объекты должны быть выражены во внешней объективной форме, что всегда предопределяет существование какого-либо материального носителя. При этом иногда происходит ошибка в отождествлении материальной формы (носителя) интеллектуальных объектов с состоянием ее устойчивости во времени и пространстве.

В частности устное произнесение «вслух» литературного произведения или исполнение музыкального произведения, например, автором в процессе его создания не влечет возникновения устойчивой материальной формы, так как колебания воздуха, возникшие под действием звукового давления, быстро угасают и не могут быть «остановлены» во времени и пространстве в таком виде. Однако бесспорно, что звуковые волны вполне материальны, могут быть измерены соответствующими приборами с определением их физических характеристик (амплитуды, силы звукового давления, частоты и т.д.) и таким образом представляют собой неустойчивую во времени и

⁷ Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации / Под ред. А.Л. Маковского. – М., 2008. – С. 275 (автор главы – А.Л. Маковский).

⁸ Федеральный закон от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ (ред. от 05.04.2010 г.) «О защите конкуренции» // СЗ РФ, 31.07.2006, № 31 (1 ч.), ст. 3434.

пространстве, но тем не менее вполне материальную форму (носитель) произведения. Запись звуков, сопровождающая такое устное исполнение, путем фиксации на бумаге, оптических дисках, магнитной ленте и иных стабильных носителях влечет появление не объективной формы произведения (которая уже состоялась по ходу процесса устного исполнения), а просто относительно более устойчивой во времени и пространстве материальной формы (носителя) произведения, нежели звуковые колебания окружающей среды исполнения.

Момент появления интеллектуального объекта в объективной форме, даже в неустойчивой материальной форме носителя, юридически совпадает с моментом возникновения интеллектуальных прав, признаваемых по созидательному принципу и не требующих процедур дополнительной формализации (регистрации) объекта. Поэтому если произведение было хотя бы раз устно произнесено или исполнено автором при его создании без записи, то авторские права с этого момента считаются возникшими и могут защищаться гражданско-правовыми способами, например, от случаев воспроизведения и последующего использования объекта третьими лицами без согласия правообладателя.

4. Все результаты интеллектуальной деятельности по общему правилу должны быть итогом осознанного творческого труда автора (гражданина), а средства индивидуализации, для которых творческий аспект безразличен, должны непременно обладать различительной способностью, то есть по субъективному восприятию не допускать смешения с близкими или похожими аналогами.

Принцип формального признания интеллектуальных прав, в отличие от созидательного, означает, что в предусмотренных законом случаях исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признается и охраняется при условии государственной регистрации такого результата или такого средства (ст. 1232 ГК РФ).

Виды регистраций объектов интеллектуальной собственности.

1. По моменту правообразования:

а) Обязательная (императивная) регистрация, при которой исключительные права признаются только после государственной регистрации соответствующего интеллектуального объекта и выдачи охранного документа (патента, свидетельства). Такой регистрации подлежат все объекты патентного права, селекционные достижения, фирменные наименования, товарные знаки и т.д.

б) Факультативная регистрация, которая проводится по желанию (по воле) правообладателя явочным порядком и не связана с моментом возникновения каких-либо интеллектуальных прав. Во всех подобных случаях действует созидательный принцип признания исключительного права и правообразующим юридическим фактом будет являться создание автором интеллектуального объекта в объективной форме (программы для ЭВМ, базы данных, топологии интегральных микросхем). Поэтому факультативная регистрация объекта проводится всегда после возникновения интеллектуальных прав на него.

2. По обособленности процедуры:

а) Автономная регистрация, при которой регистрируемый объект включается в отдельный единый государственный реестр таких объектов. Например, изобретения на основании решения Роспатента о выдаче заявителю патента вносятся в Государственный реестр изобретений РФ.⁹

⁹ Приказ Минобрнауки РФ от 12.12.2007 г. № 346 «Об утверждении Административного регламента исполнения Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам государственной функции по осуществлению ведения реестров зарегистрированных объектов интеллектуальной собственности, публикации сведений о зарегистрированных объектах интеллектуальной собственности, поданных заявках и выданных по ним патентах и свидетельствах, о действии,

б) Интегрированная или сопутствующая регистрация, при которой отдельного реестра объектов нет и законодательством также не предусмотрено каких-либо выделенных регистрационных процедур. Например, фирменное наименование вносится в числе прочих сведений о юридическом лице в Единый государственный реестр юридических лиц при создании соответствующей коммерческой организации и исключается из реестра при ликвидации юридического лица – носителя наименования.

3. По характеру процедуры:

а) Регистрация объекта по существу с экспертной проверкой критериев охраноспособности заявленного на регистрацию интеллектуального объекта. Например, такая проверка обязательно проводится до регистрации изобретений, промышленных образцов, селекционных достижений, товарных знаков и т.д.

б) Формальная регистрация без проверки объекта по существу, которая заключается только в сверке всех формальных атрибутов и полноты содержания требуемых по закону документов заявки с последующей регистрацией интеллектуального объекта по его описанию самим заявителем (программы для ЭВМ, базы данных, полезные модели, топологии интегральных микросхем).

Правовые режимы отдельных интеллектуальных объектов в составе институтов интеллектуальной собственности зачастую предусматривают определенные ограничения по кругу допустимой охраноспособности. В обобщенном виде *исключена правовая охрана в сфере интеллектуальной собственности*:

1. Научных открытий, абстрактных идей, принципов, систем, методов организации деятельности, не имеющих прикладного технического эффекта (в патентном праве) или творческого выражения автором во внешней объективной форме (в авторском праве).

2. Средств внешнего выражения информации, имеющих исключительно прикладную инструментальную функцию (например, языки речи или программирования, простые геометрические формы, музыкальные ноты и т.д.)

3. Социально неприемлемых решений, противоречащих закону или неформализованным социальным нормам морали и нравственности. Сюда относятся, например, содержательные решения или внешние формы объектов, предназначенные исключительно для совершения правонарушений, нецензурные или иные подобные символы и т.п.

В некоторых случаях один и тот же интеллектуальный объект может по своим критериям одновременно подпадать под правовые режимы нескольких институтов права интеллектуальной собственности. Например, произведение охраняется как объект авторского права в силу факта его создания творческим трудом автора. При исполнении этого же произведения актером, музыкантом или иным исполнителем, на полученный результат исполнительского мастерства возникают самостоятельные права, смежные с авторскими, и произведение одновременно приобретает правовой режим исполнения в пользу исполнителя также в силу только одного лишь создания соответствующей объективной формы. Небольшое по объему литературное или художественное произведение в виде одного-двух оригинальных слов или небольшого рисунка может быть одновременно зарегистрировано в качестве промышленного образца и (или) товарного знака, что влечет возникновение соответствующих патентных прав и (или) прав на товарный знак в рамках независимых друг от друга правовых режимов интеллектуальной собственности. Необнародованные произведения прикладного технического характера, а также программы для ЭВМ и базы данных по соглашению с авторами могут охраняться в режиме секрета производства (ноу-хау) и т.д.

прекращении действия и возобновлении действия правовой охраны в отношении объектов интеллектуальной собственности, передаче прав на охраняемые объекты, об официальной регистрации объектов интеллектуальной собственности» // РГ, № 134, 25.06.2008.

3. *Содержание интеллектуальных правоотношений* включает интеллектуальные права и корреспондирующие им обязанности, которые образуют юридическую связь между субъектами по поводу интеллектуальных объектов. Иногда такие внешне обособленные юридические связи по типу «право-обязанность» без включения статусов субъектов и правовых режимов объектов называют правоотношениями в тесном или строгом смысле.¹⁰ Субъективные права и обязанности лиц в сфере интеллектуальной собственности представляют собой основные правовые средства, обеспечивающие удовлетворение законных интересов участников интеллектуального правоотношения по использованию интеллектуальных объектов.

Традиционно содержание правоотношений раскрывается через атрибутивные характеристики и содержание именно субъективных прав, так как корреспондирующие таким правам обязанности либо содержательно весьма бедны (в абсолютных правоотношениях содержание пассивных обязанностей неопределенного круга лиц, противостоящих правообладателю, заключается в воздержании от любых препятствий в осуществлении права), либо обязанности активного типа «зеркально» отражают соответствующие им правомочия в составе субъективного права. Например, в относительном правоотношении, возникшему по возмездному договору отчуждения исключительного права, правообладатель обязан «перенести» соответствующее право на правоприобретателя (согласиться с прекращением исключительное право у себя самого), а взамен имеет право требовать от правоприобретателя выплаты установленного договором вознаграждения. И, наоборот, правоприобретатель такого договора имеет право требовать «переноса» на него исключительного права (согласия правоотчуждателя на возникновение исключительного права у правоприобретателя) и обязан в свою очередь оплатить вознаграждение правообладателю. Кроме того, несколько одностороннее рассмотрение содержания правоотношений предопределяется общей неразработанностью теорией гражданского права классификации, структуры и содержания обязанностей.

Субъективное интеллектуальное право – это с одной стороны установленная законом мера возможного поведения правообладателя в отношениях с другими лицами по поводу интеллектуального объекта. С другой стороны в состав права включается также требование (притязание) ко всем обязанным субъектам совершить должные действия (активный тип обязанности), удовлетворяющие субъективный интерес правообладателя, либо воздерживаться от запрещенных действий (пассивный тип обязанностей), препятствующих поведению правообладателя в отношении его интеллектуального объекта.

Иными словами, любое субъективное право рассматривается как возможность собственных действий правообладателя, осуществляемых им самостоятельно по своей воле и в своем интересе либо через представителя, а также долженствование определенного поведения обязанных лиц.

Все интеллектуальные права разделены законодателем на три относительно самостоятельные группы (ст. 1226 ГК РФ):

1. Личные неимущественные права (например, право авторства, право на указание имени правообладателя – физического лица или его наименования – юридические лица). Личные интеллектуальные права имеют неотчуждаемый (необоротоспособный) характер, возникают, как правило, с момента создания интеллектуального объекта у его непосредственного создателя (автора) или организатора (например, производителя фонограмм, вещательной организации и др.) и прекращаются моментом смерти правообладателя – физического лица либо ликвидации юридического лица.

¹⁰ Красавчиков О.А. Гражданское правоотношение – юридическая форма общественного отношения // Сб. науч. трудов СЮИ. Вып. 39. Гражданские правоотношения и их структурные особенности. – Свердловск, 1975. – С. 21.

2. Исключительные имущественные права, которые обеспечивают правообладателям, прежде всего, юридическую и экономическую монополию на социально значимые способы использования интеллектуальных объектов. Такие способы использования объектов с выделенным социальным значением, как правило, прямо указаны ГК РФ в составе исключительного права по соответствующим институтам интеллектуальной собственности и в большинстве случаев традиционно ограничиваются публичным и экономическим (потенциально коммерческим) характером действий в рамках самого способа. Например, воспроизведение (копирование) объективной формы интеллектуального объекта (создание экземпляров), первичное распространение оригинала или экземпляров, импорт (ввоз) на территорию России, модификацию (переработку) объективной формы и т.д. Отличительными признаками исключительных прав являются, как правило, возможность вовлечения их в гражданский оборот посредством волевого распоряжения правообладателя самим правом с передачей другим лицам или независимого от правообладателя перехода к другим лицам по иным основаниям (по наследству, при реорганизации юридических лиц и др.) Кроме того, большинство исключительных прав имеют строго формализованный и ограниченный законом срок их существования во времени (например, в авторском праве – в течение жизни автора и еще 70 лет после его смерти).

3. Иные интеллектуальные права, которые законодатель определяет в данную группу, включают все интеллектуальные права, не отнесенные прямо к личным неимущественным правам первой группы или не вошедшие в состав правомочий того или иного исключительного права.

Такая совокупность прав, во-первых, не образует какой-либо системы или целостности, по которым их можно было бы классифицировать. Следовательно, обеспечиваемые такими правами частные интересы будут предопределять либо неимущественную природу, либо имущественный характер «иных» интеллектуальных прав. В свою очередь юридически неотчуждаемая конструкция конкретного права констатирует личный характер, как правило, одновременно связанный с неимущественной природой данного права, а возможность отчуждения права означает отсутствие личностного компонента, конституирующего социальный статус правообладателя.

Во-вторых, действительная сущность «иных» интеллектуальных прав зачастую скрыта от ее явного определения, что традиционно отмечается в доктрине и практике, так как такие права характеризуются «нетрадиционным» комплексом признаков.¹¹ Например, в случае если неотчуждаемое личное право обеспечивает материальный, экономический интерес правообладателя, то оно по логике должно констатироваться как личное имущественное право. Однако правовые конструкции подобного рода пока в столь явном виде неизвестны законодательству. В качестве примера можно привести право композитора на вознаграждение за публичное исполнение или сообщение аудиовизуального произведения, в состав которого вошло его музыкальное произведение (п. 3 ст. 1263 ГК РФ). До сих пор нет определенности, может ли композитор распорядиться таким правом с отчуждением другому лицу или оно является неотчуждаемым.¹²

¹¹ См., напр.: Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации / Под ред. А.Л. Маковского. – М., 2008. – С. 280 (автор главы – А.Л. Маковский); Право интеллектуальной собственности / Под ред. И.А. Близнеца. – М., 2010. – С. 46 (автор раздела И.А. Близнец).

¹² Заключение Исследовательского центра частного права по вопросам толкования и возможного применения отдельных положений части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации // Вестник гражданского права. № 3. 2007. Том 7. – С. 125-126; См. также определение Верховного Суда РФ от 11 мая 2010 г. № 9-В10-5 // ИПС «Консультант плюс».

Признаки интеллектуальных прав:

1. По своей сущности это, как правило, абсолютные права, адресованные к их соблюдению заранее неопределенному кругу лиц (пассивно обязанным субъектам) путем запрета на вмешательство в сферу деятельности правообладателя. В этом отношении, например, исключительные имущественные права на интеллектуальные объекты сравнимы с правом собственности на вещи, где собственнику также противостоит неопределенный круг лиц, обязанных воздерживаться от препятствующих действий по осуществлению правомочий владения, пользования и распоряжения вещью. Однако по сравнению с теми же вещными правами исключительные права на некоторые объекты интеллектуальной собственности обладают «ослабленной» абсолютностью, например, в отношении наименований мест происхождения товаров, при множественности независимых правообладателей на одну и ту же топологию интегральной микросхемы, на секреты производства (ноу-хау) и т.д.¹³

2. По общему правилу интеллектуальные права на объект интеллектуальной собственности не зависят от вещных прав на материальный носитель такого объекта (ст. 1227 ГК РФ). Осуществление права собственности на материальный носитель любым «вещным» способом не должно затрагивать способы «интеллектуального» использования, монопольно принадлежащие правообладателю в составе исключительного права на воплощенный в таком материальном носителе интеллектуальный объект.

3. Интеллектуальные права предоставляют правообладателю законную юридическую монополию в общественных отношениях. Причем личные неимущественные интеллектуальные права предоставляют особый социальный статус правообладателю в общественных отношениях (например, автора или организатора сложного объекта), в том числе при последующем использовании интеллектуального объекта, а исключительное право предоставляет правообладателю экономическую монополию на использование интеллектуального объекта и запрета такого использования всем третьим лицам, за исключением разрешенных законом случаев свободного использования в общественных интересах.

4. Все интеллектуальные права, в том числе с имущественным содержанием всегда сохраняют тесную связь с личностью автора или организатора создания объекта интеллектуальной собственности. Такая связь проявляется в том, что, например, реализация автором своего личного права на отзыв произведения из гражданского оборота по ст. 1269 ГК РФ повлечет фактическое блокирование исключительного права на такое произведение в течение неопределенного срока с невозможностью его осуществления правообладателем иным, нежели сам автор. Также будут заблокированы все производные авторские и смежные от оригинального произведения исключительные права иных правообладателей, если в составе соответствующих объектов используется отозванное автором произведение. Например, в переработках, сборниках, включающих отозванное произведение, исполнениях, эфирных или кабельных сообщениях вещательных организаций и т.д.

«Организаторские» личные неимущественные права также накладывают определенные ограничения при последующем использовании интеллектуального объекта, созданного по инициативе и за счет лица-организатора. Например, права изготовителя фонограммы на указание своего наименования и на неприкосновенность фонограммы имеют личный характер и должны соблюдаться каждым производным правообладателем исключительного имущественного права на фонограмму, а также каждым пользователем после перехода фонограммы в общественное достояние в течение жизни гражданина либо до прекращения юридического лица, являющихся изготовителями фонограммы.

¹³ Дозорцев В.А. Понятие исключительного права // Проблемы современного гражданского права. Сб. статей. – М., 2000. – С. 297-298.

5. Содержание интеллектуальных прав предопределяется характером самого права и особенностями правового режима интеллектуального объекта, на который они признаются. Последнее обстоятельство является более значимым для выявления таких особенностей содержания интеллектуальных прав, которые в целом не характерны для иных гражданских прав. Например, право собственности включает правомочия в отношении самого объекта (владение, пользование и распоряжение вещью), а сравнимое с ним по имущественному характеру исключительное право охватывает возможности использования интеллектуального объекта в любой форме и любым способом, а также распоряжение самим исключительным правом, но не объектом.

6. Интеллектуальные права в силу идеальной природы объектов интеллектуальной собственности, допускающей множество вариаций форм внешнего объективного выражения, распространяются не только на одну конкретно выраженную форму оригинального объекта, но и на его близкие аналоги (переработки, модификации объективной формы в авторском праве и воплощения решений в продуктах и способах в патентном праве). При этом объем правовой монополии на интеллектуальный объект значительно расширяется для правообладателя за счет охвата всех аналогов по сравнению, например, с имущественными правами на вещи, которые не могут распространяться не только на аналогичные объекты, но и на тождественные вещи, не принадлежащие собственнику.

7. Пределы интеллектуальных прав, установленные в интересах общественного использования объектов интеллектуальной собственности, представляют собой систему ограничений в виде перечисленных законом случаев свободного использования в личных и социальных целях без согласия правообладателя, а также строго формальные сроки действия исключительного права во времени, по истечении которых интеллектуальные объекты переходят в режим общественного достояния. Так, например, разрешается свободное использование охраняемых авторских произведений в определенном объеме без согласия правообладателя и без выплаты ему вознаграждения в личных, образовательных, научных, информационных и иных некоммерческих целях (ст.ст. 1273-1280 ГК РФ).

4. Развитие интеллектуального правоотношения в динамике.

Любое гражданское правоотношение, в том числе в сфере интеллектуальной собственности возникает как идеальный результат юридического представления обязательственных связей между конкретными субъектами, возникших на основании тех или иных реальных жизненных обстоятельств, также получивших юридическую оценку в нормах объективного права (законодательства) как юридические факты. Материальной основой идеального правоотношения является конкретное общественное отношение в виде поведения лиц с целью реализации производственных (экономических) интересов (правоотношение по возникновению, осуществлению и защите имущественных прав) либо социального характера. В последнем случае правоотношения основаны на персонификации статуса лиц в качестве общих или специальных субъектов (правоотношения по возникновению, осуществлению и защите личных неимущественных прав).

Гражданские общественные отношения оцениваются и регулируются нормами права в целях реализации и защиты определенных и социально значимых интересов правообладателей. Поэтому после формализации законом статусов субъектов прав и обязанностей, правовых режимов объектов гражданских прав, а также механизма возникновения, осуществления и защиты гражданских прав, условно говоря в неподвижном состоянии - «в статике», необходимо определить потенциально возможные пути взаимодействия всех указанных структурных элементов в целях достижения основной цели – реализации законных частных интересов субъектов права.

Так осуществление интеллектуальных прав, например, в сфере авторского права изначально предполагает положительный социальный эффект, во-первых, в виде общественного признания творческого труда автора путем все большего распространения его произведения в количестве, достаточном для удовлетворения интереса публики. Во-вторых, такое распространение также будет иметь еще и положительный экономический эффект в виде получения прибыли от использования произведения третьими лицами. Такая имущественная сторона социальных процессов в интеллектуальной сфере требует вмешательства профессиональных участников, знающих механизмы эффективной коммерческой деятельности и умеющих применять их в практике. Следовательно, чтобы заинтересовать профессионалов в сфере публичного использования авторских произведений, необходимо предоставить, в том числе правовые гарантии обеспечения их имущественных интересов по закону. Это достигается правовыми режимами законных частных монополий использования интеллектуальных объектов в виде оборотоспособных исключительных прав имущественного характера.

Необходимо раскрыть такой правовой механизм, который обеспечивает беспрепятственную реализацию имущественных интересов и предусматривает защиту социально значимой деятельности правообладателей по публичному использованию объектов интеллектуальной собственности. Кроме того, с учетом социальной функции права необходимо установить баланс индивидуальных (эгоцентричных) и общественных интересов в виде прямо предусмотренных законом пределов и ограничений частных экономических монополий правообладателей.

Поскольку идеальное правоотношение отражает фактическое общественное отношение между лицами, материализованным содержанием которого являются волевые действия людей или независимые от человека природные события, законодатель учитывает такие фактические действия и события в правовой сфере также в виде их идеального отражения (описания) законом. Отражение волевых действий и природных событий в объективном праве приобретает правовую форму юридических фактов.

Таким образом, если правоотношение – это правовая форма (отражение, оценка) общественного отношения (социальной связи между лицами), то юридические факты – это правовая форма, отражающая социально значимые природные события и действия физических и юридических лиц.

Юридический факт в гражданском праве можно определить как реальное жизненное обстоятельство, с правовой моделью которого гражданское право связывает определенные юридические последствия и фактическое наступление которого влечет такие последствия в сфере гражданских правоотношений.¹⁴

Связь конкретных юридических фактов с правоотношениями определяется как причина (факт) и ее правовое последствие в виде возникновения нового правоотношения, изменения существующих правоотношений либо прекращение правоотношений.

Возникновение интеллектуальных правоотношений, их изменение или преобразование с прекращением прежнего и возникновением на его основе нового правоотношения понимается как развитие или движение правоотношений интеллектуальной собственности «в динамике».¹⁵ *Движущей силой развития интеллектуальных правоотношений* выступают соответствующие юридические факты.¹⁶

¹⁴ Рожкова М.А. Теории юридических фактов гражданского и процессуального права: понятие, классификации, основы взаимодействия. – Автореф. дисс. ... докт. юрид. наук. – М., 2010. – С. 18-19.

¹⁵ Белов В.А. Гражданское право. Общая часть. Том 1. С. 436; Гражданское право / Отв. ред. Е.А. Суханов. – Том 1. – М., 2000. – С. 27-29 (автор – Е.А. Суханов); Черепяхин Б.Б. Правопреемство по советскому гражданскому праву // Труды по гражданскому праву. – М., 2001. – С. 310.

¹⁶ Халфина Р.О. Общее учение о правоотношении. – М., 1974. – С. 285.

Такие юридические факты как природные события не имеют какого-либо особого значения в сфере интеллектуальной собственности в отличие, например, от деятельности по страховой защите имущественных интересов от воздействия неблагоприятных событий. Поэтому следует ограничиться рассмотрением наиболее значимых волевых действий правообладателей и иных заинтересованных лиц, которые предусмотрены законом в качестве юридических фактов в части интеллектуальных правоотношений.

По общему правилу объекты интеллектуальной собственности в связи с их нематериальной природой и неотделимостью от личности автора не подлежат передаче, отчуждению или переходу к иным лицам, то есть не могут быть объектами гражданского оборота (п. 4 ст. 129 ГК РФ). Таким образом, волевые действия правообладателей, оцениваемые правом в качестве юридических фактов, должны быть непосредственно направлены на вовлечение в экономический оборот не самих интеллектуальных объектов, а каких-либо иных имущественных «заменителей» таких объектов. В качестве таких «заменителей» нормами права интеллектуальной собственности установлены правовые экономические монополии в виде исключительных имущественных прав, обеспечивающих господство над сферой публичного использования интеллектуальных объектов.

Поэтому в большинстве случаев, за исключением правовых режимов фирменных наименований и наименований мест происхождения товаров, в содержание исключительного права на объекты интеллектуальной собственности входит правомочие *распоряжения самим исключительным правом*. Такое правомочие раскрывается тем, что правообладатель по своей воле и своими действиями может передать исключительное право другим лицам без ограничений либо отказаться от исключительного права если возможность такого отказа прямо предусмотрена законом, либо обременить исключительное право в пользу заинтересованных лиц без его передачи.¹⁷ Таким образом, объектами гражданского оборота являются имеющие экономическую ценность и имущественную оценку исключительные права на объекты интеллектуальной собственности.

В некоторых случаях воля правообладателя на переход исключительного права к определенным лицам предполагается законом при появлении соответствующих условий, если ранее заключенным с участием правообладателя договором не предусмотрено иное. Например, так происходит в трудовых правоотношениях при создании работником-автором служебных результатов интеллектуальной деятельности в пределах его трудовой функции. Кроме того, при определенных обстоятельствах исключительное право на объект интеллектуальной собственности может переходить к другим лицам помимо воли правообладателя, например, при обращении взыскания на исключительное право по решению суда о взыскании имущественных долгов в пользу кредиторов правообладателя.

Правообладатель может своими волевыми действиями *распорядится исключительным правом* на интеллектуальный объект только *путем совершения сделок*, под которыми понимаются волевые действия лиц, направленные на возникновение, изменение и прекращение правоотношений (ст. 153 ГК РФ).

Классификацию сделок в данном случае можно представить в упрощенном виде по числу сторон-участников сделки:¹⁸

1. Односторонние сделки, когда сделка совершается односторонними действиями правообладателя и юридически связывает только его одного (например, составление автором завещания о переходе принадлежащего ему исключительного права после его смерти к определенному наследнику).

¹⁷ По вопросу распоряжения гражданскими правами см., напр.: Эннексерус Л. Курс германского гражданского права. Том 1. Полутом 2. – М., 1950. – С. 97.

¹⁸ Егоров Ю.П. Правовой режим сделок как средств индивидуального регулирования. – Новосибирск, 2004. – С. 150.

2. Двусторонние сделки (договоры), когда для достижения соглашения необходимо встречное волеизъявление двух сторон (например, передача правообладателем исключительного права по договору отчуждения правоприобретателю или установление соглашением правообладателя (залогодателя) залога на исключительное право в пользу залогодержателя).

3. Многосторонние сделки (договоры), когда необходимо совпадающее по содержанию волеизъявление нескольких сторон, направленное на достижение одной общей цели (например, заключение договора о совместной деятельности).

Особыми признаками обладают *договоры по распоряжению исключительным правом* на интеллектуальные объекты (двусторонние сделки), которые получили наиболее детальное регулирование в рамках общих положений и нормами отдельных институтов права интеллектуальной собственности (ст. 1233 ГК РФ). К числу таких соглашений относятся договор об отчуждении исключительного права (ст. 1234 ГК РФ) и лицензионные договоры (ст. 1235 ГК РФ).

По *договору об отчуждении исключительного права* одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации в полном объеме другой стороне (правоприобретателю) на весь срок действия исключительного права (ст. 1234 ГК РФ). Сторонами договора об отчуждении являются правообладатель (правоотчуждатель) и правоприобретатель.

Договор об отчуждении исключительного права требует обязательного соблюдения письменной формы, а также подлежит обязательной государственной регистрации в случаях ранее совершенной государственной регистрации соответствующих объектов интеллектуальной собственности (например, программ для ЭВМ и баз данных, объектов патентных прав, товарных знаков и т.д.) Несоблюдение письменной формы или требования о государственной регистрации влечет недействительность договора.

По договору об отчуждении исключительного права правоприобретатель обязуется уплатить правоотчуждателю предусмотренное договором вознаграждение, если договором не предусмотрено иное. При отсутствии в возмездном договоре об отчуждении исключительного права условия о размере вознаграждения или порядке его определения договор считается незаключенным.

Исключительное право переходит от правообладателя к приобретателю в момент заключения договора об отчуждении такого права, если соглашением сторон не предусмотрено иное. Если договор об отчуждении исключительного права подлежит государственной регистрации, исключительное право переходит к правоприобретателю в момент государственной регистрации этого договора.

Существенными являются такие условия всякого договора, которые требуют обязательного согласования сторонами в силу предписаний закона (императивные условия), а также условия, на согласовании которых настаивает любая из сторон договора при его заключении (договорные условия). Императивными существенными условиями договоров отчуждения исключительного права являются предмет соглашения с индивидуализацией интеллектуального объекта путем его описания и цена возмездной конструкции таких договоров.

Возмездной является конструкция договора об отчуждении исключительного права, который предполагает встречное предоставление со стороны правоприобретателя взамен передачи ему исключительного права. Если встречное предоставление по договору отсутствует, то такой договор об отчуждении исключительного права считается безвозмездным.

При этом никакого отношения к традиционным договорам передачи материальных вещей с отчуждением права собственности – купли-продажи, мены, дарения, ренты и др., а также договорам уступки обязательственных прав требования (цессии) договор об отчуждении исключительного права не имеет, помимо сугубо экономического сходства по

передаче имущественных прав. По всем договорам отчуждения имущественных прав, строго говоря, собственно передачи права как нематериальной идеальной формы не происходит. Правильнее было бы сказать, что в силу договора об отчуждении имущественное право правопродшественника (ауктора) прекратилось, а у правопробретателя (правопреемника, сукцессора) в тот же момент возникло имущественное право по общему правилу с тем же содержанием, то есть в таком же объеме и с теми же обременениями и ограничениями.¹⁹ Иногда в определенных законом или договором случаях пробретатель может получить имущественное право в меньшем объеме, нежели было у правопродшественника до его отчуждения (см., например, п. 1 ст. 1488 ГК РФ).

По общему правилу состоявшийся переход по договору имущественных прав к правопробретателю предполагает невозможность их обратного возврата правоотчуждателю, если законом или самим договором не предусмотрено иное. По договору отчуждения исключительного права при существенном нарушении пробретателем обязанности выплатить правоотчуждателю в установленный срок вознаграждение за пробретение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации правоотчуждатель вправе требовать в судебном порядке перевода (возврата) на себя переданного исключительного права и возмещения убытков (п. 5 ст. 1234 ГК РФ). Если исключительное право еще не перешло к пробретателю, то при нарушении им обязанности выплатить в установленный срок вознаграждение за пробретение исключительного права правообладатель может отказаться от договора в одностороннем порядке и потребовать возмещения убытков, причиненных расторжением договора.

По лицензионному договору одна сторона - обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого результата или такого средства в предусмотренных договором пределах (ст. 1235 ГК РФ).

Лицензиат может использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации только в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены лицензионным договором. Право использования, прямо не указанное в лицензионном договоре, не считается предоставленным лицензиату.

Лицензионный договор заключается в письменной форме, если ГК РФ прямо не предусмотрено иное. Лицензионный договор подлежит обязательной государственной регистрации только в прямо установленных законом случаях. Несоблюдение письменной формы или требования о государственной регистрации влечет недействительность лицензионного договора.

В лицензионном договоре должна быть указана территория, на которой допускается использование объекта интеллектуальной собственности. Если такая территория в договоре не указана, лицензиат вправе осуществлять использование интеллектуального объекта на всей территории Российской Федерации.

Лицензионные договоры в отличие от договора отчуждения исключительного права всегда являются срочными. Срок, на который заключается лицензионный договор, не может превышать срок действия исключительного права. Если в лицензионном договоре срок действия сторонами не определен, договор считается заключенным на пять лет.

По лицензионному договору лицензиат обязуется уплатить лицензиару обусловленное договором вознаграждение, если договором не предусмотрено иное. При

¹⁹ Мирошникова М.А. Сингулярное правопреемство в авторских правах. – СПб., 2005. – С. 18-21.

отсутствии в возмездном лицензионном договоре условия о размере вознаграждения или порядке его определения договор считается незаключенным.

Лицензионный договор должен предусматривать следующие императивные существенные условия:

- предмет договора путем указания на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, право использования которых предоставляется лицензиату, с указанием в соответствующих случаях номера и даты выдачи охранного документа (патента или свидетельства), удостоверяющего исключительное право на такой результат или на такое средство;
- способы использования объекта интеллектуальной собственности, прямо поименованные в договоре.

Переход исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации к новому правообладателю не является основанием для изменения или расторжения лицензионных договоров, заключенных предшествующим правообладателем. В случае досрочного прекращения исключительного права все лицензионные договоры также прекращаются. Таким образом, конструкция лицензионного договора представляет собой двустороннюю сделку, направленную на обременение исключительного права правообладателя без перехода самого исключительного права к другим лицам.

Лицензиат обязан представлять лицензиару отчеты об использовании результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, если лицензионным договором не предусмотрено иное (ст. 1237 ГК РФ). Если в лицензионном договоре, предусматривающем представление отчетов об использовании результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, отсутствуют условия о сроке и порядке их представления, лицензиат обязан представлять такие отчеты лицензиару по его требованию.

В течение срока действия лицензионного договора лицензиар обязан воздерживаться от каких-либо действий, способных затруднить осуществление лицензиатом предоставленного ему права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах.

Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации способом, не предусмотренным лицензионным договором, либо по прекращении действия такого договора, либо иным образом за пределами прав, предоставленных лицензиату по договору, влечет ответственность за нарушение исключительного права, установленную законом или самим договором.

При нарушении лицензиатом обязанности уплатить лицензиару в установленный лицензионным договором срок вознаграждение за предоставление права использования авторского произведения, в том числе программы для ЭВМ или базы данных (глава 70 ГК РФ) либо объекта смежных прав (глава 71 ГК РФ) лицензиар может в одностороннем порядке отказаться от лицензионного договора и потребовать возмещения убытков, причиненных расторжением такого договора.

Лицензионные договоры в связи с поливариантной структурой предоставления прав использования различных интеллектуальных объектов *классифицируются по видам*, выделенным, прежде всего, законодателем по ГК РФ.

1. *По объему права лицензиара* на заключение лицензионных договоров с независимыми лицензиатами (ст. 1236 ГК РФ):

а) Простая (неисключительная) лицензия представляет собой лицензионный договор по предоставлению лицензиату права использования объекта интеллектуальной собственности с сохранением за лицензиаром права выдачи аналогичных лицензий другим лицам.

б) Исключительная (эксклюзивная) лицензия означает предоставление лицензиату права использования интеллектуального объекта без сохранения за лицензиаром права

выдачи аналогичных лицензий другим лицам. В данном случае отсутствие права у правообладателя-лицензиара заключать аналогичные лицензионные договоры в отношении этого же интеллектуального объекта выражается принятием им по своей воле соответствующей обязанности по единственному лицензионному договору, заключенному на условиях исключительной лицензии. Таким образом, существование более чем одной исключительной лицензии (лицензионного договора) с аналогичными условиями предоставления того же самого права использования интеллектуального объекта невозможно.

в) Смешанная лицензия, при которой в одном лицензионном договоре часть прав в виде конкретных способов использования интеллектуального объекта предоставлена лицензиату на условиях простой (неисключительной) лицензии, а другая часть прав (способов) – на условиях исключительной лицензии. Таким образом, в одном лицензионном договоре в отношении различных способов использования одного и того же объекта интеллектуальной собственности могут содержаться условия лицензионных договоров первых двух видов.

По общему правилу, если лицензионным договором не предусмотрено иное, лицензия предполагается простой (неисключительной).

2. По структуре юридической связи лицензиатов – пользователей интеллектуального объекта с правообладателем:

а) Прямые (основные, базовые) лицензионные договоры, в которых лицензиаты являются контрагентами – сторонами, заключенных ими лицензионных договоров напрямую с правообладателем исключительного права (лицензиаром).

б) Сублицензионные договоры, в которых правообладатель исключительного права стороной не является, а лицензиат любого прямого (базового) лицензионного договора сам выступает в качестве предоставляющего право лица – сублицензиара. При этом правополучатели – лицензиаты являются сублицензиатами и в договорной связи с правообладателем исключительного права не состоят (ст. 1238 ГК РФ).

Лицензиат лицензионного договора может выступать сублицензиаром, предоставляющим «субправо» использования своим контрагентам сублицензиатам, только с письменного согласия лицензиара – правообладателя исключительного права. По сублицензионному договору сублицензиату могут быть предоставлены права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации только в пределах тех прав и тех способов использования, которые предусмотрены лицензионным договором для лицензиата.

Сублицензионный договор, заключенный на срок, превышающий срок действия лицензионного договора, считается заключенным на срок действия лицензионного договора. Ответственность перед лицензиаром за действия сублицензиата несет лицензиат, если лицензионным договором не предусмотрено иное.

3. По связанности воли правообладателя:

а) Свободные лицензии, которые заключаются в результате свободного волеизъявления правообладателя-лицензиара и пользователя-лицензиата.

б) Принудительные лицензии, которые заключаются по решению суда помимо воли правообладателя-лицензиара в некоторых прямо предусмотренных законом случаях злоупотреблений правообладателем своим экономически монопольным статусом (ст. 1239 ГК РФ).

Так, например, если изобретение или промышленный образец не используется либо недостаточно используется патентообладателем в течение четырех лет со дня выдачи патента, а полезная модель – в течение трех лет со дня выдачи патента, что приводит к недостаточному предложению соответствующих товаров, работ или услуг на рынке, любое лицо, желающее и готовое использовать такие изобретение, полезную модель или промышленный образец, при отказе патентообладателя от заключения с этим лицом лицензионного договора на условиях, соответствующих установившейся практике, вправе

обратиться в суд с иском к патентообладателю о предоставлении принудительной простой (неисключительной) лицензии на использование на территории РФ изобретения, полезной модели или промышленного образца (ст. 1362 ГК РФ).

В исковом требовании заинтересованное лицо должно указать предлагаемые им условия предоставления ему такой лицензии, в том числе объем использования изобретения, полезной модели или промышленного образца, размер, порядок и сроки платежей.

Суммарный размер платежей за принудительную простую (неисключительную) лицензию должен быть установлен в решении суда не ниже цены лицензии, определяемой при сравнимых обстоятельствах.

Принудительная лицензия предоставляется если патентообладатель не докажет, что неиспользование или недостаточное использование им изобретения, полезной модели или промышленного образца обусловлено уважительными причинами.

Действие принудительной простой (неисключительной) лицензии может быть прекращено в судебном порядке по иску патентообладателя, если обстоятельства, обусловившие предоставление такой лицензии, перестанут существовать и их возникновение вновь маловероятно. В этом случае суд устанавливает срок и порядок прекращения принудительной простой (неисключительной) лицензии и возникших в связи с получением этой лицензии прав.

4. По характеру оферты о заключении лицензионного договора:

а) Относительная лицензия, на этапе заключения которой будущие стороны лицензионного договора заведомо знают друг друга и взаимодействуют персонально между собой с целью достижения общего соглашения.

б) Открытая лицензия, которая заключается правообладателем-лицензиаром с любым заранее неизвестным ему заинтересованным лицом в силу публичного характера оферты о заключении лицензионного договора с первым обратившимся лицом.

Так, например, патентообладатель может подать в Роспатент заявление о возможности предоставления любому лицу права использования изобретения, полезной модели или промышленного образца (открытой лицензии) по ст. 1368 ГК РФ.

В этом случае размер патентной пошлины за поддержание патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец в силе уменьшается на пятьдесят процентов начиная с года, следующего за годом публикации Роспатентом сведений об открытой лицензии.

Условия лицензии, на которых право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца может быть предоставлено любому лицу, сообщаются патентообладателем в Роспатент, который публикует за счет патентообладателя соответствующие сведения об открытой лицензии. При этом патентообладатель обязан заключить с лицом, изъявившим желание использовать указанные изобретение, полезную модель или промышленный образец, лицензионный договор на условиях простой (неисключительной) лицензии.

Вышеуказанными примерами сделок в сфере интеллектуальной собственности далеко не исчерпываются все возможные акты волеизъявления правообладателя по распоряжению исключительным правом на интеллектуальный объект, но ярко выраженной спецификой и детальным законодательным регулированием показательны обладают именно названные виды договоров.

5. Защита интеллектуальных прав.

Защита интеллектуальных прав – это совокупность мер правоохранительного характера, применяемых с целью предупреждения правонарушений при создании реальной угрозы нарушений регулятивных интеллектуальных прав, а также для

восстановления таких интеллектуальных прав в случае состоявшегося правонарушения либо для компенсации их утраты в результате правонарушения.

Под гражданско-правоохранительными мерами понимаются предусмотренные законом организационные, имущественные и неимущественные, фактические и юридические, профилактические (превентивные), восстановительные и штрафные меры (способы) воздействия на правонарушителя, применяемые уполномоченными органами (должностными лицами) публичной власти, общественными правозащитными организациями и самими правообладателями в целях устранения препятствий в осуществлении субъективных гражданских прав, предупреждения возможных гражданских правонарушений в будущем, пресечения совершаемых правонарушений, восстановления нарушенного первоначального положения, компенсации нарушенных или оспариваемых субъективных гражданских прав, привлечения нарушителя к гражданско-правовой ответственности, поддержания общественного правопорядка.²⁰

Выбор той или иной защитно-правовой меры является составным элементом права на защиту правообладателя интеллектуальной собственности. Право на защиту в целом можно охарактеризовать как охранительное субъективное гражданское право, которым является вытекающая из охранительной правовой нормы возможность определенного поведения лица в конфликтной ситуации, предоставленная ему в целях защиты регулятивного субъективного права и охраняемого законом интереса.²¹

Право на защиту возникает у правообладателя регулятивных интеллектуальных прав с момента их нарушения или создания угрозы такого нарушения в рамках появления охранительного правоотношения в сфере интеллектуальной собственности, направленного на использование правообладателем или применение уполномоченными органами публичной власти законных мер защиты интеллектуальных прав. Кроме того, право на защиту может возникать у заинтересованных лиц, не являющихся правообладателями интеллектуальных прав, в предусмотренных законом случаях для защиты частных или общественных интересов от их нарушений или создания угрозы таких нарушений.

Охранительные правоотношения в сфере интеллектуальной собственности всегда будут относительными по персоналиям субъектного состава и не совпадают по содержанию составных структурных элементов с регулятивными интеллектуальными правоотношениями, которые могут иметь как абсолютный, так и относительный характер.

Предметом защиты и соответственно объектом охранительного «интеллектуального» правоотношения являются оспоренные или нарушенные интеллектуальные права правообладателей, а также в предусмотренных законом или договором случаях частные или общественные интересы иных лиц в сфере интеллектуальной собственности. Защита охраняемого законом частного интереса происходит, например, в случаях прекращения интеллектуальных прав в результате правонарушения при уничтожении нарушителем единственного оригинала интеллектуального объекта во внешней объективной форме. При этом в большинстве случаев уже невозможно восстановить интеллектуальные права на утраченный интеллектуальный объект, если только автор или иное информированное лицо заново не восстановят объективную форму объекта. Иначе бывший правообладатель может требовать с нарушителя только компенсации утраты ранее принадлежавших ему интеллектуальных прав и таким образом защитить свой законный интерес, оставшийся без обеспечивающего регулятивного права и соответствующего ему объекта

²⁰ Андреев Ю.Н. Механизм гражданско-правовой защиты. – М., 2010. – С. 24 (параграф в соавторстве с Т.А. Арсановой).

²¹ Андреев Ю.Н. Указ. соч. С. 20. О содержании субъективного гражданского права на защиту см., напр.: Грибанов В.П. Осуществление и защита гражданских прав. – М., 2001. – С. 107.

интеллектуальной собственности. Таким образом, объекты регулятивного правоотношения интеллектуальной собственности (результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации) различаются с объектами охранительных «интеллектуальных» правоотношений (оспоренными или нарушенными интеллектуальными правами, а также законными интересами).

Субъектами охранительных правоотношений в сфере интеллектуальной собственности являются правообладатели, их представители (например, организации управления имущественными правами) и заинтересованные лица – кредиторы, интеллектуальные права или законные интересы которых нарушены либо создана угроза их нарушения, а также лица – нарушители интеллектуальных прав или охраняемых законом интересов – должники или деликвенты.

Нарушителями интеллектуальных прав (деликвентами) могут быть любые физические или юридические лица, не совершившие должных действий (не исполнившие активные обязанности), требуемые от них по закону или договору, или совершившие неправомерные действия при необходимости воздерживаться от их совершения (несоблюдение запретов, пассивных обязанностей). Нарушителями могут быть, в том числе органы государственной или муниципальной власти, например, при использовании интеллектуальных объектов по возмездному договору или служебных объектов интеллектуальной собственности без выплаты авторам вознаграждения.

Содержание обязанностей деликвентов в рамках охранительного интеллектуального правоотношения будет зависеть от реализации кредитором права на защиту путем выбора конкретного способа защиты, а также от наличия или отсутствия вины в действиях нарушителя. Такими обязанностями могут быть:

- добровольное устранение должником последствий совершенного правонарушения самостоятельно или по соглашению с кредитором в пределах выбора последним самозащиты интеллектуального права;
- действия невиновного должника по устранению последствий формального правонарушения на основании акта правоприменительного органа, в том числе решения суда;
- претерпевание виновным нарушителем неблагоприятных для него имущественных последствий в пользу кредитора в рамках привлечения к гражданско-правовой ответственности на основании акта правоприменительного органа, в том числе решения суда.

Отсутствие вины нарушителя не освобождает его от обязанности прекратить нарушение интеллектуальных прав, а также не исключает применение в отношении его мер, направленных на защиту таких прав (п. 3 ст. 1250 ГК РФ). В частности, публикация решения суда о допущенном нарушении и пресечение действий, нарушающих исключительное право либо создающих угрозу нарушения такого права, осуществляются независимо от вины нарушителя и за его счет.

Гражданско-правовую ответственность деликвентов за нарушения интеллектуальных прав можно определить не только через обязанность виновного нарушителя претерпевать неблагоприятные для него последствия, но и как применение правоохранительными органами установленных законом или договором принудительных мер имущественного характера за неисполнение должником активных обязанностей в регулятивном правоотношении или нарушение им запретов воздерживаться от совершения определенных действий.

Виды ответственности по характеру связи кредитора с нарушителем:

- 1) Договорная ответственность возникает при неисполнении или ненадлежащем исполнении установленных договором обязанностей любой из сторон договора.
- 2) Внедоговорная ответственность возникает при нарушении интеллектуальных прав или создании угрозы такого нарушения любым третьим лицом в виде несоблюдения общего запрета в отношении интеллектуального объекта помимо воли правообладателя и

при условии, что сам должник не нарушает тем самым действующий договор с правообладателем либо действует за пределами такого заключенного договора.

Виды ответственности по воздействию противоправного поведения нарушителя на объект правопорядка:

1) Гражданско-правовая ответственность, при которой нарушение интеллектуальных прав не выходит за пределы частных интересов кредитора. Основания и санкции за гражданские правонарушения установлены законодательством и действующими договорами с участием кредитора и нарушителя.

2) Административная ответственность наступает за противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, которое квалифицируется как административный проступок по Кодексу РФ об административных правонарушениях или законам субъектов РФ об административных правонарушениях. В данном случае объектом посягательства правонарушителя являются, в том числе общественные интересы в сфере общественного административного правопорядка помимо нарушения субъективных интеллектуальных прав кредитора. Привлечение должника к административной и гражданско-правовой ответственности за одно и то же правонарушение осуществляется независимо и может происходить как одновременно, так и в разное время в общих пределах соответствующих сроков давности.

3) Уголовная ответственность наступает за виновное совершение общественно опасного деяния (преступного действия или бездействия), которое квалифицируется в качестве преступления, предусмотренного Уголовным кодексом РФ. Объектом посягательства кроме частных интересов (интеллектуальных прав) кредиторов выступают наиболее значимые общественные интересы в сфере государственной безопасности и государственного правопорядка. Привлечение к уголовной ответственности также не влияет на гражданско-правовую ответственность деликвента, но исключает привлечение к административной ответственности за одно и то же правонарушение.

Меры принудительного воздействия, применяемые к нарушителю в рамках привлечения к ответственности различных видов по объектам посягательства, направлены на восстановление или имущественную компенсацию нарушенных частных интересов кредиторов (гражданско-правовая ответственность) либо на уголовное или административное наказание деликвента.

Основанием возникновения охранительных правоотношений является такой юридический факт как *правонарушение (деликт)*, выражающееся в противоправном причинении нарушителем материального или неимущественного вреда кредитору или в создании угрозы причинения такого вреда. Нарушениями договора считаются неисполнение или ненадлежащее (несоответствующее или частичное) исполнение должником установленных договорных обязанностей.

Основные виды внедоговорных нарушений в сфере интеллектуальной собственности:

1) Плагат – это нарушение личного права авторства с причинением нематериального вреда автору или исполнителю путем присвоения авторства или исполнения.

2) Контрафакция представляет собой любые способы использования объектов интеллектуальной собственности без согласия правообладателя, за исключением разрешенных законом случаев свободного общественного использования интеллектуальных объектов. В ситуации контрафакции, как правило, присвоение авторства (плагат) не происходит. Все материальные носители (экземпляры), содержащие объект интеллектуальной собственности и изготовленные без согласия или контроля правообладателя, считаются контрафактными.

Как плагат, так и контрафакция представляют собой совершение деликвентами противоправных действий с нарушением общего запрета на их совершение.

Формы защиты интеллектуальных прав можно определить как объективное, внешнее выраженное поведение кредитора и иных участников охранительного правоотношения в виде совокупности действий по защите нарушенных интеллектуальных прав или охраняемых законом интересов в сфере интеллектуальной собственности. Традиционно выделяют неюрисдикционную и юрисдикционную формы защиты.²²

Неюрисдикционная форма защиты включает правомерные действия кредиторов и их представителей, осуществляемые ими самостоятельно в целях защиты интеллектуальных прав или законных интересов без обращения к органам власти. К видам таких действий относятся самозащита права, применение мер оперативного воздействия на нарушителя и иные претензионные, а также посреднические процедуры (медиация, третейское разбирательство и др.)

Юрисдикционная форма защиты объединяет правоохранительную деятельность всех органов публичной власти, уполномоченных обеспечивать защиту интеллектуальных прав или законных интересов при обращении кредитора по определенной процедуре (в процессуальной форме). К числу уполномоченных органов общей и специальной юрисдикции относятся суды, в том числе арбитражные, прокуратура, органы внутренних дел, Роспатент и иные органы государственной власти. В рамках юрисдикционной формы можно выделить судебную (исковую и в порядке особого производства) и административную защиту прав.

Споры, связанные с защитой нарушенных или оспоренных интеллектуальных прав, рассматриваются и разрешаются судом (ст. 1248 ГК РФ), за исключением случаев:

- связанных с подачей и рассмотрением заявок на выдачу патентов на объекты патентного права, селекционные достижения, товарные знаки, знаки обслуживания и наименования мест происхождения товаров;
- с государственной регистрацией вышеуказанных объектов;
- с выдачей соответствующих правоустанавливающих документов на указанные объекты;
- с оспариванием предоставления этим объектам правовой охраны или с ее прекращением.

Рассмотрение и разрешение споров в перечисленных случаях исключения судебной защиты осуществляются в административном порядке Роспатентом непосредственно Палатой по патентным спорам ФИПС или федеральным органом исполнительной власти по селекционным достижениям, а в отношении интеллектуальных объектов, содержащих секретные сведения по закону о государственной тайне, специальными федеральными органами исполнительной власти, уполномоченными Правительством РФ. Решения указанных административных органов вступают в силу со дня их принятия. Если заинтересованные лица, в отношении которых вынесены административные решения указанными органами исполнительной власти, не согласны с ними, то такие лица имеют право обратиться в суд с обжалованием вынесенных решений по существу или по формальным признакам.

Способы гражданско-правовой защиты входят в содержание субъективного гражданского права на защиту в охранительном правоотношении как соответствующие правомочия правообладателя, то есть рассматриваются в качестве правовой меры возможного поведения кредиторов, интеллектуальные права или законные интересы которых нарушены либо создана угроза их нарушения. Целью выбора и применения конкретного способа защиты является восстановление нарушенных или оспоренных интеллектуальных прав, пресечение таких нарушений при создании угрозы либо

²² Гражданское право. Том 1 / Отв. ред. Е.А. Суханов. – М., 2000. – С. 411-412 (автор главы – В.С. Ем); Гражданское право. Часть 1 / Под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. – М., 1996. – С. 242-243 (автор главы – А.П. Сергеев).

получение компенсации в результате утраты интеллектуальных прав (защита законного интереса).

Кредитор своей волей может выбрать любой способ защиты, предусмотренный законом (ст. 12 ГК РФ) и соответствующий природе оспоренного или нарушенного интеллектуального права либо законного интереса (ст.ст. 1251-1253 ГК РФ), в частности:

1) Признание права, например, в виде предъявления иска об установлении авторства в судебном порядке.

2) Восстановление положения, существовавшего до нарушения права, например, изъятие по судебному решению из гражданского оборота контрафактных экземпляров – материальных носителей объекта интеллектуальной собственности, изготовленных и распространенных без согласия правообладателя.

3) Пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, например, в порядке судебного обеспечения иска наложение ареста на экземпляры, оборудование и материалы, в отношении которых выдвинуто обоснованное предположение о нарушении исключительного права.

4) Признание сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, например, по судебному решению в отношении договора отчуждения исключительного права или лицензионного договора, если имеются соответствующие основания недействительности таких сделок.

5) Признание недействительным акта органа публичной власти, например, при обжаловании в судебном порядке решения Роспатента об отказе в государственной регистрации интеллектуального объекта.

6) Самозащита права, например, предъявление правообладателем претензии к нарушителю интеллектуальных прав с требованием прекратить нарушение и добровольно возместить причиненные в результате деликта убытки во внесудебном порядке.

7) Присуждение к исполнению обязанностей в натуре, например, по решению суда о понуждении собственника художественной картины предоставить автору доступ к созданному им оригиналу произведения изобразительного искусства.

8) Возмещение убытков (имущественных потерь) по общему правилу включает взыскание с нарушителя реального ущерба и упущенной выгоды (неполученных доходов), например, при использовании деликвентом объекта интеллектуальной собственности без согласия правообладателя с нарушением его исключительного права.

9) Взыскание неустойки в порядке и размере, предусмотренным законом или договором, например, в результате неисполнения автором обязанности создать произведение по договору авторского заказа.

10) Компенсация морального вреда в размере определенной судом денежной суммы за нарушения личных неимущественных прав, причинивших физические или нравственные страдания правообладателю.

11) Прекращение или изменение существующего правоотношения, например, путем законного одностороннего отказа лицензиара или лицензиата от исполнения лицензионного договора в предусмотренных законом или договором случаях.

12) Неприменение судом акта органа публичной власти, противоречащего закону, возможно только в судебном порядке, например, в отношении приказа Роспатента нормативного характера, принятого с нарушением действующего законодательства или не отмененного после изменения законодательства в случаях возникших противоречий в связи с этим.

Сущность нарушенного интеллектуального права зачастую предполагает определенные ограничения в выборе тех или иных способов защиты. Так, например, при нарушениях личных неимущественных прав защита осуществляется, в частности, путем признания права, восстановления положения, существовавшего до нарушения права, пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения,

компенсации морального вреда, публикации решения суда о допущенном нарушении (ст. 1251 ГК РФ).

С учетом общих особенностей интеллектуальных правоотношений в целом законом предусмотрены *особые способы защиты интеллектуальных, в частности исключительных прав* на объекты интеллектуальной собственности (ст. 1252 ГК РФ):

1) Изъятие из оборота контрафактных экземпляров, оборудования и материалов, создающих угрозу нарушения исключительных прав или нарушающих исключительные права, с уничтожением их за счет нарушителя либо конфискацией в предусмотренных законом случаях в доход РФ.

2) Публикация решения суда за счет нарушителя о допущенном правонарушении с указанием действительного правообладателя.

3) Ликвидация юридического лица в соответствии со ст. 61 ГК РФ по требованию прокурора и последующему решению суда, если такое юридическое лицо неоднократно или грубо нарушает исключительные права на объекты интеллектуальной собственности. Если такие нарушения совершает гражданин, его деятельность в качестве индивидуального предпринимателя также может быть прекращена по решению или приговору суда в установленном законом порядке.

4) Взыскание в судебном порядке компенсации за нарушение исключительных прав в установленных законом случаях и размере вместо доказывания и возмещения убытков. Такой способ защиты в виде штрафной компенсации, альтернативной возмещению убытков, применяется судом к нарушителю при доказанности только одного лишь факта правонарушения, что существенно упрощает судебные процедуры защиты правообладателей по данной категории дел. При этом правообладатель, обратившийся за защитой права путем требования с нарушителя компенсации, освобождается от доказывания размера причиненных ему убытков. Размер компенсации определяется судом в пределах, установленных ГК РФ, в зависимости от характера нарушения и иных обстоятельств дела с учетом требований разумности и справедливости. Правообладатель вправе требовать от нарушителя выплаты компенсации за каждый случай неправомерного использования объекта интеллектуальной собственности либо за допущенное правонарушение в целом.

5) Если средства индивидуализации оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате могут быть введены в заблуждение потребители или контрагенты правообладателя, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее. Обладатель такого исключительного права может потребовать признать недействительным предоставление правовой охраны чужого средства индивидуализации либо полного или частичного запрета на его использование. Под частичным понимается запрет на использование средства индивидуализации в определенных видах деятельности и (или) на определенной территории.

Если нарушение исключительного права признано недобросовестной конкуренцией, защита может осуществляться как гражданско-правовыми способами по ГК РФ, так и в соответствии с антимонопольным законодательством, например, по законам о защите конкуренции, о средствах массовой информации, о рекламе и т.д.²³

Контрольные вопросы:

²³ Федеральный закон от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ (ред. от 05.04.2010 г.) «О защите конкуренции»; Закон РФ от 27.12.1991 г. № 2124-1 (ред. от 09.02.2009 г.) «О средствах массовой информации» // РГ, № 32, 08.02.1992; Федеральный закон от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ (ред. от 28.09.2010 г.) «О рекламе» // СЗ РФ, 20.03.2006, № 12, ст. 1232.

1. Как можно определить правоотношение интеллектуальной собственности и для чего необходимо выделение такой юридической конструкции?
2. По каким признакам можно охарактеризовать особенности «интеллектуальных» правоотношений?
3. Какие можно назвать виды правоотношений интеллектуальной собственности в соответствии с традиционной классификацией гражданско-правовых отношений и с учетом особенностей права интеллектуальной собственности?
4. В чем состоят отличия между регулятивными и охранительными интеллектуальными правоотношениями?
5. Какие элементы входят в состав структуры правоотношения интеллектуальной собственности?
6. Чем определяются различия между правообладателями и субъектами, способствующими возникновению, осуществлению и защите интеллектуальных прав?
7. Что входит в состав объектов интеллектуальной собственности?
8. В чем различия между результатами интеллектуальной деятельности и средствами индивидуализации, приравненными к результатам интеллектуальной деятельности?
9. Какова классификация регистраций объектов интеллектуальных прав?
10. Какие объекты информационного характера не могут быть отнесены к интеллектуальной собственности и почему?
11. Что такое интеллектуальные права и в чем проявляется особенность данной группы гражданских прав?
12. Какие гражданские права входят в состав интеллектуальных прав и в чем состоят отличия между ними?
13. Как можно раскрыть содержание исключительного права на объект интеллектуальной собственности?
14. Каковы формы и пределы распоряжения исключительным правом на интеллектуальный объект?
15. Чем договор об отчуждении исключительного права отличается от лицензионных договоров?
16. Каковы виды лицензионных договоров?
17. Что такое договор о залоге исключительного права и в чем его особенность?
18. Что понимается под предметом (объектом) охранительного «интеллектуального» правоотношения?
19. Каковы формы и меры гражданско-правовой защиты интеллектуальных прав?
20. Кто является субъектом охранительных правоотношений интеллектуальной собственности?
21. Возможно ли применение мер гражданско-правовой защиты к невиновным нарушителям интеллектуальных прав?
22. Какие основные виды правонарушений в сфере права интеллектуальной собственности?

23. Каковы виды ответственности за нарушения интеллектуальных прав?
24. Как можно определить содержание права на защиту нарушенных регулятивных интеллектуальных прав и законных интересов?
25. Какие можно назвать общие и специальные способы защиты интеллектуальных прав?