

У ч е б н о е п о с о б и е

Ю. И. Буч

ПАТЕНТНОЕ ПРАВО

САНКТ-ПЕТЕРБУРГ

2022

МИНОБРНАУКИ РОССИИ

Санкт-Петербургский государственный электротехнический
университет «ЛЭТИ» им. В. И. Ульянова (Ленина)

Ю. И. БУЧ

ПАТЕНТНОЕ ПРАВО

Учебное пособие

Санкт-Петербург
Издательство СПбГЭТУ «ЛЭТИ»
2022

УДК 347.77(07)

ББК 67.404.3я7

Б94

Буч Ю. И.

Б94 Патентное право: учеб. пособие. СПб.: Изд-во СПбГЭТУ «ЛЭТИ», 2022. 160 с.

ISBN 978-5-7629-3087-1

Рассмотрены основные вопросы патентного права, включая характеристику охраняемых технических решений и прав на них, понятие патентоспособности и особенности процедуры патентования изобретений и полезных моделей, содержания патентной монополии и случаев ее ограничения, требования к порядку зарубежного патентования, а также другие регулируемые законодательством практически важные вопросы, связанные с правами на изобретения. Предназначено для студентов технических направлений подготовки, а также направлений, связанных с инновационным предпринимательством, для аспирантов, а также инженерных и научно-технических работников.

УДК 347.77(07)

ББК 67.404.3я7

Рецензенты: Центр интеллектуальной собственности и трансфера технологий СПб политехнического университета Петра Великого (канд. экон. наук И. Г. Кадиев); канд. техн. наук, патентный поверенный А. М. Марков (ООО «Хилби»).

Утверждено

редакционно-издательским советом университета

в качестве учебного пособия

ISBN 978-5-7629-3087-1

© СПбГЭТУ «ЛЭТИ», 2022

ВВЕДЕНИЕ

Патентное право – наиболее сложная и многогранная составляющая права интеллектуальной собственности, изучение которой с практической целью невозможно только по законам и иным нормативным документам. В этом смысле учебное пособие представляет собой системное изложение вынесенной в название темы, логика которого – это, скорее, логика ученого, инженера, разработчика новой техники, менеджера инноваций.

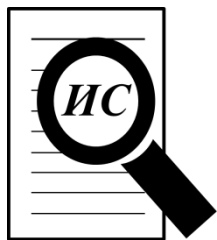
В начале пособия раскрываются основные понятия в области интеллектуальной собственности, дающие представление о месте патентного права в системе права интеллектуальной собственности и позволяющие на практике выделять охраняемые патентным правом результаты интеллектуально деятельности от иных результатов. Отдельно дается подробная характеристика технических решений, патентуемых как изобретения и полезные модели.

Ключевое место занимает часть, относящаяся к правам на созданное изобретение: содержание права, определение лиц, которым принадлежит право на изобретение в различных ситуациях и отношениях. Далее последовательно раскрыты вопросы от определения патентоспособности изобретения, процедур получения патента, содержания патентной монополии и случаев ее ограничения до публикации патентуемых решений, права на зарубежное патентование и др.

В издании практически не встретится характерное для юридических текстов многочисленное цитирование нормативных актов. Все это можно прочитать, открыв соответствующие законы, на которые даются ориентирующие ссылки. Главное, по мнению автора, – донесение смысла норм права, чтобы он стал доступным для студентов технических специальностей, инженерных и научно-технических работников, инновационных менеджеров – т. е. для тех, кому предстоит извлечь из этого практическую пользу.

Ряд вопросов, непосредственно связанных с патентным правом (патентная информация, ее поиск и патентные исследования, подготовка заявки на выдачу патента и ведение по ней делопроизводства, коммерческая реализация результатов интеллектуальной деятельности, управление интеллектуальной собственностью и др.), учитывая их профессиональную специфику, в данном пособии, ограниченном только вопросами патентного права, не раскрыты. Это сделано сознательно, чтобы сконцентрировать внимание именно на вопросах права.

1. ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ. ОСНОВНЫЕ ПОНЯТИЯ



Появление главы с таким названием может показаться по меньшей мере избыточным, необязательным, коль скоро речь идет конкретно о патентном праве. Тем не менее изобретения, патентное право и все, что с этим связано, не является изолированной областью знаний. Патентное право – это составная часть законодательства об интеллектуальной собственности, многие положения которого реализованы в патентном праве, разумеется, с учетом его специфики. В этом смысле системное представление об интеллектуальной собственности и месте в ней патентного права очень полезно. В реальной жизни приходится сталкиваться с самыми разными «интеллектуальными результатами». Разработка нового продукта сегодня – это, как правило, «синтетический жанр», который включает разработку конструкторских, технологических решений, специализированного программного обеспечения, разработку нового дизайна и пр. Поэтому отличать друг от друга составляющие разработки и выделять их из всего, что создано интеллектуальным трудом, очень важно, если мы хотим правильно использовать законодательство, применяя правила для изобретений к изобретениям, правила для компьютерных программ к компьютерным программам и т. д.

1.1. Интеллектуальная собственность как собирательный термин

Начнем с определения понятия *интеллектуальной собственности*, хотя это и неглавный вопрос с практической точки зрения.



Отечественный законодатель под интеллектуальной собственностью¹ понимает прежде всего *результаты интеллектуальной деятельности*, т. е. то, что является результатом творчества человека. При этом не любой результат творчества попадает в эту категорию, а только такой, в отношении которого закон устанавливает определенные права, иначе – охраняемые результаты интеллектуальной деятельности, перечень которых установлен законом и о которых будет сказано дальше.

Кроме того, в понятие интеллектуальной собственности включены так называемые *средства индивидуализации* юридических лиц, товаров, работ,

¹ ГК РФ, ст. 1225.

услуг. Например, фирменные наименования, товарные знаки, по которым мы различаем компании и их товары, – особенно товарные знаки, без которых порой вообще невозможно выбрать нужный товар среди множества товаров одинакового назначения. В определенной степени отнесение товарных знаков и других средств индивидуализации к интеллектуальной собственности, т. е. указание их в одном ряду с охраняемыми результатами интеллектуальной деятельности, достаточно условно. Тем не менее такой подход сложился исторически. Способствовало этому и одна сфера использования (и одно, и другое используется в бизнесе, связано с товарами), и то, что в отношении охраняемых результатов интеллектуальной деятельности и в отношении средств индивидуализации установлены очень похожие по своему содержанию права.



С другой стороны, существует иное определение интеллектуальной собственности – как *прав на результаты интеллектуальной деятельности* и упомянутые средства индивидуализации. В частности, такой подход выражен в документах Стокгольмской конвенции 1967 г., учредившей Всемирную организацию интеллектуальной собственности – ВОИС (World Intellectual Property Organization, WIPO)². Более того, в понятие интеллектуальной собственности попадают также права, относящиеся к защите против недобросовестной конкуренции, что в Российской Федерации регулируется отдельным законодательством³.

Интересно, что до 2008 г. отечественное законодательство определяло интеллектуальную собственность именно как права на результаты интеллектуальной деятельности. А поскольку в связи с новым определением словосочетание «интеллектуальная собственность» оказалось занятым, пришлось подыскивать термин для обозначения прав, – без которых никак не обойтись, – на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, которые получили название «*интеллектуальные права*»⁴. Как бы то ни было, налицо два подхода к определению интеллектуальной собственности, чему очень рады теоретики-правоведы, активно дискутирующие на тему, что и с каких позиций вернее и главнее.

² URL: <https://wipolex.wipo.int/ru/text/283807>.

³ Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», гл. 2.1 «Недобросовестная конкуренция».

⁴ ГК РФ, ст. 1226.

Разумеется, научные дискуссии по данному вопросу имеют важный, в том числе практический выход. Например, формируется определенное понимание результатов интеллектуальной деятельности вообще и охраняемых в частности. В первом случае мы говорим о результатах творчества вообще, во втором – только о тех, в отношении которых закон устанавливает определенные права. Так или иначе выявляются отличия этих прав от привычного нам в обыденной жизни права собственности, а заодно и формируется определенное понимание содержания этих прав. Определяется главное в этой науке – понятие использования результатов интеллектуальной деятельности, без чего построение правовой конструкции, связанной с результатами интеллектуальной деятельности, становится если не бессмысленным, то не очень нужным, и выясняется, что такое использование имеет мало общего с привычным «пользованием» вещами.

Но все-таки, можно ли работать, не дожидаясь ответа на поставленный вопрос? По всей видимости, да – ведь как-то все работает в стране и мире независимо от разных научных представлений и даже нормативных определений интеллектуальной собственности. Хуже, когда мы пытаемся объяснить это в образовательных целях. Ясно, что рассказы о различных философских воззрениях на эту тему, а особенно правовые перевертыши, не только ничего не прояснят в неподготовленном для такой терминологии мозгу, а окончательно все запутают. И самое главное – это все неработающий инструмент, прежде всего для бизнеса.

Понятие интеллектуальной собственности, независимо от известных научных представлений, на практике всегда сводится к трем составляющим: объектам права, субъектам права и содержанию права (рис. 1.1).

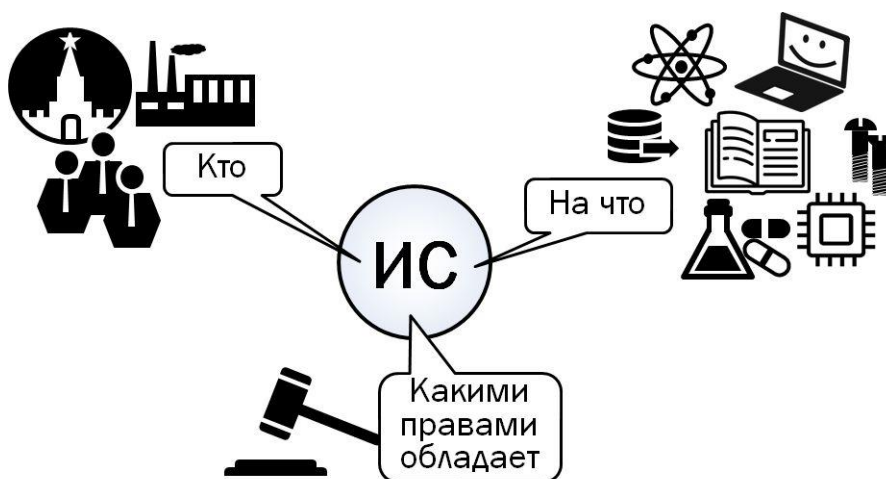


Рис. 1.1. Интеллектуальная собственность как собирательный термин

Если нет конкретного результата интеллектуальной деятельности – технической разработки, дизайнерского решения, компьютерной программы, произведения литературы, живописи и т. д., дальнейший разговор на эту тему просто невозможен. Если невозможно назвать автора этого результата – то же самое, поскольку любой разговор о правах на этот результат начнется с определения его автора. Наконец, если законом в отношении такого результата интеллектуальной деятельности не установлены права и не определено их содержание, то разговор можно было и не начинать.

Это – три составляющих, без которых разговор об интеллектуальной собственности не получится; в отсутствие любой из них конструкция под названием «интеллектуальная собственность» рассыпается. Права не могут существовать в отрыве от объекта прав (результатов интеллектуальной деятельности) и субъектов правоотношений – автора, правообладателя, лица, использующего результат интеллектуальной деятельности. *Кто, на что, какими правами обладает* – вот что всегда нужно видеть, как только произнесены волшебные слова «интеллектуальная собственность». Это триединство и определяет смысл данного термина. С этой позиции интеллектуальную собственность можно рассматривать как некий собирательный термин, включающий названные составляющие. И с этого момента становится все равно, как формально определено в законе понятие интеллектуальной собственности, и, скажем больше, определено ли вообще. Однако с этого же момента мы должны совершенно точно оперировать составляющими этого понятия, что гораздо важнее.

1.2. Охраняемые результаты интеллектуальной деятельности

Результаты интеллектуальной деятельности столь разнообразны по своему содержанию и способу выражения, что людям не удалось сформулировать единых правил, которые определяли бы условия и порядок возникновения права на эти результаты, содержание такого права. Действительно, компьютерная программа сильно отличается по своему содержанию и способу использования, например, от музыкального произведения или конструкции изделия, а дизайн одежды – от нового сорта растения.

В попытке разрешить эту проблему юридическая мысль пошла по пути разделения результатов творчества на различные виды – так называемые *объекты интеллектуальной собственности*, для которых уже с учетом их особенностей сформулированы свои правила, нашедшие отражение в соот-

ветствующих нормах закона, в частности, относящихся к изобретениям, компьютерным программам, произведениям литературы, искусства и др.

Поэтому первое, с чего следует начинать, когда вы получили некий творческий результат, – это с определения, к какому объекту (чаще – объектам) интеллектуальной собственности можно его отнести как в целом, так и в той или иной части. Если вы это сделаете правильно, то сможете обратиться к соответствующим нормам закона. Если ошибетесь, то ошибетесь в выборе норм и, соответственно, не сможете в полной мере воспользоваться правами, предоставляемыми законодательством.

Приступая к рассмотрению объектов интеллектуальной собственности, следует учитывать два обстоятельства. Во-первых, название того или иного объекта интеллектуальной собственности – это некая условность, просто термин, хотя и близкий своему содержанию настолько, что привычно воспринимается как собственно результат творчества. Во-вторых, каждый из объектов интеллектуальной собственности имеет свое юридическое толкование (определение), и с каждым связаны определенные права на соответствующий ему результат интеллектуальной деятельности. Иными словами, речь идет о некой классификации, разделяющей результаты интеллектуальной деятельности с учетом их особенностей на группы, получившие упомянутое название «объекты интеллектуальной собственности» (рис. 1.2).

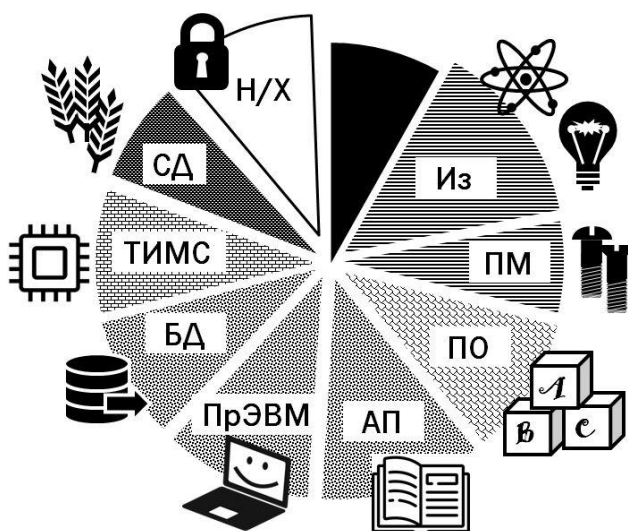


Рис. 1.2. Объекты интеллектуальной собственности

На рис. 1.2 все результаты интеллектуальной деятельности представлены в виде круга, разбитого на сектора: технические решения, охраняемые как изобретения (ИЗ) и полезные модели (ПМ); дизайнерские решения внешнего вида изделий, охраняемые как промышленные образцы (ПО); программы для

ЭВМ (ПрЭВМ); базы данных (БД); произведения науки, литературы, искусства или объекты авторских прав (АП); топологии интегральных микросхем (ТИМС); селекционные достижения (СД). Кроме того, один из секторов представляет ноу-хау (Н/Х) – сохраняемые в тайне сведения, а другой, без наименования – неохранные результаты интеллектуальной деятельности.

В данном случае не ставится задача детального раскрытия характеристики и особенностей различных объектов интеллектуальной собственности. Задача – показать разнообразие охраняемых результатов интеллектуальной деятельности и дать основные ориентиры, позволяющие на практике их различать и главное – отличать от изобретений и полезных моделей, детальный разговор о которых пойдет в следующей главе.

1.2.1. Изобретения и полезные модели



В качестве изобретения охраняются технические решения, относящиеся к различным производимым и используемым продуктам, осуществляемым способам и направленные на усовершенствование известных устройств или создание новых машин, аппаратов, материалов, продуктов генной инженерии, различных технологических процессов, иных способов, в том числе способов медицинской диагностики и лечения⁵. Изобретения – это мир техники.

В любом изделии можно увидеть когда-то созданное изобретение. Каждый искусственно созданный материал (вещество) – изобретение. Различные технологические процессы – тоже изобретения. При этом надо всегда помнить: изобретение – это не само изделие, продукт или технологический процесс, изобретение есть указание или знание, как этот продукт изготовить или как осуществить процесс.

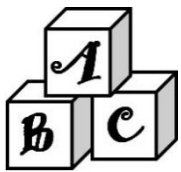
В качестве полезной модели охраняется техническое решение, относящееся к устройству⁶. В сравнении с изобретением можно уточнить: «только к устройству». Можно иначе: если созданное техническое решение относится к устройству (машине, конструкции, прибору и т. п.), то, обсуждая вопрос его правовой охраны, мы вправе рассматривать его патентование как изобретения или как полезной модели. При этом с точки зрения собственно технического решения – это одно и то же «устройство».

⁵ ГК РФ, ст. 1350.

⁶ ГК РФ, ст. 1351.

Разница между изобретением и полезной моделью лежит в правовой сфере. Например, для полезной модели, в сравнении с изобретением, предусмотрены менее жесткие требования в части патентоспособности патентуемого устройства, при этом установлен меньший срок действия патента. Полезная модель – это юридическая альтернатива изобретению, когда одно и то же техническое решение, относящееся к устройству, можно патентовать как изобретение или как полезную модель. Юридический характер отличий, в частности, подтверждается тем, что в других странах к полезным моделям закон может относить и более широкий круг технических решений.

1.2.2. Промышленные образцы



В качестве промышленного образца охраняется художественно-конструкторское решение внешнего вида изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, иначе – дизайн изделия⁷. Сущность дизайнерского решения – выраженная в конкретном изделии средствами художественного конструирования совокупность достижений науки, техники, искусства, эргономики. Важным обстоятельством, определяющим возможность правовой охраны такого решения в качестве промышленного образца, является выражение его в изделии, причем таком, которое можно многократно воспроизводить.

Если изобретатель говорит, как изделие должно быть сделано, то дизайнер показывает, как оно должно выглядеть. Особое значение правовая охрана дизайнерских решений имеет в сфере товаров массового потребления. Действительно, мы придаем большое значение дизайну при покупке таких товаров, как одежда, обувь, предметы интерьера, но нас, как правило, мало волнует, например, дизайн кожуха системного блока компьютера, который будет стоять в малозаметном месте под столом, – от компьютера нам нужны совсем иные потребительские характеристики.

1.2.3. Программы для ЭВМ



Программа для ЭВМ (или компьютерная программа) – это представленная в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ в целях получения определенного результата⁸. Обратите внимание: не

⁷ ГК РФ, ст. 1352.

⁸ ГК РФ, ст. 1261.

всяких команд (в армии или при дрессировке собак тоже подают команды), а только предназначенных для управления работой компьютера.

Программа для ЭВМ может быть представлена в различных объективных формах, т. е. таких, которые позволяют воспринимать ее непосредственно или с помощью технических средств. Например, на начальном этапе создания программист составляет так называемый исходный текст программы, который записывает, например, на листе бумаги, используя для этого один из алгоритмических языков программирования. Лист бумаги является тем материальным носителем, на котором представлена программа. Затем текст программы с помощью клавиатуры вводится в компьютер. Физически это соответствует изменению состояния элементов памяти оперативного запоминающего устройства (ОЗУ). Отлаженная программа записывается на жесткий диск, при необходимости переносится на другие носители, например, дискету, компакт-диск, флэш-карту. Во всех случаях мы имеем дело с различными носителями информации, на которых записана одна и та же программа для ЭВМ, только представленная в различных формах в зависимости от физической природы носителя – магнитной, оптической, электронной.

1.2.4. Базы данных



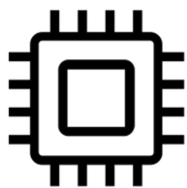
База данных – это представленная в объективной форме совокупность самостоятельных материалов, систематизированных так, чтобы эти материалы могли быть найдены и обработаны с помощью ЭВМ⁹. Ключевым в определении базы данных является то, что, во-первых, это не свалка материалов, но совокупность систематизированных материалов, во-вторых, для базы данных важна форма их представления. Например, книги в библиотеке можно отнести к самостоятельным материалам, и на полках они тоже расставлены по определенной системе (по тематике, фамилиям авторов и т. п.), однако в таком виде они недоступны для нахождения и обработки с помощью компьютерной техники, т. е. не могут быть названы базой данных согласно ее определению.

Формы представления базы данных могут быть такие же, как и для компьютерных программ. Что касается материалов или данных, то они могут быть любыми, например, числовые, текстовые, графические, звуковые. Это могут быть статьи, расчеты, нормативные акты и пр. Требования предъявляются только к организации и представлению совокупности этих материалов,

⁹ ГК РФ, ст. 1260, п. 2, абз. 2.

что должно обеспечивать их поиск, извлечение и обработку с помощью компьютерных средств.

1.2.5. Топологии интегральных микросхем



Охрана топологий интегральных микросхем (ИМС) – самый молодой из правовых институтов в области интеллектуальной собственности. Своему появлению он обязан бурному развитию микроэлектроники в последней четверти XX века. Топология ИМС определена как зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов ИМС и связей между ними¹⁰. Иными словами, топология ИМС есть серия взаимосвязанных изображений, которые в совокупности представляют собой трехмерную модель изделия микроэлектроники. Для таких изделий, когда размер элементов становится сопоставимым с длиной волны обрабатываемых сигналов, критичным становится возникновение паразитных взаимодействий, влияющий на работоспособность ИМС. Поэтому мало придумать электрическую схему – нужно еще так расположить в пространстве ИМС ее элементы, чтобы достигалась требуемая плотность компоновки, обеспечивалась возможность послойного изготовления ИМС и ее работоспособность на требуемых частотах. Таким образом, понятие топологии ИМС неразрывно связано с понятием структуры полупроводникового изделия, которое выполняет функцию электронной схемы, является многослойным, образуя пространственную структуру, и относится к области микроэлектроники.

1.2.6. Селекционные достижения



К селекционным достижениям относят новые сорта растений и породы животных как результат работы селекционера¹¹. Под сортом растений понимают созданную в результате селекции группу растений, обладающих определенными, передающимися по наследству морфологическими, физиологическими, хозяйственными признаками и свойствами; такая группа растений определяется по признакам, характеризующим данный генотип или комбинацию генотипов, и отличается от других групп растений того же ботанического таксона одним или несколькими признаками.

¹⁰ ГК РФ, ст. 1448.

¹¹ ГК РФ, ст. 1412.

Порода животных – это группа животных одного вида, имеющих сходные морфологические, физиологические и хозяйственные признаки, передающиеся потомству; такая группа животных обладает генетически обусловленными биологическими и морфологическими свойствами и признаками, причем некоторые из них специфичны для данной группы и отличают ее от других групп животных.

Новые сорта растений и породы животных – это продукт многолетних экспериментов селекционера, его интеллектуальных усилий, направленных на получение, например, более устойчивого к засухе или морозоустойчивого сорта пшеницы, породы коров с большей продуктивностью.

1.2.7. Произведения науки, литературы, искусства

Объединенные общим понятием «объекты авторских прав» эти произведения составляют, пожалуй, самый широкий и разнообразный пласт результатов интеллектуальной деятельности, и практически со всеми из них каждый человек знаком, в том числе как автор того или иного произведения, начиная с детских рисунков и школьных сочинений. В зависимости от способа представления произведения получили свои характерные названия, которые мы тоже в жизни постоянно употребляем, не слишком задумываясь, почему их так называем. Но в данном случае нас интересует только характеристика таких произведений, позволяющая отличать их друг от друга и от других охраняемых результатов интеллектуальной деятельности.



Литературные произведения. К ним относятся поэтические произведения, произведения в прозе, т. е. произведения, выраженные средствами языка – словами. Отсюда их название – литературные (от лат. *litera* – буква). Что касается второго слова в названии – «произведение», то оно здесь и во всех последующих случаях означает результат творчества. Литературные произведения могут быть написаны на любом языке, могут быть любой формы (рассказ, повесть, роман и др.), любого жанра и назначения (детская литература, фантастика, учебники и др.), различного достоинства, и если это результат творчества человека, мы с полным основанием можем назвать его охраняемым произведением.



Музыкальные произведения. Посредством звуков и звукосочетаний выражены музыкальные произведения – песня, этюд, симфония, концерт и прочие произведения различных жанров. И здесь для нас также важно понимать «инструментарий» творца: в предыдущем случае это были слова, в данном – звуки. Именно звуки, но не

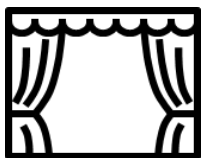
ноты, которые представляют собой лишь один из графических способов записи музыкального произведения. Таким образом, ключевой отличительной характеристикой музыкального произведения является последовательность звуков, сочетания звуков.



Хореографические произведения, пантомимы. Это один из древнейших видов искусства, в котором творчество выражено в движении исполнителей: рук, ног, тела человека, его мимике. Все – от шаманского танца до современных танцевальных постановок, представляет собой этот вид искусства. Однако танец – это не просто совокупность выразительных движений человека: в танцевальной или балетной постановке они сочетаются с музыкой, ритмом. Балетные постановки обычно имеют сюжетную основу; танцу, как и любому виду искусств, может быть присущ определенный жанр: комедийный, трагический, лирический, гротесковый и т. д. Хореография, в которой хореографическая форма используется как способ выражения содержания, – возможно, один из сложнейших видов искусства.

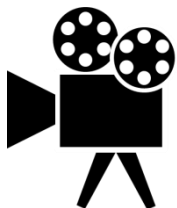


Драматические, музыкально-драматические произведения. Примерами таких произведений могут служить драматические спектакли, оперные постановки, оперетты, мюзиклы. Эти произведения, как правило, представляют собой синтетический жанр, в котором есть и литературная, и музыкальная, и хореографическая составляющие, используются специальные костюмы, декорации. Каждая из составляющих этого жанра вполне может быть самостоятельным произведением, однако благодаря творчеству режиссера-постановщика, собирающего их воедино, появляется новое произведение. Многие театрализованные представления могут также подпадать под это определение, например, устраиваемое при открытии олимпийских игр шоу, которое, правда, разыгрывается не на театральной площадке, а на стадионе.



Сценографические произведения. Сценография как искусство организации сценического пространства включает в себя такие составляющие, как пространственное решение театральной постановки (в том числе с использованием технических возможностей сцены), декорации, свет, театральный реквизит, костюмы, маски, грим. Сценография – это искусство оформления пространства, в котором играют актеры, и создания того, чем они пользуются на сцене, во что одеты, как загримированы. Со времен шекспировского Глобуса много воды

Темзы утекло, и современные технические возможности, в том числе компьютерного и лазерного оборудования, позволяют так организовывать сценическое пространство, что сценография становится яркой составляющей спектакля и по праву самостоятельным видом искусства.



Аудиовизуальные произведения. Это один из современных видов искусства, обязанный своим появлением различной звуко- и видеозаписывающей технике, к которой сегодня добавились компьютеры и специальные программы, позволяющие создавать компьютерную графику, близкую к реальности. К таким произведениям относят кинофильмы, мультфильмы, слайдфильмы и подобные произведения, представленные последовательностью кадров, которые могут воспроизводиться с определенной скоростью, сопровождаться звуковым оформлением и спецэффектами. Как и драматические или музыкально-драматические произведения, аудиовизуальные появляются благодаря творческому сотрудничеству сценариста, композитора, художника, и главное – режиссера-постановщика. Как драматические и музыкально-драматические произведения, киноискусство является синтетическим жанром. Главными действующими лицами в создании кинофильма, т. е. его авторами, становятся сценарист и режиссер, а в ряде случаев и композитор, написавший музыкальное сопровождение специально к этому фильму.



Произведения живописи. Картины, эстампы, панно, иллюстрации к книгам, комиксы, рисунки к мультфильмам – далеко не полный перечень таких произведений. Изображения – плоские, псевдообъемные – вот что создает живописец, используя для этого мел, уголь, карандаш, краски, нанося их на бумагу, картон, холст, асфальт. Разнообразие изобразительных средств не имеет границ: это может быть стена дома, на которой изображение создается с помощью краски из аэрозольных баллончиков, – граффити, а может быть и тело человека, на котором изображения создаются красками или средствами татуировки, – боди-арт. Как правило, такие произведения неотделимы от носителя, тогда мы говорим об оригинале произведения. Однако сегодня встречается все больше и больше таких произведений живописи, которые существуют сами по себе как изображение и не зависят от их носителя, – это произведения, созданные методами компьютерной графики. Они существуют в «цифре», а видим мы их, например, на экране монитора.



Произведения скульптуры. Когда произведения изобразительного искусства из плоского представления переходят в объемное, появляются такие формы, как барельеф, горельеф и скульптура, – от настольных миниатюр до монументальных сооружений. Песок и лед, камень и бронза – все может быть использовано скульптором. Разнообразны и методы создания произведения скульптуры: выемка – отсекание лишнего от цельного куска твердого материала; пластика – наращивание объема с использованием мягкого материала, например, глины; отливка с использованием изготовленной автором литейной формы будущей скульптуры; формообразование из нагретого пластичного материала, например, ковка металла, выдувание из стекла. Произведения скульптуры могут быть цельными, а могут состоять из собранных вместе отдельных компонентов. Наконец, не стоит воспринимать скульптуру как нечто статичное: существует целое направление кинематических скульптур, имеющих подвижные детали, приводимые в движение энергией ветра, электричества.



Произведения декоративно-прикладного искусства. Такие произведения представлены в виде предметов, вещей, которыми пользуется человек, и одновременно – это произведения искусства, перенесенные на эти вещи: интерьеры помещений, мебель, посуда и пр. Произведения декоративно-прикладного искусства имеют, с одной стороны, утилитарное предназначение – мы ими пользуемся, а с другой – представляют собой произведения живописи, скульптуры, дизайна, придающие вещам эстетическое содержание. Люди всегда стремились разнообразить свой быт, сделать его эстетически и эмоционально окрашенным, поэтому, изготавливая вещи, старались их украсить, придать им особый стиль, а настоящие мастера достигали в этом таких вершин, что эти вещи становились произведениями искусства. При этом развитие промышленного производства не только не помешало этому, наоборот, дало толчок развитию художественного конструирования и дизайна.



Произведения архитектуры, градостроительства. Архитектура и градостроительство – две переплетающиеся разновидности творчества по организации среды обитания человека. «Застывшая музыка», среда, в которой мы живем, создана архитекторами и строителями. Это могут быть строения различного назначения: жилого, производственного, культурного, спортивного, культового и другие, при этом творчество архитектора выражено во внешнем облике сооружения,

обустройстве его внутреннего пространства. Реальное сооружение – не единственная форма, более того – не первая форма существования архитектурного произведения, которое изначально представлено в виде рисунков, чертежей, макета, по которым впоследствии ведется строительство.

Помимо архитектурного решения отдельных зданий и сооружений выделяют произведения градостроительства, определяющие облик городского пространства, начиная от плана застройки, расположения дорог, парковых зеленых зон и прочего, в том числе учитывающего природный ландшафт, до архитектурных решений находящихся на территории строений. Градостроительные шедевры, в отличие от архитектурных, можно увидеть не в каждом городе, но вот где они точно есть, так это в Санкт-Петербурге – загляните, например, на улицу Зодчего России, чтобы увидеть этот шедевр, или поднимитесь на колоннаду Исаакиевского собора, с высоты которого открывается невиданной красоты и изящества план центральной части города.

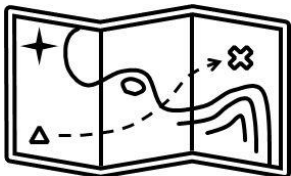


Произведения садово-паркового искусства. От архитектуры Петербурга плавно переходим к его садам и паркам. Летний сад, парки Гатчины, Павловска, Петродворца, Пушкина... – все они представляют собой образцы садово-паркового искусства – особого искусства обустройства парковых территорий. И если инструмент живописца – это холст и краски, то мастер, как сейчас принято называть, ландшафтного дизайна решает вопросы планировки природного пространства: подбирает растения для посадки, решает, какие будут созданы искусственные водоемы, построены или установлены малые архитектурные формы (беседки, мостики, скамейки и т. п.) так, чтобы это гармонично сочеталось с природным ландшафтом. В этом смысле – это искусство создания садово-парковых композиций, сочетающих природные и искусственно созданные элементы.



Фотографические произведения. Изобретение фотографии не могло не привести к появлению нового вида искусства – фотографического. Фотомастер, проявляя творчество, например в выборе ракурса, параметров съемки, организации искусственного освещения, обработке кадра, в частности с помощью компьютерных технологий, и пр., с помощью фотографии дает нам возможность увидеть мир другими глазами – глазами автора. При этом следует различать фотографии, которые сегодня легко и просто может сделать любой человек со смартфоном в руке, от фотографических произведений, создание которых требует определенного твор-

чества и которые вследствие этого относятся к охраняемым произведениям. Смартфон или фотокамера – это всего лишь техническое средство, с помощью которого мы получаем снимок. Но фотографическим произведением он становится только тогда, когда при его создании проявлено упомянутое творчество (выбор ракурса, параметров съемки, обработка кадра и другое).



Произведения картографии. Карта – это своеобразная модель земной поверхности, представить которую можно по-разному, в чем и проявляется творчество картографа, художника, дизайнера. При этом возможно плоское или объемное представление, карта может включать контуры и указания географических объектов, изображение представителей растительного и животного мира и много другое. И сами карты бываю разные: географические, экономические, топографические, температурные, магнитные, астрономические, космические и др. Глобус и модель звездного неба в планетарии – это тоже различные примеры произведений картографии. К таким произведениям относят не только географические, топографические, маркшейдерские карты и иные модели земной поверхности, но и магнитные, астрономические, например, карты звездного неба. Произведение картографии может быть по-разному представлено, например, в виде плоского изображения (как отдельного, так и в составе атласа), рельефного макета, глобуса, полусферического изображения звездного неба в планетарии, а также разнообразных компьютерных моделей, без которых сегодня трудно представить не только путешественника по морям и континентам, но и просто человека, прокладывающего на смартфоне маршрут поездки по городу.



...И другие произведения. Когда-то, взяв в руку острый камень, наш дальний предок вырубил на стене пещеры изображения животных, на которых он охотился, а главное – жил рядом с ними. Научившись получать натуральные красители, человек стал раскрашивать эти изображения, которые стали не только сообщениями для потомков, но и попыткой донести свое восприятие мира, – так был сделан первый шаг к возникновению изобразительного искусства. Развитие речи, а затем и письменности, стало материальной основой литературного творчества. И так было со всеми видами искусств.

Развивается техника, и вот уже изобретение Даггера со временем приводит к появлению фотоискусства, а изобретение братьев Люмьер – киноискусства. Создание компьютеров способствовало появлению компьютерных игр и фильмов, дизайн интернет-сайтов стал самостоятельным видом произведений. Так, по мере развития техники и благодаря стремлению человека использовать ее новейшие достижения для выражения своих мыслей и чувств, появляются новые формы произведений. И мы пока не знаем, какие новые виды искусств появятся вскоре.

Говоря об охраняемых результатах интеллектуальной деятельности, невозможно пройти мимо их авторов, с которыми существует устоявшаяся терминологическая связь: мы говорим, что изобретения создает изобретатель; литературные произведения – литератор; музыкальные произведения – композитор, музыкант; произведения живописи – живописец; скульптуры – скульптор; произведения архитектуры – архитектор и т. д. и т. п. Это творческие профессии, с названиями которых тесно связаны названия результатов их творчества как охраняемых результатов, иначе – объектов интеллектуальной собственности.

1.3. Субъекты правоотношений

Другой составляющей понятия интеллектуальной собственности были названы лица, имеющие отношение к созданию, правовой охране и использованию результатов интеллектуальной деятельности. Такими субъектами правоотношений являются: автор; правообладатель; лицо, использующее объект интеллектуальной собственности; государство.

Автор – это человек (физическое лицо), творческим трудом которого создан результат интеллектуальной деятельности, причем проявленное при его создании личное творчество является главным критерием признания человека автором такого результата.

Правообладатель – лицо (физическое, юридическое лицо, лица), которому принадлежит исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, которым он может по своему усмотрению распоряжаться, разрешая другим лицам использование или требуя от них прекращения незаконного использования охраняемого результата интеллектуальной деятельности.

Лицо, использующее объект интеллектуальной собственности, так или иначе участвует во взаимоотношениях с правообладателем, поэтому данная фигура важна для понимания сути интеллектуальной собственности.

В определенных случаях это лицо получает от правообладателя разрешение (лицензию) на использование охраняемого результата интеллектуальной деятельности, в других – использует его без разрешения, нарушая при этом исключительное право правообладателя или не являясь нарушителем в случае, установленном законом.

Государство также участвует в правоотношениях по поводу интеллектуальной собственности. Помимо законодательного регулирования правовой охраны интеллектуальной собственности, формирования институтов административного и судебного разрешения споров в этой сфере, государство может быть правообладателем результата интеллектуальной деятельности – таким же, как любое физическое или юридическое лицо.

1.4. Интеллектуальные права

Часто в процессе знакомства с понятием интеллектуальной собственности, обсуждая вопросы права, человек невольно начинает переносить на эту сферу привычные ему понятия из мира материального, а именно понятие *права собственности*. Так и говорят: «Право собственности на изобретение».

Однако право собственности и интеллектуальные права – принципиально разные понятия, и различать их следует прежде всего потому, что очень часто эти права сочетаются в одном продукте, право собственности на который принадлежит одному лицу, а интеллектуальные права на результаты интеллектуальной деятельности, воплощенные в продукте или выраженные в нем, – другому лицу или лицам.

1.4.1. Право собственности и интеллектуальные права



Представим себе наручные часы как некую вещь, которую вы купили. Право собственности на эти часы по факту их приобретения принадлежит вам, что, по сути, означает владение часами, возможность пользоваться и возможность распорядиться ими как угодно, например, продать, подарить, передать во временное пользование и пр. При этом, например, если вы продали часы, то уже не владеете ими и не можете ими пользоваться, а если передали в аренду, то хотя и остались их владельцем, но пользоваться ими тоже не можете.

Теперь представьте, что эти часы были изготовлены на заводе, где придумали их конструкцию и способ сборки (рис. 1.3). В соответствии с ранее приведенной классификацией это технические решения, иначе – результаты интеллектуальной деятельности, в частности, охраняемые как изобретения

или полезные модели. И эти технические решения теперь используются для изготовления наручных часов, один из экземпляров которых вы купили.

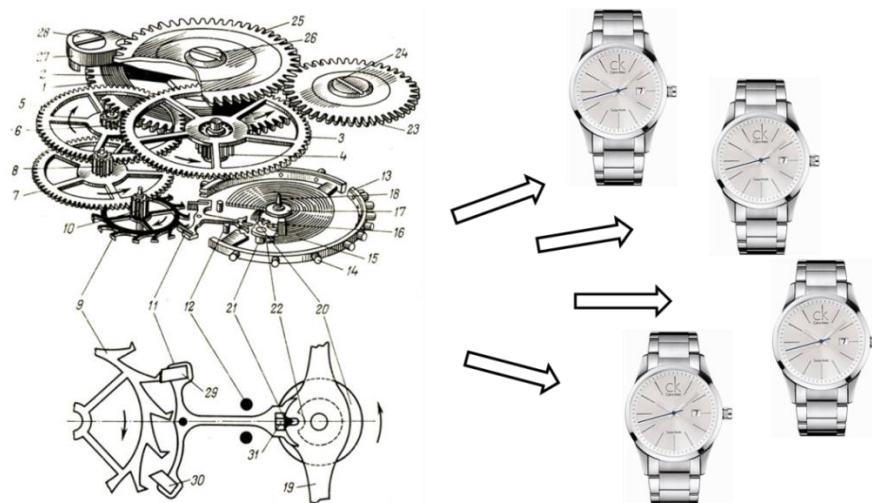


Рис. 1.3. Иллюстрация воплощения технических решений в продукте

Если же обратиться к используемым для изготовления часов результатам интеллектуальной деятельности, которыми, вполне естественно сказать, владеет данный завод, то они, например, могут быть переданы другому предприятию или нескольким предприятиям, на которых также смогут изготавливать точно такие же часы.

Очевидно, что привычная правовая конструкция права собственности не согласуется с возможностями распоряжаться результатами интеллектуальной деятельности: 1) которые не предполагают физического владения такими результатами; 2) использовать их могут одновременно разные лица; 3) передача результатов другому лицу не исключает возможности их использования для самого владельца. Более того, налицо цепочка новых понятий: мы не пользуемся вещью, а используем результат интеллектуальной деятельности для изготовления вещи и распоряжаемся уже не вещью, а правами на воплощенные в ней результаты интеллектуальной деятельности. Соответственно, для результатов интеллектуальной деятельности придумана иная правовая конструкция – интеллектуальные права.

Первое, с чем мы сталкиваемся, знакомясь с содержанием интеллектуальных прав, это то, что они включают по меньшей мере две составляющие: права автора и исключительное право.

1.4.2. Права автора

Права автора относятся к категории личных неимущественных прав и в зависимости от результата интеллектуальной деятельности могут включать:

право авторства, право на имя, право на неприкосновенность произведения, право на обнародование произведения.

Право авторства – это право человека признаваться автором, например, изобретения, литературного произведения или иного результата интеллектуальной деятельности при условии, что этот результат создан его творческим трудом. Именно творчество, проявленное при создании такого результата, является основанием для признания права авторства.

Право на имя – это право автора определить, в какой форме будет указываться его имя вместе с созданным результатом интеллектуальной деятельности, например, будет указано действительное имя автора, или его творческий псевдоним, или без указания какого-либо имени – анонимно.

Право авторства и право на имя – понятия, применяемые для любых результатов интеллектуальной деятельности. Для произведений науки, литературы, искусства закон предусматривает и иные личные неимущественные права автора, в частности, право на неприкосновенность произведения (право на защиту репутации) и право на обнародование произведения.

Право на неприкосновенность произведения означает, что без согласия автора нельзя вносить в произведение какие-либо изменения, сокращения, дополнения, в частности, снабжать произведение иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями и т. п. Смысл этого ограничения состоит в том, что такие действия способны нанести ущерб репутации автора.

Право на обнародование произведения – это право автора сделать произведение доступным для всеобщего сведения, например, путем опубликования, публичного показа, публичного исполнения. Обнародование произведения подразумевает как действия автора, так и других лиц с его согласия, которые впервые делают произведение доступным.

1.4.3. Исключительное право

Основной смысл исключительного права на охраняемый результат интеллектуальной деятельности связан с запретом его использования без разрешения лица, которому это право принадлежит, т. е. правообладателя. Правовая конструкция выглядит следующим образом: закон запрещает свободное использование такого результата, а правообладателю предоставляется право по собственному усмотрению разрешать его использование другим лицам или право требовать прекращения незаконного использования и возмещения нанесенного таким использованием ущерба.

Понятие «использование» представляется одним из самых многогранных и сложных. В зависимости от объекта интеллектуальной собственности оно может включать в себя различные действия и события.

Так, под использованием изобретения (рис. 1.4) понимают изготовление продукта, в котором оно воплощено (использовано), предложение о продаже, продажа этого продукта и даже ввоз его с целью продажи на территорию действия патента, хотя продукт был изготовлен за рубежом.

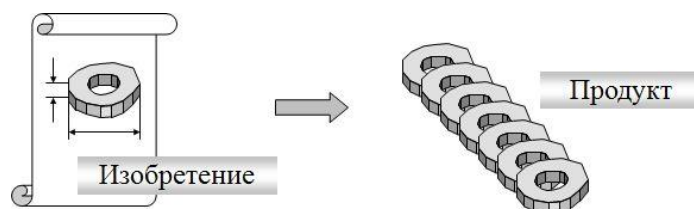


Рис. 1.4. Иллюстрация к понятию использования изобретения

Под использованием программы для ЭВМ (рис. 1.5) понимается изготовление экземпляров программы, например, путем записи на компакт-диск, винчестер компьютера или в память компьютера. Также использованием программы для ЭВМ считается распространение ее экземпляров, например путем продажи, сдачи в аренду, предоставление доступа к программе, например, по сети Интернет.

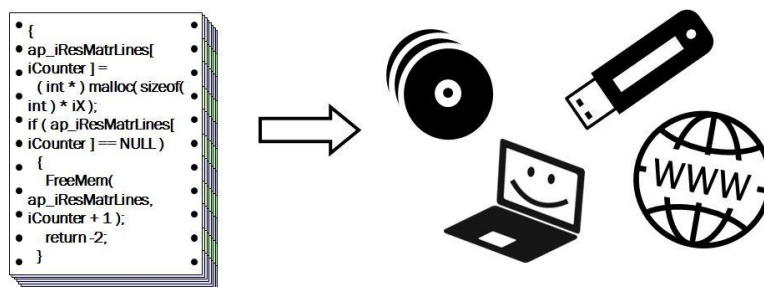


Рис. 1.5. Иллюстрация к понятию использования программы для ЭВМ

Использованием литературного произведения (рис. 1.6) является, например, его тиражирование в виде книги, журнальной статьи и пр., воспроизведение его в электронной форме, распространение таких экземпляров произведений (продажа, распространение по сети и пр.).

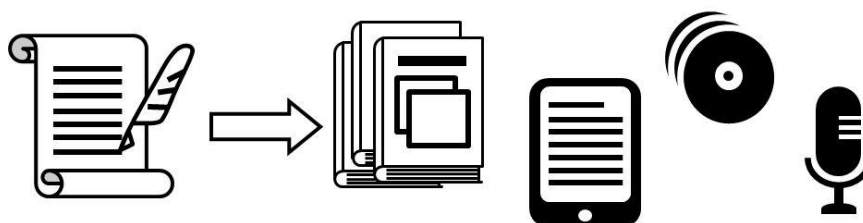


Рис. 1.6. Иллюстрация к понятию использования литературного произведения

Основная идея исключительного права заключается в *исключении* из процесса использования охраняемого результата интеллектуальной деятельности всех лиц, не являющихся правообладателем, и получения ими от этого выгоды. Поэтому при определении понятия использования для различных объектов интеллектуальной собственности прежде всего учитывалась возможность извлечения выгоды при совершении тех или иных действий.

Важно понимать, что исключительное право вовсе не является, как часто полагают, разрешением для правообладателя использовать охраняемый результат интеллектуальной деятельности: оно запрещает использовать его всем остальным, а на правообладателя не распространяется ни в виде запрета, ни в виде разрешения. Хочет – использует, не хочет – его личное дело.

Как механизм ограничения прав других лиц исключительное право включает и иные предусмотренные законом случаи, например, запрет на модификацию программы для ЭВМ без разрешения правообладателя.

1.4.4. Соотношение прав автора и исключительного права

Личные неимущественные права автора являются неотчуждаемыми и охраняются бессрочно. Это так называемые «моральные права», их невозможно уступить другому лицу, что означало бы отказ от авторства, которое сам автор до этого считал своим. После смерти автора защиту его авторства и имени при необходимости могут осуществлять его наследники, их правопреемники и любые заинтересованные лица, например, общественные организации.

В сравнении с правами автора исключительное право на результат интеллектуальной деятельности относится к имущественным правам, является отчуждаемым (может быть уступлено другому лицу), и срок его охраны всегда ограничен. Например, патент на изобретение действует до истечения 20 лет с даты подачи заявки на получение патента, а исключительное право на литературное произведение – до истечения 70 лет после смерти его автора.

Указанные особенности достаточно ярко отражают принципиальное различие прав автора и исключительного права на созданный им результат интеллектуальной деятельности.

1.4.5. Другие права

Помимо рассмотренных прав автора и исключительного права интеллектуальные права в ряде случаев могут включать так называемые *другие права*, которые формально не могут быть отнесены ни к одной из рассмотренных категорий, например: право на вознаграждение за служебное изобретение,

служебную программу для ЭВМ или право следования и право доступа, относящиеся к произведениям изобразительного искусства.

1.4.6. Признание исключительного права

Для различных результатов интеллектуальной деятельности признание исключительного права происходит по-разному.

Так, в отношении произведений науки, литературы, искусства, программ для ЭВМ исключительное право возникает в силу факта их создания, при этом для возникновения, осуществления и защиты прав не требуется регистрации произведения или соблюдения иных формальностей. Главное, чтобы произведение представляло собой результат творчества и было выражено (представлено) в какой-либо объективной форме, обеспечивающей его восприятие другими лицами.

Для изобретений, полезных моделей, промышленных образцов (так называемых объектов патентного права) закон устанавливает регистрационный порядок возникновения исключительного права, предусматривающий подачу в патентное ведомство заявки на выдачу патента, ее рассмотрение, в том числе оценку патентоспособности заявленного объекта, его регистрацию и выдачу соответствующего патента.

Что касается признания личных прав автора, то здесь нет вариантов: эти права возникают и признаются в силу факта создания соответствующего результата интеллектуальной деятельности. Более того, признание авторства является основанием для последующего определения правообладателя.

1.5. Ноу-хау

Ноу-хау – еще одно понятие, которое нам потребуется для полноценного понимания вопросов патентного права.

1.5.1. Определение



Ноу-хау, секреты производства, фирменные секреты, коммерческая тайна – все это, если не вдаваться в нюансы, синонимичный ряд слов, смысл которых сводится к следующему.

Прежде всего, в предметном плане, ноу-хау – это некая информация, знания, определенные сведения. Эти сведения могут относиться к различным областям знаний: техническим, организационным, финансово-экономическим и пр. Хотя, главным образом, под ноу-хау понимают сведения технического характера, что в определенной степени связано с историей

появления данного термина, когда в лицензионных сделках так стали называть дополнительные сведения, которые не были раскрыты в патентном описании, но которые позволяли наилучшим образом использовать запатентованное изобретение. Знания эти патентообладатель держал в секрете и передавал лицензиату на условиях конфиденциальности. В этом смысле ноу-хау – достаточно удачная калька с английского *know how* («знать, как сделать», сокращенно «знать, как»).

Однако не всякие сведения могут быть отнесены к ноу-хау. И понятно, что выделение каких-то сведений в особую категорию – а иначе нет смысла в специальном названии и, главное, особых правах, относящихся к таким сведениями, – обусловлено не их содержанием, а их особым статусом.

Во-первых, ноу-хау – это такие сведения, которые для их владельца ценны тем, что неизвестны другим. То есть научно-техническая значимость не имеет значения, а ценность ноу-хау определяется тем, что, например, владелец может их использовать, а другие нет, поскольку ноу-хау им неизвестно. И в этом его (владельца ноу-хау) преимущество перед другими конкурентами. Ценность ноу-хау не обязательно должна быть связана с его использованием самим владельцем: ноу-хау может оказаться востребованным информационным товаром, что определит его ценность в смысле возможности продажи. Действительная или потенциальная ценность ноу-хау – важная его характеристика, с которой, как будет понятно дальше, связано установленное законом особое право, относящееся к таким сведениям.

Далее, ноу-хау – это не просто неизвестные другим сведения, но такие, к которым нет свободного доступа. Эти сведения не опубликованы в книгах, журналах, газетах, патентных описаниях, мы не можем обнаружить их в Интернете, других доступных источниках информации, наконец, их невозможно понять из продукта, который был изготовлен с использованием ноу-хау. Возможность получения сведений из информационных источников вряд ли требует особых пояснений, в отличие от последнего случая – так называемого открытого применения. Для примера возьмем шариковую ручку, о которой ни в каких источниках ничего не сказано, но она продается, и мы ее купили – вот она, у нас на столе. Вопрос: конструкция ручки может быть отнесена к ноу-хау? Очевидно, нет, поскольку мы ее можем разобрать до деталей и без особого напряжения понять, как она устроена. Тот же вопрос относительно состава чернил, которыми заправлен стержень ручки, заставляет нас уже задуматься, хотя и ненадолго, поскольку существуют различные инстру-

ментальные методы определения химического состава веществ, с помощью которых мы можем это сделать с высокой точностью. Усилий и средств придется затратить, по-видимому, больше, чем в случае с конструкцией ручки, но результат мы получим. Наконец, зададимся вопросом: может ли быть отнесен к ноу-хау способ (процесс) изготовления чернил? И здесь, скорее всего, мы должны будем признать: да, так как по продукту мы не можем определить, как он был изготовлен. Это и есть наш случай, это и есть ноу-хау.

Наконец, мы можем говорить, что имеем дело с ноу-хау только в том случае, если владелец этих сведений предпринимает необходимые усилия для сохранения их в тайне. Допустим, ваша компания производит те самые шариковые ручки с теми самыми чернилами, используя при этом технологию, обеспечивающую чернилам требуемые вязкость, адгезию, цвет и прочие характеристики, что, в свою очередь, обеспечивает им замечательные, привлекательные для потребителей свойства, а вашей компании – конкурентные преимущества, поскольку другие компании не знают, как вы это делаете. Как в таком случае сохранить в тайне сведения о технологии изготовления чернил, если к ним имеют доступ работники вашей компании, непосредственно связанные с разработкой и осуществлением данного технологического процесса? Обычно следует мгновенный ответ: надо, чтобы эти работники в письменной форме приняли обязательство соблюдать конфиденциальность в отношении таких сведений – не передавали их никому, не публиковали и т. п. Но этого совершенно недостаточно.

Прежде всего следует зафиксировать все особенности технологического процесса, которые вы относите к конфиденциальным, чтобы и вы, и работник, подписывающий соглашение о конфиденциальности, одинаково понимали, что именно отнесено к ноу-хау. Если этого не сделать, любые заверения о соблюдении конфиденциальности превращаются в ничего не значащие. Дальше, как снежный ком, начинают расти другие задачи – организационные и технические: ограничение круга лиц, имеющих доступ к ноу-хау; закрытое хранение документов, в которых ноу-хау зафиксировано; защита компьютерной сети, по которой возможен доступ к ноу-хау, представленном в электронном виде, и т. д. Аналогичные проблемы возникают и в случае предоставления доступа к ноу-хау вашим партнерам в силу производственной необходимости. Если ваши работники занимаются исследованиями и могут публиковать их результаты в научных журналах, вы должны озаботиться тем, чтобы ноу-хау не было опубликовано. И так далее, и тому подобное. Факти-

чески, вам придется организовать в компании специальный порядок обращения с такими сведениями, как ноу-хау, включая их формализацию, принятие решения об установлении режима коммерческой тайны, определение круга лиц, которым эти сведения доступны, установление требований к хранению ноу-хау, обращению с ними и многое другое, что необходимо для сохранения в тайне этих сведений.

1.5.2. Содержание права на ноу-хау



Итак, вы располагаете сведениями, которые держите в секрете, что обеспечивает вам определенное конкурентное преимущество, – вы «знаете как» и поэтому можете использовать эти знания в своем производстве, а ваши конкуренты этого не знают. Ну, а поскольку речь о правах на результаты интеллектуальной деятельности, зададимся вопросом: можно ли применить к ноу-хау уже известное нам исключительное право в смысле запрета на его использование без нашего, т. е. его владельца, разрешения? Ответ очевидный, если вспомнить, что ноу-хау – это сохраняемые в секрете сведения. Запретить использовать то, что неизвестно, невозможно, поэтому инструмент защиты бизнеса под названием «исключительное право» в случае с ноу-хау не годится.

Вернемся к исходному. Если наше преимущество состоит в неизвестности ноу-хау, то чего в этом случае следует опасаться? Если не принимать во внимание естественное старение любых подобных знаний, то фактически – либо того, что то же самое придумают и без нас, либо того, что это ноу-хау у нас украдут, раскроют, разгласят без нашего ведома. И если с первой неприятностью мы попросту должны смириться, то второй случай мы вправе расценивать как проявление недобросовестности по отношению к нам, поэтому как минимум хотели бы получить определенную компенсацию за утраченное преимущество, а тому, кто незаконно получил ноу-хау, желательно запретить его использование.

Так думает и законодатель, установивший в отношении ноу-хау, во-первых, право владельца сохранять ноу-хау в тайне, но главное – право на защиту его имущественных интересов в случае незаконного получения или разглашения ноу-хау. Иными словами, если против вас совершены такие недобросовестные действия, вы вправе требовать компенсацию. Можно, конечно, требовать и запрета на использование и распространение ноу-хау, но фактически монополия владения ценными сведениями будет утрачена. Такая

модель права на ноу-хау относится к так называемому *праву на защиту против недобросовестной конкуренции*.

Несмотря на принципиальное различие содержания исключительного права и права на ноу-хау, законодатель счел возможным применить термин «исключительное право» в обоих случаях. Но это не должно смущать, если мы понимаем, в чем их различие.

1.5.3. Патент или ноу-хау



Теперь, понимая разницу между исключительным правом и правом на ноу-хау, рассмотрим типичную ситуацию, когда создано техническое решение, которое может быть объектом патентования, причем его особенность такова, что при должном внимании его можно сохранить в тайне, в том числе и при его использовании, – например, это тот самый способ изготовления чернил. Возникает вопрос: как поступить в данном случае – патентовать или сохранять в тайне? Можно и так: пытаться патентовать или пытаться сохранить в тайне, поскольку ни в том, ни в другом случае стопроцентного результата мы можем и не получить. Рассмотрим плюсы и минусы обоих вариантов.

В случае патентования мы получаем возможность требовать, чтобы никто без нашего разрешения не использовал запатентованное изобретение. При этом нужно понимать:

- что изобретение будет раскрыто при публикации сведений о заявке и о выданном патенте – это самая большая неприятность, связанная с патентованием;
- срок действия патента ограничен, хотя за редким исключением его вполне достаточно, поскольку изобретения быстро стареют, так что это не самый большой минус;
- зато у нас не будет проблем с сохранением в тайне патентуемого изобретения, разве что в период, пока патентное ведомство не опубликует сведения о поданной заявке или о выданном патенте.

Если мы пойдем другим путем:

- то, сохраняя изобретение в тайне как ноу-хау, получаем преимущество не только в его использовании, но и в том, что ограничиваем конкурента в получении новых знаний и возможности их совершенствования – последнее не менее важно, чем невозможность использования ноу-хау;
- срок такой монополии формально не ограничен, но фактически либо мы перестаем использовать ноу-хау в силу морального старения этих знаний,

либо монополия на ноу-хау утрачивается, поскольку другие самостоятельно получили такие же знания или нам не удалось сохранить ноу-хау в тайне;

– сохранение ноу-хау в тайне становится главной нашей заботой, которая требует определенных организационных усилий, технических и юридических мер, финансовых затрат.

В итоге мы получаем преимущество, связанное с возможностью использовать нечто, что неизвестно нашим конкурентам, а в случае незаконного получения или разглашения ноу-хау – возможность требовать компенсации утраченной монополии и запрета использования ноу-хау для лица, недобросовестно получившего это ноу-хау.

Как видно, патентование технического решения или сохранение его в тайне как ноу-хау – два принципиально разных способа добиться определенных преимуществ. Причем это взаимоисключающие варианты: патентование приводит к обязательному раскрытию сущности технического решения, что противоречит смыслу ноу-хау, которое должно сохраняться в тайне. Плюсы одного способа являются минусами другого, и наоборот. И содержание права в разных случаях совершенно разное.

Однако оба способа применительно к одному и тому же техническому решению могут быть разнесены во времени. Например, сегодня вы считаете целесообразным сохранение его в тайне, принимаете такое решение и организуете в компании соответствующий режим конфиденциальности. Проходит год-другой, и вы начинаете понимать (по продукции на рынке, публикациям, в том числе патентным, дискуссиям на конференциях и пр.), что конкуренты близки к созданию подобного решения, а следовательно, ваша тайна скоро станет интересна только вам. Значит, пришло время патентования этого решения. И обратите внимание, что обратный порядок исключен.

В любом случае патент и ноу-хау – это альтернативные способы получения преимуществ в бизнесе. Тем не менее правильно будет не исключать одно при использовании другого, а искать возможности их сочетания: решения, которые невозможно или трудно сохранить в тайне, – патентовать, а если сохранение в тайне возможно – лучше так и поступить, по крайней мере, в первое время, пока не почувствуете угрозу раскрытия или получения таких же решений конкурентами. В этом смысле заголовок данного параграфа, в котором слова патент и ноу-хау соединены союзом «или», отражает принципиальную разницу двух форм правовой охраны. Но с точки зрения использования правильно будет считать их соединенными союзом «и».

2. ТЕХНИЧЕСКИЕ РЕШЕНИЯ КАК ОБЪЕКТЫ ПАТЕНТОВАНИЯ

В данной главе раскрываются основные положения патентного законодательства в части технических решений, охраняемых в качестве изобретений и полезных моделей. Что касается дизайнерских решений, охраняемых как промышленные образцы, то они, учитывая их специфику, лежащую в несколько иной, чем наука и техника сфере, здесь не рассматриваются. Однако многие положения патентного законодательства едины для всех трех охраняемых объектов патентных прав, поэтому их рассмотрение может быть полезно и для тех, чей интерес связан с правовой охраной дизайнерских решений.

Кратко характеристика изобретений и полезных моделей в сравнении с другими охраняемыми результатами интеллектуальной деятельности была дана в предыдущей главе. Поговорим теперь о них подробнее.

2.1. Изобретение



Согласно определению отечественного законодательства¹², в качестве изобретения охраняются технические решения, используемые в различных отраслях промышленности, сельского хозяйства, медицины. Эти решения могут относиться к различным производимым и используемым продуктам, осуществляемым способам и направлены на совершенствование известных устройств или создание новых машин, аппаратов, материалов, биотехнологических продуктов, в частности, продуктов генной инженерии, различных технологических процессов, иных способов, в том числе способов медицинской диагностики и лечения.

Говоря об определении изобретения как «решения» следует иметь в виду два важных аспекта. Во-первых, в предметном плане «решение» есть некое указание, как что-то сделать: из каких деталей должно состоять изделие, как его можно изготовить, из чего состоит созданный материал, как его можно получить, как и с помощью каких материалов и технических средств следует осуществить тот или иной технологический процесс и т. д. Во-вторых, «решение» означает, что это есть результат изобретательства, умственной деятельности человека, – он так решил. Последнее, в частности, означает, что не могут считаться изобретением, например, природные материалы как таковые, поскольку они не являются результатом изобретательства – это творение

¹² ГК РФ, ст. 1350, п. 1.

природы. Изобретение появляется в тот момент, когда приходит изобретатель и говорит: «Делать надо вот так!».

Изобретение есть указание, как что сделать.

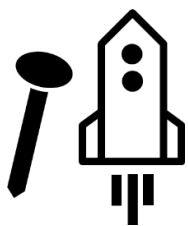
Изобретения – это мир техники, а он весьма разнообразен, что потребовало определенной классификации так называемых *объектов изобретения* с учетом их характеристики, отражающей сущность изобретения. Так, под продуктом понимают такие его формы, как устройство, вещество, штамм микроорганизмов, культура клеток, генетическая конструкция. Изобретение, относящееся к способу, характеризуется некой совокупностью действий, осуществляемых над материальными объектами с помощью материальных средств. Выделяют также технические решения, относящиеся к применению продукта или способа по определенному назначению, т. е. не такому, для которого этот продукт или способ был ранее создан и применялся.

Объект изобретения. Словосочетание «объект изобретения» требует уточнения. С одной стороны, объектом изобретения является конкретный продукт или способ, который, по существу, является объектом приложения изобретательских усилий. Мы ведь так и говорим: объект исследования, объект конструирования, объект синтеза. С этой точки зрения объект изобретения – это стол, светильник, автомобиль, способ сварки, способ лечения и т. д., и т. п., над созданием которого трудился изобретатель. С другой стороны, объект изобретения – это устойчивое словосочетание, означающее видовое разделение изобретений на так называемые: устройство, вещество, штамм микроорганизмов, культуру клеток, генетическую конструкцию (для продукта), способ, а также применение продукта или способа по определенному назначению.

Обычно из контекста понятно, что есть что, а основные проблемы возникают при формулировании нормативных положений и их прочтении. Однако для нашего практического дела это не очень нужно, поэтому, чтобы не запутаться, можно рекомендовать следующий подход. Когда мы говорим о конкретном изобретении, коим является тот самый стол, тогда под «объектом изобретения» понимается именно этот стол, а точнее – конструкция этого стола. Мы, кстати, так и говорим: «Изобретением является стол» – и далее следует описание его конструкции. Если же речь об указанном видовом разделии изобретений, то мы в случае того же стола скажем: «Объектом изобретения является устройство» – что следует из характеристики нашего изобретенного стола как некой конструкции. С этой точки зрения перечисленные

объекты изобретения – это не более чем условные термины, такие же, как и само «изобретение». О них и пойдет речь дальше.

2.1.1. Устройство



Устройство как объект изобретения характеризуется, прежде всего, конструктивными элементами. Все от гвоздя до космического корабля – это различные устройства. Например, автомобиль – это устройство, потому что мы можем назвать конструктивные элементы, из которых он состоит: кузов, двигатель, колеса и т. д. Двигатель – тоже устройство, поскольку имеет такие конструктивные элементы как, например, блок цилиндров, который, в свою очередь, тоже является устройством, так как содержит цилиндры, каждый из которых – тоже устройство, имеющее корпус, внутри которого, например, установлен поршень. Поршень, как уже понятно, тоже является устройством, поскольку имеет конструктивные элементы, например, поршневое кольцо. И даже поршневое кольцо является устройством, поскольку имеет такие конструктивные характеристики, как разомкнутое кольцо с овальным поперечным сечением, выполненное из материала с определенными упругими свойствами и коэффициентом температурного расширения, имеющее антифрикционное покрытие, и т. д. Конструктивные элементы, как они выполнены, как соединены, как могут быть соединены или могут взаимодействовать, из какого материала изготовлены – все это конструктивные характеристики, и если они идут в ход при описании объекта, значит мы имеем дело с устройством. Электрическая схема блока питания – тоже изобретение, относящееся к устройству, поскольку включает определенный набор элементов (трансформатор, диодный мост, конденсаторы, резисторы, стабилитрон, транзисторы и т. д.), имеющих определенные электрические параметры и определенным образом соединенных между собой, образуя блок питания.

2.1.2. Вещество



Все вещи, которые мы видим вокруг, сделаны из различных материалов. Что-то сделано из природных материалов – дерева, камня, отдельных металлов, но абсолютное большинство используемых материалов – веществ, а также способов их получения, придуманы человеком. Причем начал он это делать давно, еще с тех пор, как стал получать красители для окраски своей одежды или наскальной живописи, или изготавливать из глины керамические изде-

лия, а из руды выплавлять металлы для оружия. Современные технологии позволяют получать миллионы самых разных веществ, обладающих разнообразными свойствами, – это и лекарственные препараты, и различные конструкционные материалы, и материалы для электронной промышленности, и агрохимикаты, и вещества для пищевой промышленности, и пр. К веществам как объектам изобретения относят химические соединения (низкомолекулярные, высокомолекулярные), композиции, продукты ядерного превращения.

При этом характеристика вещества связана, в частности, с количественным и качественным составом входящих в него ингредиентов, их количественным соотношением, его структурой как на макроуровне, так и на молекулярном уровне.

2.1.3. Штамм и другие биотехнологические продукты

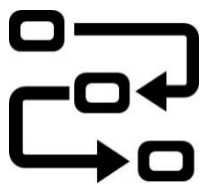


К биотехнологическим продуктам как объектам изобретения относят биологический материал, который содержит генетическую информацию и способен к саморазмножению или который может быть воспроизведен в биологической системе: штаммы микроорганизмов, в том числе бактерий, вирусов, бактериофагов, микроводорослей, микроскопических грибов, консорциумы микроорганизмов; культуры клеток растений или животных, линии клеток тканей, органов растений или животных, консорциумы соответствующих клеток; генетические конструкции, в том числе плазмиды, векторы, стабильно трансформированные клетки микроорганизмов, растений и животных, трансгенные растения и животные; белковые конструкции как биологически активные конструкции, в которых один или несколько компонентов характеризуются аминокислотной последовательностью.

Для каждого из разновидностей биотехнологического продукта используется определенная характеристика. Так, для характеристики штаммов микроорганизмов, линий клеток растений или животных, консорциумов микроорганизмов, клеток используются, в частности, следующие признаки: родовое и видовое название штамма (на латинском языке); происхождение (источник выделения, родословная); гено- и хемотаксономическая характеристики; морфологическая, физиологическая (в том числе культуральная) характеристики; биотехнологическая характеристика (условия культивирования); название и свойства полезного вещества, продуцируемого штаммом; уровень активности (продуктивности); вирулентность; антигенная структура,

серологические свойства (для штаммов микроорганизмов медицинского и ветеринарного назначения); принцип гибридизации (для штаммов гибридных микроорганизмов).

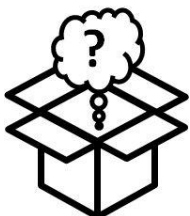
2.1.4. Способ



Главной характеристикой способа как изобретения являются действия, осуществляемые над материальными объектами с помощью материальных средств. Прежде всего, способы – это различные технологические процессы, например, изготовление материалов, деталей, выполнение сборки и другие, характеризуя которые, мы обязательно отметим, какие при этом используются вещества, оборудование, укажем режимы (температуру, давление, продолжительность и пр.), при которых осуществляются этапы технологического процесса, назовем последовательность их выполнения. Технологический процесс – достаточно очевидный пример, где наличие указанной основной характеристики способа не вызывает сомнения, – есть материальные объекты и есть материальные средства, участвующие в процессе.

Однако способы как изобретения этим на ограничиваются. Например, электрический сигнал или электромагнитное излучение, как известно, по своей природе материальны. Следовательно, преобразование электрического сигнала (усиление, суммирование, интегрирование и др.) с помощью электронных устройств полностью соответствует понятию способа. Так же, как, например, преобразование с помощью антенны электромагнитного излучения в электрический сигнал и наоборот. То же самое относится и к преобразованию сигналов и полей иной физической природы. Другой пример – человек. В материальности его нет никаких сомнений, следовательно, проведение диагностических процедур с помощью технических средств, например электрокардиографа, УЗИ-сканера, магниторезонансного томографа, выполнение операций, протезирование, терапевтические процедуры – все это тоже изобретения, относящиеся к способу.

2.1.5. Применение продукта или способа по определенному назначению



Обычно изобретения касаются создания новых, более совершенных продуктов или способов, каждый из которых имеет вполне конкретное назначение. Однако бывает, что изобретатель обнаруживает возможность применения известного продукта или способа не в соответствии с его прямым назначением,

а по иному назначению, как его еще не применяли. Часто, хотя и не всегда, это связано с обнаружением у известного продукта или способа свойств, имманентно присущих ему, но на которые ранее никто не обращал внимание. Порой бывает сложно сказать, что первично: обнаружение свойств, а затем применение по новому назначению с учетом обнаруженных свойств, или наоборот – случайное применение, при котором проявились незамеченные ранее свойства. Такие изобретения чаще всего связаны с веществами как природными, так и искусственно полученными, и не удивительно, что многие из них относятся к применению в качестве лекарственных препаратов.

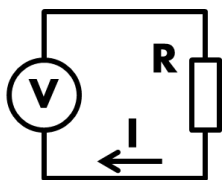
Изобретения на применение составляют небольшую часть общего числа создаваемых изобретений. Это вполне объяснимо, поскольку обычно изобретатель целенаправленно занимается созданием новых разработок в рамках конкретных производственных задач, а не ищет возможности нового применения известных продуктов. И хотя порой решение сводится к нахождению известных решений в других областях техники и последующей адаптации их к решаемой задаче, но и в этом случае создаваемые новые изобретения не относятся к категории изобретений на применение. В этом смысле изобретения на применение являются, скорее, побочным продуктом изобретательства, найденным в значительной степени случайно.

В любом случае, когда мы рассматриваем подобные изобретения, речь все равно идет о продукте или способе, создание которого является целью изобретателя. При этом сущность изобретения оказывается связанной не с созданием нового продукта или способа, а с обнаружением самой возможности применения известного продукта или способа по иному – новому назначению. Эта особенность таких изобретений проявляется в их характеристике, о чем будет сказано в следующей главе.

2.1.6. Что не является изобретением

Рассмотренного прямого определения изобретения как технического решения на практике может оказаться недостаточно. Дополнительно, чтобы отличать изобретения от иных результатов интеллектуальной деятельности, в той или иной степени связанных с техническими решениями, но не являющихся таковыми в смысле изобретения, законом установлен специальный перечень¹³. Это вовсе не означает, что для таких результатов не предусмотрена правовая охрана, – как правило, она есть, – просто это «не изобретения».

¹³ ГК РФ, ст. 1350, п. 5.

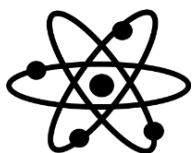


Научные открытия. Лишь наиболее наблюдательным, прозорливым, настойчивым исследователям удастся сделать открытие – сформулировать, описать существующие в природе закономерности. В этом смысле научные открытия, безусловно, являются результатом интеллектуальной деятельности. Однако мы говорим об изобретениях, т. е. новых продуктах и способах, придуманных человеком, а не природных закономерностях, существующих, заметьте, без всякого нашего участия. С этой точки зрения научное открытие – это лишь объяснение того, «как устроено в природе», но оно не отвечает на вопрос «как что-то сделать» – как произвести новый продукт или осуществить способ. Разумеется, научные открытия дают толчок техническому творчеству, на их основе создаются новые изобретения, но сами научные открытия, как законы природы, не являются изобретениями.

Кроме того, вспомним, в чем состоит главный смысл правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности, в частности, изобретений, – в запрете свободного, без разрешения правообладателя использования этого результата. Но разве можно запретить пользоваться открытием? Возможно ли потребовать, чтобы электрический ток в цепи протекал не в соответствии с законом Ома, а тела, обладающие массой, притягивались друг к другу не в соответствии с законом Ньютона, а как-то иначе? Нет, это было бы равносильно запрету законов природы.

Именно эти два обстоятельства исключают открытия как таковые из числа охраняемых результатов интеллектуальной деятельности, причем не только как изобретений, но и вообще каких-либо иных. Это вовсе не умаляет достижения первооткрывателя, и его имя навсегда останется в истории науки, его труд, вполне возможно, будет вознагражден различными премиями, научными регалиями и прочими материальными и моральными благами. Однако установить некую монополию на использование существующих в природе закономерностей не представляется возможным.

Теперь вы понимаете, как важно разделять эти два понятия – «изобретение» и «открытие»? Порой их начинают использовать как синонимы, применяя к результатам исследований, разработкам новой техники, технологий. На бытовом уровне, возможно, это и допустимо, но если дело начинает перетекать в область прав на такие результаты, то следует быть предельно внимательным, определив для начала, с чем имеем дело.



Научные теории. Изучая мир, природные явления, ученый стремится сформулировать некое целостное, эмпирически и теоретически обоснованное представление о «природе вещей».

В этом смысле научная теория есть некая мысленная модель, отражающая реальность, причем в той степени адекватно, в которой она подкреплена фактами, – подтверждена одними и не противоречит другим. Поскольку эта модель основана на наблюдаемых явлениях, фактах, она используется на практике как инструмент исследований, синтеза новых материалов, разработки новых технологий и т. п. Правда, до той поры, пока новые факты не поставят под сомнение существующую модель. Тогда устаревшая модель будет заменена, например, как была заменена геоцентрическая модель мира на гелиоцентрическую, или, по крайней мере, в нее будут внесены соответствующие уточнения.

Существующие научные теории, скорее, могут помочь, например, оптимизировать процесс исследования, обосновать выводы, наконец, объяснить полученный результат. С этой точки зрения такие модели, разумеется, используются в процессе изобретательства, однако никогда нельзя сказать, было ли данное изобретение создано с использованием существующих модельных представлений, каких-либо иных, или вообще найденное решение получено эмпирически. Этот процесс «использования» научных теорий абсолютно неконтролируем и неформализуем, а потому научные теории, как и научные открытия, не могут быть охраняемым результатом интеллектуальной деятельности. При этом, как и в случае с открытиями, авторы научных теорий занимают свое заслуженное место в истории науки.

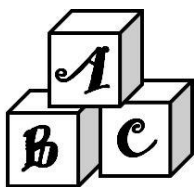


Математические методы. Сегодня трудно назвать область знаний, тем более практической деятельности человека, где не использовались бы различные математические

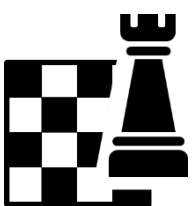
методы, – это важнейший инструмент в технике, экономике, социологии, медицине и т. д. Математика как наука возникла из потребностей человека: для счета и измерений потребовались некие модели – числа и производимые с ними операции. Это – основа любых математических методов и моделей, вычислительных процедур.

С одной стороны, поскольку математический метод предполагает определенный, хотя и вычислительный, но процесс, его можно было бы назвать «способом», мы ведь так и говорим, например, способ решения квадратного уравнения, способ определения математического ожидания случайной вели-

чины и ее дисперсии. Однако, соответствует ли такой способ понятию способа как изобретения? По всей видимости, нет, поскольку он предусматривает выполнение операций с числами (которые, вообще говоря, могут быть выполнены и в уме), но не с материальными объектами. А как же технические средства, которые используются для выполнения вычислений? В этом случае меняется процесс! Например, мы выполняем арифметические операции на пальцах или с помощью палочек. Тогда можно говорить о вычислении с использованием таких средств визуализации, как пальцы и палочки. Но ведь сам математический метод не предполагает использование пальцев и палочек, он базируется на операциях с числами, в соответствии с которыми мы загибаем пальцы или перекладываем палочки. То же самое будет и в случае вычислений с помощью компьютера, который выполняет операции с электрическими сигналами, хотя и делает это в соответствии с математической моделью таких операций. Математические методы, вычислительные процедуры могут быть составляющими способа как изобретения, но они не могут быть его единственной характеристикой, – как таковые они не являются изобретениями в смысле его определения как технического решения.



Дизайн изделий. Дизайн изделий, безусловно, является результатом творчества, более того, – объектом патентования. Но дизайнерское решение отличается от технического. Если, создавая продукт, изобретатель говорит, как он должен быть сделан, то дизайнер показывает, как он должен выглядеть. И, несмотря на то, что дизайнерские решения, как и изобретения, патентуются, требования к ним как к объекту патентования, условия патентоспособности, особенности процедуры выдачи патента, вопросы, связанные с их использованием, заметно отличаются от тех, которые установлены в отношении изобретений. Поэтому дизайнерские решения – это не изобретения, а патенты на них выдают как на промышленные образцы.



Правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности. Возьмем, например, правила игры в шахматы. По существу, правила сводятся к тому, каким должно быть игровое поле, какими – фигуры, как они должны быть представлены вначале игры, и как они могут перемещаться. Плюс – некоторые нюансы типа рокировки, перемещения пешки через «битое поле» или патовой ситуации. Ну, и цель игры – мат королю противника. Все просто. Правила – это всего лишь предписания, наши формализованные возмож-

ности передвигать фигуры. Но как это будет сделано – целиком зависит от играющего. И, конечно, в самих правилах нет ничего такого, что относило бы их к технике, как это определено для изобретений; в конце концов, в шахматы при должном навыке можно играть вовсе без доски и фигур – вслепую.

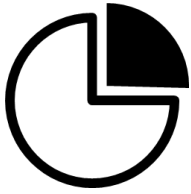
При этом шахматная доска и фигуры вполне могут быть объектом изобретения, поскольку они определенным образом изготовлены и с технической точки зрения представляют собой конструктивное решение, т. е. устройство. Кроме того, их можно рассматривать и как дизайнерские решения, патентуемые как промышленные образцы, а в ряде случаев и как произведения декоративно-прикладного искусства. И даже описание правил игры в шахматы, составленное так, что учиться играть по нему интересно, легко и просто, может оказаться объектом авторского права – произведением шахматной науки.

Аналогичные рассуждения могут быть сделаны и в отношении других игр, правил и методов интеллектуальной, хозяйственной деятельности. Как воспитывать детей, как вести себя участнику дорожного движения, как вести переговоры с партнером, как составить бизнес-план, как организовать процесс управления компанией и многие другие «как», предполагающие некие рекомендации, предписания, ограничения, иначе – правила, которыми следует руководствоваться в той или иной ситуации, при осуществлении той или иной деятельности. Выполняются эти правила зачастую, действительно, с помощью технических средств, однако сами по себе, как таковые, они не являются изобретениями. Скорее, их можно отнести к организационным, но не техническим решениям. Что касается правовой охраны, то многие из них могут охраняться как ноу-хау, при условии сохранения их в тайне.



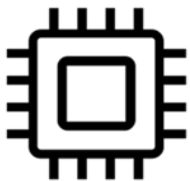
Программы для ЭВМ. Компьютерные программы, согласно определению, представляют собой совокупность данных и команд, предназначенных для управления работой компьютера. Программы для ЭВМ являются самостоятельным объектом правовой охраны и, с учетом их особенностей как самого объекта, так и содержания интеллектуальных прав, они отнесены к объектам авторского права, т. е. охраняются, но не как изобретения.

В то же время компьютерная программа вполне может быть одной из существенных характеристик изобретения, например, как записанная в память процессора, выполняющего функции управления в технической системе в соответствии с изобретением. Однако как таковая компьютерная программа не является изобретением.



Решения, заключающиеся только в представлении информации. Шифры, коды, виды графиков, таблиц и другие случаи, когда суть предложенного касается только представления информации, исключены из понятия изобретения. Точно так же, как и в случае с правилами и методами игр, интеллектуальной и хозяйственной деятельности, такие решения на практике воплощаются с помощью технических средств, однако сами по себе они не являются изобретениями. В то же время особая форма представления информации, являющаяся результатом творчества дизайнера, графика, может рассматриваться как охраняемый объект авторского права.

В этом месте вернемся к научным открытиям. Как часто можно услышать, что Д. И. Менделеев «изобрел таблицу Менделеева». Нисколько не умаляя заслуг Дмитрия Ивановича, тем не менее, если говорить об изобретениях, – ничего такого он не изобретал. Открытие Менделеева заключалось в установлении периодической зависимости свойств химических элементов от их атомного веса. Это фундаментальный закон природы, и, как мы уже понимаем, его открытие не является изобретением. Что касается табличной формы представления этой зависимости, то она является результатом периодического «свертывания» выстроенных последовательно согласно атомному весу элементов. Да, такое представление наглядно показало ученым, что в системе химических элементов есть еще не обнаруженные, но и это тоже не есть изобретение, поскольку касается лишь представления информации.



Топологии интегральных микросхем. В интегральной микросхеме (ИМС) как изделии микроэлектроники реализованы различные научно-технические и технологические решения. Так, электрическая схема ИМС, т. е. совокупность ее электронных компонентов и соединений между ними, соответствует понятию устройства как одного из объектов изобретения. К понятию изобретения, а именно способам, также можно отнести разнообразные технологические процессы изготовления ИМС – от изготовления полупроводниковой подложки, на которой, например, методом пленочной технологии формируется структура ИМС, до размещения ее в корпусе с внешними электрическими выводами, пригодном для монтажа изделия на плате электронного устройства. При этом используемые для изготовления ИМС материалы соответствуют понятию вещества как объекта изобретения.

Однако, как было сказано в предыдущей главе, для таких изделий мало придумать электрическую схему – нужно еще так расположить в пространстве ИМС ее элементы, чтобы достигалась требуемая плотность компоновки, обеспечивалась работа ИМС на требуемых частотах и возможность ее послойного изготовления. Решением такой задачи является так называемая топология ИМС, определяющая пространственно-геометрическое расположение совокупности ее элементов и связей между ними, и которая фактически может быть выражена в виде серии взаимосвязанных изображений, представляющих трехмерную модель ИМС, – примерно как послойные снимки, полученные на компьютерном томографе. Топология ИМС является самостоятельным охраняемым результатом интеллектуальной деятельности, однако выделенным из понятия изобретения в силу специфики как самого решения, так и формы его выражения.

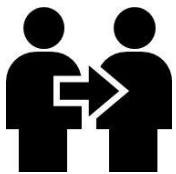


Селекционные достижения. Полученные в результате селекции, а именно путем скрещивания и отбора, сорта растений и породы животных, а также сами способы такой селекции не относятся к изобретениям. При этом новые сорта растений и породы животных являются самостоятельным объектом правовой охраны как селекционные достижения, на которые тоже выдают патенты, но, как и в случае с дизайнерскими решениями, – это «не изобретения».

2.1.7. Что не охраняется как изобретение

Закон исключает возможность патентования таких решений, как:

- способы клонирования человека и его клон;
- способы модификации генетической целостности клеток зародышевой линии человека;
- использование человеческих эмбрионов в промышленных и коммерческих целях.



Такие решения вполне могут быть отнесены к техническим, и в полной мере их можно назвать изобретениями, однако из гуманистических соображений как изобретения они не охраняются, т. е. исключается выдача патентов на такие решения и, соответственно, публикация сведений о них. Таковы сегодня морально-этические представления в обществе, и право как инструмент, регулирующий вместе с моралью общественные отношения, эти представления поддерживает прежде всего с помощью создания препятствия к опубликованию таких решений.

Также не охраняются любые другие решения, хотя и соответствующие определению изобретения, но противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали, например, оскорбляющие человеческое достоинство, имеющие непристойное, жаргонное или циничное содержание.

2.2. Полезная модель



В соответствии с российским законодательством в качестве полезной модели охраняется техническое решение, относящееся к устройству¹⁴. Иными словами, если созданное техническое решение относится к устройству (машине, конструкции, прибору и т. п.), то мы вправе отнести его и к изобретению, и к полезной модели. То есть, с точки зрения технического решения изобретение и полезная модель – одно и то же, но только применительно к устройству. Разница между изобретением и полезной моделью лежит в правовой сфере: для полезной модели установлены менее жесткие требования в части патентоспособности, ограничено число патентуемых в рамках одной заявки решений, установлен меньший срок действия патента. Полезная модель – это в определенной степени юридическая альтернатива изобретению при патентовании устройств.

Учитывая идентичность объектов охраны, все описанные исключения, которые установлены в случае патентования изобретений, применяются и при патентовании полезных моделей: это касается и перечня результатов интеллектуальной деятельности, не являющихся изобретениями, и перечня решений, не охраняемых в качестве изобретений.

Представление об устройстве как объекте патентования всегда базировалось на том, что устройство как техническая система содержит конструктивные элементы, и если таких элементов несколько, то они должны быть определенным образом связаны между собой, как говорят, должны находиться в функционально-конструктивном единстве, иначе устройство в целом не работает в соответствии со своим назначением.

При этом устройство есть устройство, независимо от того, как оно патентуется – как изобретение или как полезная модель. Устройство – это характеристика технического решения, и его определение не может быть разным в зависимости от варианта патентования. Это, помимо прочего, под-

¹⁴ ГК РФ, ст. 1351, п. 1.

тверждает и возможность преобразования заявок¹⁵, и возможность преобразования патента на изобретение в патент на полезную модель при оспаривании патента на изобретение¹⁶.

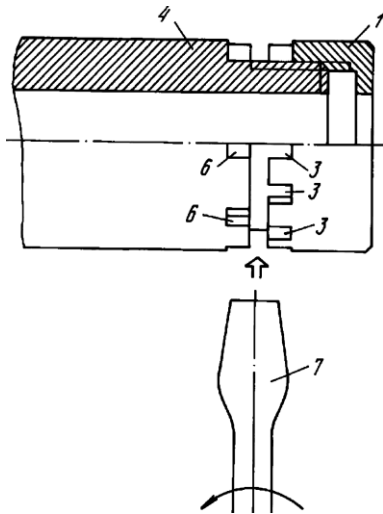
Тем не менее российское патентное ведомство, начиная с 2016 года, невзирая на закон, стало реализовывать собственное представление о том, что такое устройство, а именно: решило признавать устройством лишь изделия, «не имеющие составных частей (детали) или состоящие из двух и более частей, соединенных между собой сборочными операциями и находящихся в функционально-конструктивном единстве (сборочные единицы)». Иные конструктивные решения, которые разрешено патентовать только как изобретения, были названы «комплексами» и «комплектами», и все ради того, чтобы отказывать в патентовании их в качестве полезных моделей. Очевидно, что ведомство воспользовалось тем, что полезная модель определена как техническое решение, относящееся к устройству. То, что всегда и везде для целей патентования понятие устройства было связано исключительно с образующими его конструктивными элементами, игнорируется.

Конкретное устройство может называться по-разному: стол, стул, гвоздь, летающая тарелка – если название точно отражает назначение; либо: устройство для полива..., система управления..., комплекс для тренировки..., комплект для игры..., машина для... и т. п. – если требуется более развернутое указание на назначение или основную функцию. Обратите внимание: любое из таких изобретений можно назвать как «устройство для...» с указанием его назначения, например, можно – «вольтметр», а можно как «устройство для измерения электрического напряжения». При этом, с одной стороны, конструктивные элементы, входящие в состав устройства, могут быть не связаны механически (механическая или физическая связь – первое, что приходит на ум, когда речь заходит о конструктивных элементах). Причем ни система, ни комплекс вовсе не предполагают нечто, разнесенное в пространстве. Единство, суть которого – наличие конструктивной и функциональной взаимосвязи конструктивных элементов, образование целостной технической системы, обеспечивающей назначение изобретения и достижение результата при его использовании, – вот что предполагается, а вовсе не название и распределение элементов устройства в пространстве.

¹⁵ ГК РФ, ст. 1379.

¹⁶ ГК РФ, ст. 1398, п. 3.

Простейший пример: резьбовая пара в виде болта и гайки. Казалось бы, это две отдельные детали, но одинаковый номер резьбы (диаметр, шаг, профиль) обеспечивает образование единого устройства для соединения деталей конструкций – резьбовой пары.

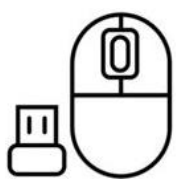


Чертеж к патенту
RU2067249C1

Кто-то скажет, что гайку и болт такой резьбовой пары можно рассматривать отдельно, и это будут две отдельные детали, имеющие определенное назначение. Допустим, но как тогда быть, например, с резьбовой парой, описанной в патенте RU2067249C1?

Эта резьбовая пара (рисунок) состоит из гайки (1) с торцевыми или продольными пазами (3) и цилиндрической детали (4) с наружной резьбой, при этом на наружной поверхности детали (4) выполнены продольные пазы (6) и/или выступы, примыкающие к ее резьбе».

В данном примере у резьбовой пары нет привычных поверхностей для завертывающего инструмента, она применяется для монтажа труб в труднодоступных местах, где не подобраться завертывающим инструментом, например гаечным или трубным ключом. Затягивающее усилие создается с помощью плоской отвертки (7) с широкой рабочей частью, которая вставляется одновременно в паз (3) гайки (1) и паз (6) детали (4) с наружной резьбой. Вращательное усилие, создаваемое отверткой, преобразуется во вращательное усилие, прикладываемое к гайке относительно детали с наружной резьбой. Очевидно, что обе детали не могут использоваться отдельно друг от друга, причем при использовании завертывающий инструмент взаимодействует с обеими деталями. И в то же время это две отдельные детали, вовсе не «соединенные между собой сборочными операциями».



Можно пример и посложнее: хорошо знакомая всем беспроводная компьютерная мышь, в комплект которой входит приемопередающее устройство, которое вставляется в USB-порт компьютера. Это тоже две части одного устройства, причем работают они совместно, не будучи связанными механически.

Разве в этих примерах описаны не устройства, а что-то иное? Хочется надеяться, что в недалеком будущем история эта будет расценена как досадное недоразумение в отечественном патентном праве.

3. ПРИЗНАКИ ИЗОБРЕТЕНИЯ

Об изобретении нельзя говорить абстрактно – мало толку. Изобретение как техническое решение, относящееся к продукту или способу, должно как-то их описывать: из чего именно состоит и как может быть изготовлен продукт, как именно и с помощью чего может быть осуществлен способ. Такие составляющие изобретения получили название «*признаки изобретения*».

Обычно все признаки, которыми характеризуется изобретение, сами по себе в отдельности известны, но изобретением они становятся собранными вместе в определенном сочетании – *совокупности признаков*, которая и обеспечивает практическую возможность изготовления продукта или осуществления способа, ради которой трудился изобретатель.

Отсюда важный вывод: надо понимать, какие признаки могут быть использованы для характеристики изобретения, что позволит нам описывать наши технические решения и, что не менее важно, сравнивать их с другими решениями. Кроме того, если именно совокупность признаков характеризует техническое решение, следовательно, его изменение будет связано, например, с исключением, добавлением, модификацией тех или иных признаков, – а это уже прямой путь к созданию новых изобретений.

В качестве примеров рассмотрим признаки, которыми могут быть охарактеризованы изобретения, относящиеся к устройству, способу и применению продукта или способа по определенному назначению.

3.1. Признаки изобретения, относящегося к устройству

Возьмем в качестве примера устройства карандаш – обычный карандаш в виде стержня, включающего деревянную оболочку, внутри которой соосно размещен грифель, и ластик, закрепленный с помощью оправки на одном из концов стержня (рис. 3.1).

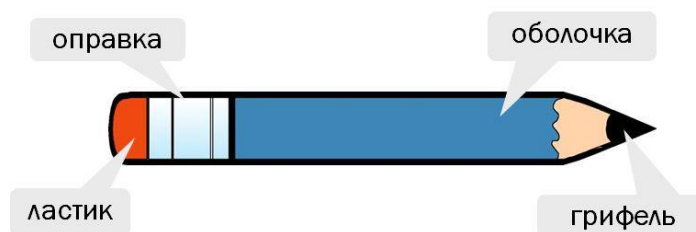


Рис. 3.1. Карандаш как пример устройства

Перечисление конструктивных элементов карандаша позволяет в нашей классификации отнести его к устройству, а если мы говорим об изобретении,

то эти конструктивные элементы и есть практическое воплощение признаков изобретения. Рассмотрим, какими могут быть признаки изобретения, относящегося к устройству.

3.1.1. Конструктивные элементы

Фактически они названы: оболочка, грифель, ластик, оправка. Правда, слой краски, покрывающий с наружной стороны оболочку, тоже является конструктивным элементом, но не будем усложнять конструкцию – для понимания обсуждаемых вопросов достаточно четырех названных элементов.

Если сравнивать эту конструкцию с самым обычным карандашом, то добавление ластика, присоединенного к оболочке с помощью оправки, охватывающей часть ластика и оболочку с одного ее конца, придает карандашу дополнительные функциональные возможности – стирать след, оставленный грифелем на бумаге. Это – другое техническое решение, обеспеченное дополнительными конструктивными элементами как таковыми.

А можно, например, дополнительно снабдить карандаш магнитом (06а), установленным внутри оправки (04) между торцом оболочки и ластиком (05), как это описано в патенте DE202010004918U1 (рис. 3.2).

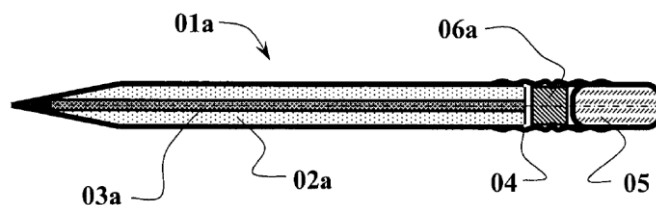


Рис. 3.2. Карандаш по патенту DE202010004918U1

В этом случае его можно цеплять, например, к дверце холодильника, чтобы был всегда под рукой, когда хочешь оставить напоминание.

А можно карандашу добавить измерительных функций, нанеся на боковой поверхности оболочки разметку для измерения линейных размеров, как это описано в патенте CN2600254Y (рис. 3.3).

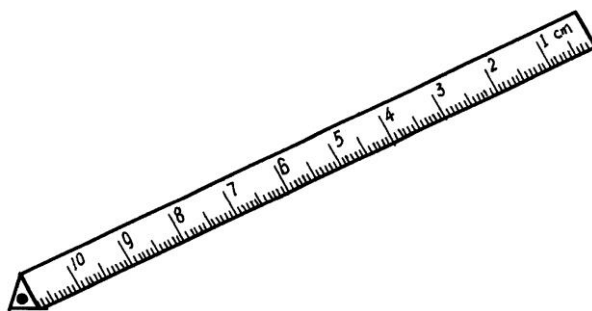


Рис. 3.3. Карандаш по патенту CN2600254Y

Обычно оболочка карандаша выполняется сплошной, и для освобождения грифеля необходимо ее срезать с помощью ножа или точилки. Однако можно обойтись без дополнительных инструментов, если оболочку выполнить, например, как описано в патенте RU2028952C1 (рис. 3.4), в виде набора полых конусов (1), как рыба чешуя соосно покрывающих грифель (3).

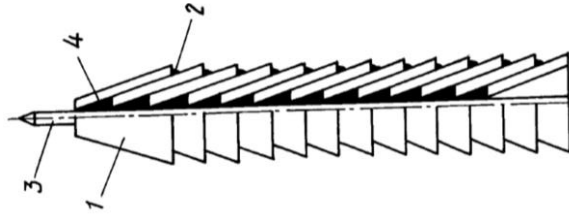


Рис. 3.4. Карандаш по патенту RU2028952C1

Такому карандашу не требуется инструмент для заточки – достаточно просто обламывать чешуйки вокруг выступающего грифеля.

3.1.2. Связи между конструктивными элементами

Конструктивные элементы карандаша как-то соединены между собой, и это не менее важная характеристика конструкции: без связей не будет конструктивного и функционального единства элементов устройства. Например, мы можем охарактеризовать соединение оправки с ластиком и оболочкой. С одной стороны, оправка сама является элементом соединения ластика с оболочкой, но ведь возможны различные варианты присоединения оправки к ластик и к оболочке, например, посредством обжатия. Можно, конечно, соединить их с помощью клея, но обжатие упрощает и, соответственно, удешевляет процесс изготовления, а это уже реальный результат, которого добивался изобретатель.

3.1.3. Взаимное расположение элементов

Взаимное расположение элементов конструкции, возможность их относительного перемещения тоже является одним из признаков, характерных для устройств. В нашем случае, например, оправка насажена на оболочку с одного конца, грифель размещен внутри оболочки без зазора (иначе выпадет, хотя, возможность свободной установки грифеля сразу наводит на размышление о создании карандашей с выдвигными стержнями). Ластик же одним концом плотно установлен в оправке. А мог бы и не плотно, и тогда изобретательская мысль начинает вертеться вокруг съемного ластика или, как это, например, описано в патенте US6547465 (рис. 3.5), ластика (104), закрываемого подвижной оправкой (106).

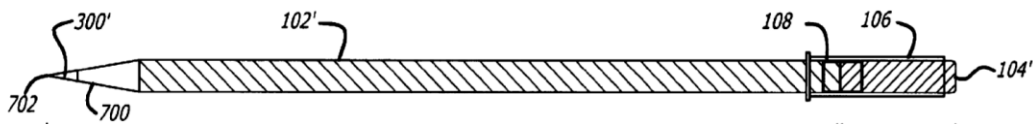


Рис. 3.5. Карандаш по патенту US6547465

Такое решение с оправкой, открывающей ластик по мере необходимости и на нужную длину, позволяет установить длинный ластик, рассчитанный на большой объем стирания, при этом ластик может быть изготовлен из мягкого материала с улучшенными стирающими свойствами.

3.1.4. Форма выполнения элементов, связей и устройства в целом

Каждому доводилось видеть карандаши с различными формами поперечного сечения (рис. 3.6).

Наиболее популярные – круглые или шестигранные. Та или иная форма поперечного сечения определяет как потребительские свойства, так и особенности технологии изготовления. Круглый в сечении карандаш легко скатится с поверхности, чуть отклоненной от горизонтальной плоскости. Карандаш, шестигранный в сечении, более устойчив к скатыванию, а его собрат с треугольным сечением легко удержится на сильно наклоненной поверхности. Карандаши с овальной формой сечения, например, удобны при столярных и строительных работах.

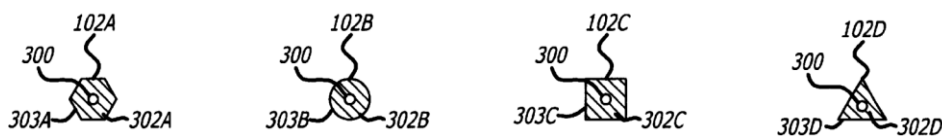


Рис. 3.6. Формы поперечного сечения карандашей

А можно ли сделать карандаш круглого сечения, но устойчивый к скатыванию? Пожалуйста, достаточно его с одного конца немного изогнуть, как это описано в авторском свидетельстве SU1729809 (рис. 3.7). Карандаш с изогнутой центральной осью не покатится с наклонной поверхностью.



Рис. 3.7. Карандаш по авторскому свидетельству SU1729809

Форма оболочки может быть более сложной, например, как это описано в патенте US5893671 (рис. 3.8), когда она имеет в поперечном сечении треугольную форму, а в продольном направлении – винтообразную, что обеспечивает, по мнению изобретателя, большую эргономичность.

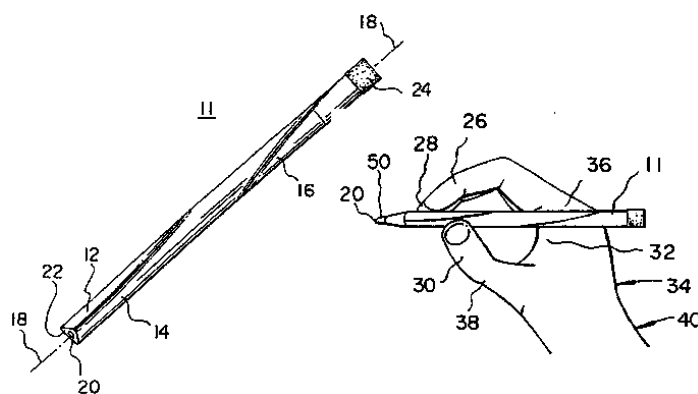


Рис. 3.8. Карандаш по патенту US5893671

Экспериментирование с формой оболочки и грифеля карандаша – достаточно популярная тема изобретательского творчества в этой области.

3.1.5. *Материал, из которого выполнены конструктивные элементы*

Материалы, из которых изготавливают те или иные элементы конструкции, имеют порой существенное значение, поскольку они определяют свойства этих элементов и характеристики устройства в целом.

Традиционно оболочки хороших карандашей изготавливаются из кедра. Конечно, могут быть и другие древесные материалы, но сегодня массовое производство использует синтетические материалы, которые могут быть, например, прозрачными или с добавкой красителя, что уже не требует отдельной окраски наружной поверхности оболочки, как, например, описано в заявке DE10208817A1 (рис. 3.9).

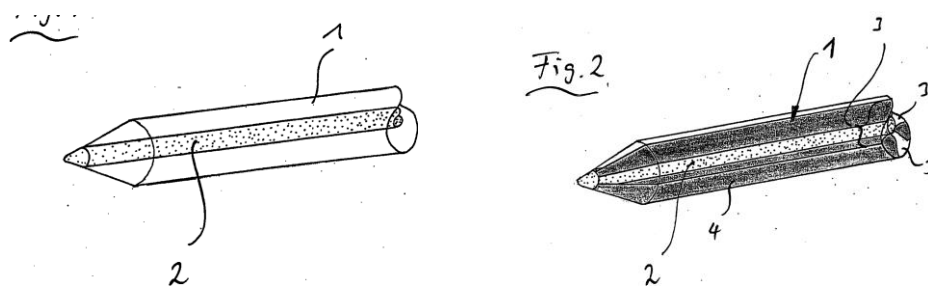


Рис. 3.9. Карандаш по заявке DE10208817A1

Понятно, что грифель карандаша для черчения должен оставлять черный след на бумаге, а карандаша для художественных работ – цветной, следовательно, в составе материала грифеля должен быть краситель.

Материал грифеля должен быть достаточно мягким, чтобы оставлять след, но при этом он не должен крошиться и, тем более, не должен быть очень хрупким, иначе он будет ломаться при заточке карандаша. Например, такой грифель может быть изготовлен из смеси, включающей CaSO_4 , BaSO_4 ,

клей и воду, которая после экструдирования в форму грифеля подвергается обжигу, как это описано в заявке CN1351934A.

3.1.6. Другие признаки

Конструктивные элементы, связи между ними, их взаимное расположение, форма и материал выполнения – вполне понятные характерные признаки устройства. Однако для характеристики устройства могут быть использованы и другие, не столь очевидные признаки.



Среда. О каких бы устройствах ни шла речь, привычными для нас всегда являются конструктивные элементы как некие материальные образования определенной устойчивой формы, которые, что называется, можно «потрогать». Чаще всего это именно так, однако в ряде случаев одной из существенных характеристик устройства может служить некая среда, удерживаемая элементами конструкции. К таким примерам можно отнести конструкции различных осветительных ламп, в частности: вакуум в обычной лампе накаливания, вакуум с добавлением паров галогенов (брома, йода) в галогеновой лампе, пары ртути в люминесцентной лампе газоразрядного типа.

Другой пример. В патенте RU2618232C1 описан металло-воздушный источник тока, в котором анод и катод разделены электролитом, содержащим ионы химически активного металла, входящего в состав анода. Здесь привычные конструктивные элементы – анод и катод в источнике тока разделены некой средой – электролитом определенного состава, связанного с составом анода. Без электролита нет источника тока, а сам электролит в данном случае является средой, удерживаемой в корпусе источника тока, в котором также размещены и электроды. Что касается состава электролита, то содержание в нем ионов активного металла, входящего в состав анода, исключает саморазряд источника тока.

Способ. Свойства отдельных элементов устройства могут зависеть от того, каким конкретно способом они были изготовлены, что в свою очередь определяет и свойства устройства в целом.

Так, в упомянутом патенте RU2618232C1 описан и катод для металло-воздушных источников тока, включающий основу из пористого проницаемого для молекулярного кислорода электропроводящего материала, на рабочей поверхности которого нанесен сополимер, полученный методом сополимеризации мономерного комплексного соединения переходного металла с осно-

ванием Шиффа и мономера из группы тиофенов. Как можно видеть, одним из конструктивных элементов катода является слой сополимера, полученного в определенном химическом процессе – сополимеризации двух определенных веществ, т. е. слой полимера охарактеризован через процесс (способ).



Другой пример. В патенте RU2442664C1 описан пенообразующий элемент, предназначенный для установки в потоке газожидкостной смеси и выполненный из предварительно свитой в спираль, а затем спутанной и спрессованной проволоки. Нет никаких сомнений, что данный пенообразующий элемент является устройством, при этом его конструктивные особенности охарактеризованы конкретным способом его изготовления: проволоку свивают в спираль, затем спутывают, а затем прессуют по форме пенообразующего элемента – в виде таблетки. Именно этот процесс и обеспечивает устройству требуемые конструктивные характеристики: низкую стоимость, устойчивость формы, низкое сопротивление потоку и высокие характеристики диспергирования.

Вернемся к карандашу. В патенте RU2732375C2 (рис. 3.10) описан карандаш, содержащий три полученных соэкструзией слоя:

- грифель (1) на основе невспененного полимера;
- окружающий грифель (1) невспененный промежуточный защитный слой (2), содержащий сополимер этилена с (С1-С4-алкил)акрилатом;
- слой (3) искусственной древесины на основе вспененного стирольного полимера, окружающий промежуточный защитный слой (2).

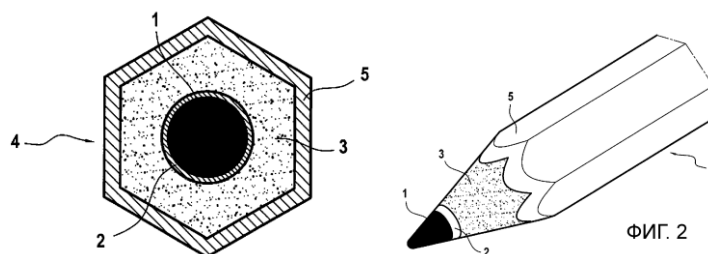


Рис. 3.10. Карандаш по патенту RU2732375C2

В результате такого процесса изготовления карандаша промежуточный защитный слой исключает выпадение грифеля и снижает риск потери когезии между грифелем и защитным слоем во время заточки карандаша.

Как видим, признаки, которыми может быть охарактеризовано изобретение, относящееся к устройству, весьма разнообразны, в том числе могут быть и такие признаки, которые, казалось бы, прямо не относятся к конструктивным. Однако если эти признаки непосредственно влияют на дости-

гаемый благодаря изобретению результат, они становятся его существенной характеристикой. При этом в любом случае основными признаками устройства всегда остаются его конструктивные элементы.

3.2. Признаки изобретения, относящегося к способу

В качестве примера рассмотрим процесс приготовления вареного яйца, который каждый, наверняка, хотя бы раз в жизни осуществил: моем яйцо, кладем в кастрюлю с водой, кастрюлю – на огонь, кипятим примерно от 2 до 10 минут, в зависимости от желаемой степени готовности вареного яйца, охлаждаем под холодной водой – готово. Как видим (рис. 3.11), в основе процесса – действия, которые мы совершаем, используя при этом сам продукт – яйцо, различные технические приспособления – кастрюлю и плиту, а также воду во всех действиях. Если мы говорим об изобретении, то все это характерно для способа как совокупности действий, совершаемых над материальными объектами с помощью материальных средств.

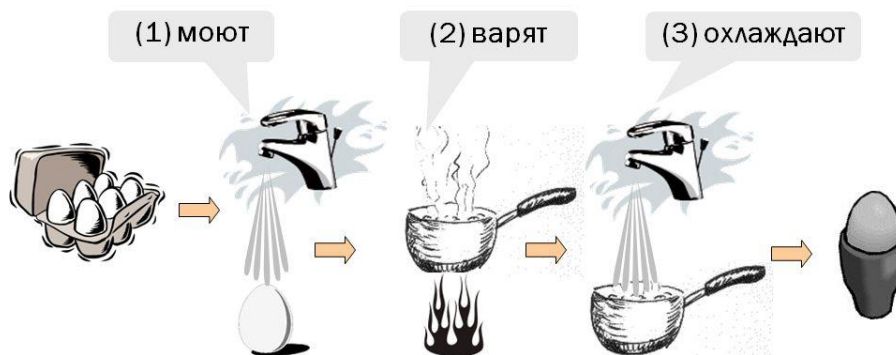


Рис. 3.11. Иллюстрация способа приготовления вареного яйца

В данном примере нас так же, как и в случае с устройством, будет интересно, какими могут быть признаки изобретения, только теперь относящегося к способу. Но прежде уточним его назначение. Согласно конечному продукту, мы получаем вареное яйцо, следовательно, это «способ приготовления вареного яйца». Обратите внимание, не «способ варки яйца», а именно «приготовления вареного яйца», поскольку «варка» в кулинарии предполагает нагрев воды, в которую положен продукт, а нагреть яйцо до температуры, при которой оно сварится, можно, вообще говоря, и иным способом.

3.2.1. Осуществляемые действия

Согласно определению способа как объекта изобретения, его ключевой характеристикой является наличие совершаемых действий, и в нашем случае можно выделить три операции:

- 1) сырое яйцо моют;
- 2) варят на огне в кастрюле с водой;
- 3) охлаждают в холодной воде.

Моют сырое яйцо в целях предотвращения заражения сальмонеллезом, бактерии которого могут быть на поверхности яичной скорлупы. Делать это надо непосредственно перед варкой.

В результате нахождения яйца в кипящей воде оно разогревается до температуры, при которой происходит денатурация (свертывание) белка.

Охлажденное водой яйцо лучше чистится, а кроме того интенсивное охлаждение замедляет образование сероводорода, являющегося продуктом разложения некоторых аминокислот во время нагревания белка и легкий запах которого иногда может исходить от яйца, сваренного вкрутую.

Как видим, каждое действие имеет определенное предназначение и в совокупности обеспечивает результат – вареное яйцо, пригодное для безопасного употребления.

Набор действий может быть расширен, например, если яйцо хранилось в холодильнике, перед приготовлением его можно выдержать при комнатной температуре, что заметно уменьшит вероятность растрескивания скорлупы во время варки. А если перед варкой яйцо со стороны воздушного мешка проткнуть тонкой иглой, оно не лопнет при варке. В итоге наш способ не изменился с точки зрения назначения – приготавливаем вареное яйцо, однако дополнительные действия приносят определенный полезный результат.

3.2.2. Последовательность действий

В данном случае описанные действия выполняются друг за другом в указанном порядке. Изменение последовательности действий опасно: например, если яйцо не вымыть перед варкой, то высока вероятность попадания бактерий в яйцо через трещину в скорлупе, образовавшуюся во время варки. Как видим, последовательность действий имеет значение.

3.2.3. Материалы (вещества), используемые при осуществлении действий

При осуществлении всех действий мы используем яйцо и воду. Казалось бы, этого достаточно, но если мы, например, добавим соль в воду, в которой будем варить яйцо, оно не вытечет, если треснет скорлупа, а за счет увеличения теплопроводности воды яйцо будет быстрее прогреваться. Соль – еще одно вещество, которое можно использовать в данном процессе и которое также обеспечивает определенный дополнительный результат.

3.2.4. Технические средства, используемые для осуществления действий

Для осуществления способа нам понадобится кастрюля и горелка (на рис. 3.11 показана газовая горелка). Систему водоснабжения, из которой мы берем воду, учитывать не будем, хотя в ряде случаев использование подобных систем может оказаться существенным признаком изобретения. Обратите внимание, что для приготовления вареного яйца можно использовать, например, микроволновую печь в качестве источника энергии, разогревающей воду, налитую в стеклянную посуду. И это уже будет другой способ.

Используемое техническое средство может оказаться не просто одним из существенных признаков способа, но и фактически единственным признаком, отличающим изобретение от других решений аналогичного назначения.

Например, в патенте RU2226124C2 описан способ получения гранулированного многокомпонентного удобрения, когда исходным продуктом являются гранулы разного вида удобрений, а итоговым – тоже гранулы, но уже смеси удобрений в той пропорции, в которой они поступили на обработку. Способ включает смешивание гранул двух и более удобрений и гранулирование смеси гранул, осуществляемое в пресс-грануляторе посредством уплотнения смеси гранул прессующими валками пресс-гранулятора и экструзии уплотненной смеси гранул через фильеры пресс-гранулятора (рис. 3.12). В данном случае решалась задача получения гранул многокомпонентного удобрения непосредственно из смеси гранул различных удобрений, без предварительного их измельчения.

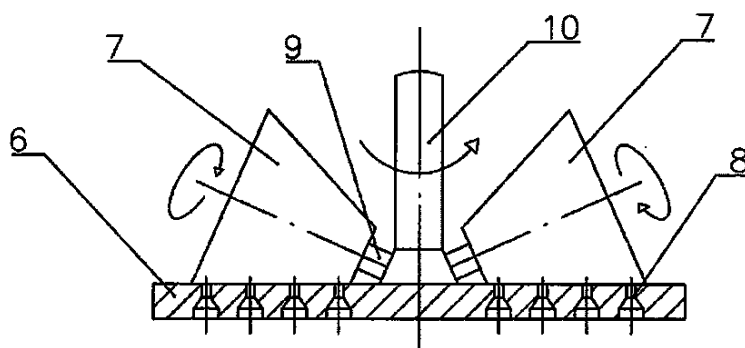


Рис. 3.12. Иллюстрация к способу по патенту RU2226124C2

Под воздействием прессующих валков (7) происходит обжатие гранул, их внедрение друг в друга, которое сопровождается возникновением молекулярных сил сцепления между отдельными компонентами. Как результат, на выходе фильер (8) матрицы (6) образуются гранулы удобрения, имеющие смешанный состав.

3.2.5. Условия (режимы) осуществления действий

Существенными признаками способа могут быть условия, при которых осуществляются те или иные операции. Температура, давление, временные параметры, режимы энергетического воздействия и прочие параметры имеют большое значение и порой определяют изобретательскую идею.

Например, в патенте RU2202118C2 описан способ спектральной фильтрации оптического излучения. Способ (рис. 3.13) основан на формировании с помощью двух пересекающихся когерентных пучков света с длиной волны λ_w дифракционной решетки в фоторефрактивном кристалле – ниобате лития LiNbO_3 , показатель преломления n которого зависит от приложенного к кристаллу электрического напряжения U , при этом ввод фильтруемого широкополосного излучения λ в кристалл осуществляют вдоль вектора дифракционной решетки. Поскольку длина волны λ_r отраженного света определяется периодом дифракционной решетки, которая в свою очередь в данной схеме определяется такими параметрами, как: показатель преломления n , длина волны λ_w формирующих решетку пучков света и угол их падения, то появляется возможность выбирать длину волны λ_r посредством изменения приложенного к кристаллу напряжения U . Фактически при осуществлении способа длина волны λ_r отраженного света есть функция указанных параметров – условий его осуществления.

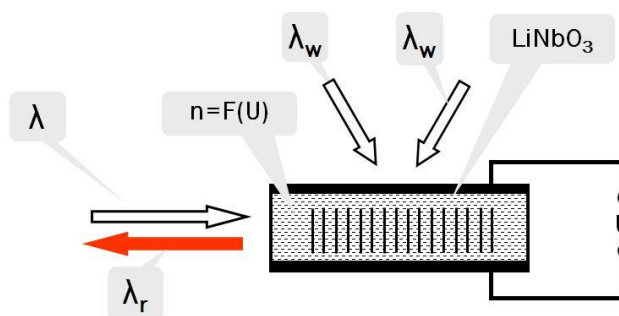


Рис. 3.13. Иллюстрация к способу по патенту RU2202118C2

А в нашем случае приготовления вареного яйца такими условиями являются, например, температура воды, в которой яйцо варится, продолжительность варки, температура воды, используемой для охлаждения яйца.

3.2.6. Вычислительная процедура как признак способа

Может ли вычислительная процедура характеризовать способ как техническое решение? С одной стороны, математические методы как таковые исключены из понятия изобретения, что вполне объяснимо, поскольку суть

их – операции с числами, которые по своей природе нематериальны. С другой стороны, вычислительная процедура как составляющая способа, характеризующая, например, условия осуществления действий, вполне может быть, и это не противоречит определению способа.

Например, в патенте RU2230485C2 описан способ определения концентрации глюкозы в крови человека, характеризующийся тем, что измеряют полное электрическое сопротивление кожи, а концентрацию глюкозы в крови определяют по выражению:

$$G(t) = G_1 e^{-a_0 t} + q + a_1 e^{-a_0 t} \int_0^t N(x) e^{a_0 x} dx,$$

где: G_1 – значение концентрации глюкозы в крови в начальный момент времени процесса измерения; q – величина, характеризующая способность организма человека к поддержанию гомеостаза по отношению к концентрации глюкозы в крови; a_0 – коэффициент, характеризующий связь между значениями полного электрического сопротивления и концентрацией глюкозы в крови конкретного человека; a_1 – коэффициент, учитывающий изменчивость внешних факторов и особенностей организма конкретного человека; $N(x)$ – нормированные измеренные значения полного электрического сопротивления кожи.

Как можно видеть, сущность изобретения связана с экспериментально установленной зависимостью между электрическим сопротивлением (импедансом) кожи и концентрацией глюкозы в крови человека. Эта зависимость есть главный отличительный признак способа, но он не есть способ как таковой, поскольку без измерения электрического сопротивления кожи (схема измерения с датчиком показана на рис. 3.14), – а это уже характеристика действий, связанных с наложением электродов, подачей и регистрацией электрических сигналов, – реализация назначения способа невозможна.

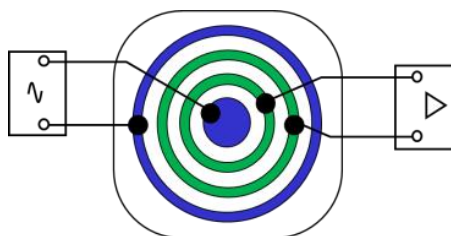


Рис. 3.14. Иллюстрация к способу по патенту RU2230485C2

Данный пример характерен для косвенных измерений, когда с помощью технических средств регистрируют один параметр, а оценку искомого параметра получают, используя найденную математическую зависимость.

Таким образом, вычислительная процедура вполне может быть признаком способа, но способ не может характеризоваться только вычислительной процедурой.

3.2.7. Алгоритм программы как признак способа

Использование вычислительной техники, работающей под управлением компьютерных программ, которые в свою очередь реализуют определенные алгоритмы, сегодня характерно для технологических процессов и различных иных способов как изобретений.

Так, в патенте RU2533021C2 описан способ вибромассажа ступней человека с помощью пьезоэлектрического преобразователя, установленного в стельке обуви и который попеременно включают в режим вибрации, подавая на него переменный электрический сигнал возбуждения или в режим генерирования электрического сигнала, вызванного давлением ступни на пьезоэлектрический преобразователь. Переключение пьезоэлектрического преобразователя из режима генерирования электрического сигнала в режим вибрации осуществляют при условии, когда величина сигнала, вызванного давлением ступни на пьезоэлектрический преобразователь, не превышает заданного значения (по меньшей мере, в это время человек не должен стоять).

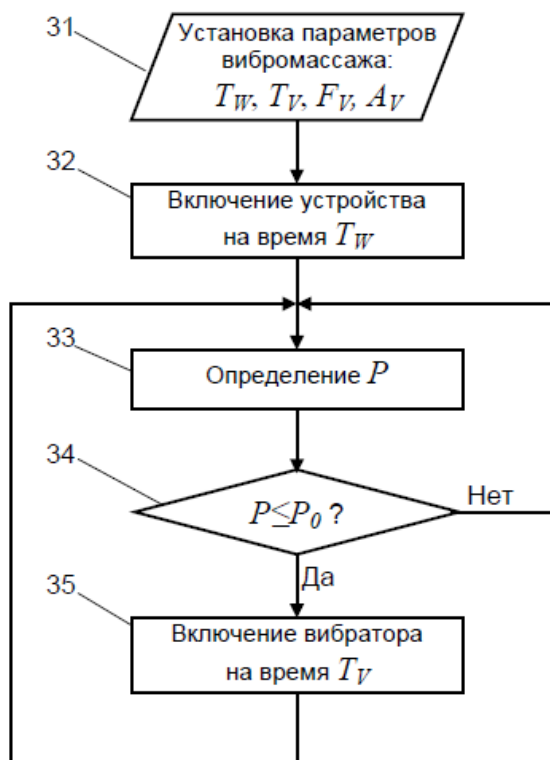


Рис. 3.15. Иллюстрация к способу по патенту RU2533021C2

На чертеже (рис. 3.15) представлена блок-схема алгоритма, в соответствии с которым осуществляется способ. Вначале пользователь задает параметры массажа (блок 31): общее время массажа – T_W ; длительность периода вибрации – T_V ; частоту вибрации – F_V ; амплитуду вибрации – A_V , после чего устройство включается на заданное время массажа (блок 32). При включении устройства пьезоэлектрический преобразователь устанавливается в режим генерирования сигнала, на основании которого определяется значение сигнала P (блок 33), вызванного давлением ступни. Затем значение сигнала P сравнивается с заданным значением P_0 (блок 34).

В случае если $P \leq P_0$ (блок 34), включается режим вибрации (блок 35). Режим вибрации включается на заданное время T_V , после чего пьезоэлектрический преобразователь возвращается в режим генерирования сигнала, и процедура повторяется до тех пор, пока значение сигнала P не превысит значения P_0 . В этом случае режим вибрации не включается. Практически изобретение выполнено на базе микроконтроллера с программой, реализующей описанный алгоритм.

Этот пример очень прост, но он в полной мере отражает возможности характеристики способа, осуществляемого с помощью технических средств, работающих под управлением компьютерных программ.

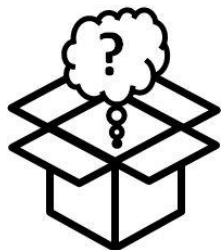
3.2.8. Без чего нет способа

Как видим, способ как изобретение может характеризоваться разными признаками, в том числе техническими средствами, используемыми для осуществления тех или иных операций, но:

Способа не может быть без действий, совершаемых над материальными объектами с помощью материальных средств.

Последовательность действий, материалы (вещества), используемые при осуществлении действий, технические средства, используемые для осуществления действий, условия (режимы) осуществления действий – это полноценные признаки способа, но только при наличии указанных действий.

3.3. Признаки изобретения, относящегося к применению продукта или способа по определенному назначению



Как было отмечено в предыдущей главе, изобретение на «применение» не есть какой-то иной объект изобретения помимо рассмотренных продукта или способа. И в этом случае изобретение также рассматривается как продукт или способ, а его сущность связана с применением продукта или способа по определенному назначению. Это означает, что признаками, характеризующими такое изобретение, являются, во-первых, признаки, характеризующие собственно применяемый продукт или способ, во-вторых, – его новое назначение. А поскольку речь идет о применении известного продукта или способа, характеристика такого изобретения фактически вырождается в указание известного продукта или способа плюс указание, в каком качестве предлагается его применить.

Применение вещества. Изобретения на применение чаще всего встречаются, когда мы имеем дело с веществами. Действительно, новое вещество обычно синтезируют в расчете на определенные его свойства, связанные с конкретным применением вещества, ради которого, собственно, оно создается. Иные же свойства вещества, если они не препятствуют его применению, как правило, не исследуются, не фиксируются, в общем – игнорируются. В итоге это вещество связывают с его определенным применением. Однако бывает, что у данного вещества, случайно или в результате специальных исследований, обнаруживаются свойства, которые позволяют применить его в новом, доселе неизвестном качестве. В этом и есть суть изобретения – увидеть возможность применения известного вещества по новому назначению.

Например, было известно такое вещество, как диметилсульфоксид, который использовался как противовоспалительное средство, а также были известны противоишемическая, вазодилатирующая, антитромбиновая, адаптогенная, антиокислительная и другие виды активности диметилсульфоксида, в том числе его терапевтическая эффективность при лечении инфаркта миокарда. В соответствии с изобретением по патенту RU2473336C1 предложено противоязвенное средство, охарактеризованное следующим образом: «Применение диметилсульфоксида в качестве средства для лечения язвенной болезни желудка и двенадцатиперстной кишки».

Два других примера связаны с применением по иному назначению такого препарата, как мексидол, который применялся для лечения острых нарушений мозгового кровообращения, дисциркуляторной энцефалопатии, вегетососудистой дистонии, атеросклеротических нарушений функции мозга, невротических расстройств:

- применение мексидола в качестве средства для коррекции инсулиновой резистентности (патент RU2158590C1);
- применение мексидола в качестве антимикробного средства (патент RU2157686C1).

Еще пример: применение гуанидинуксусной кислоты в качестве кормовой добавки (патент RU2341972C2).

Применение устройства. Значительно реже встречаются изобретения на применение по новому назначению устройства. В качестве такого примера можно привести изобретение по патенту RU2074089C1 «Устройство для отделения коры от дробленной древесной массы» (рис. 3.16).

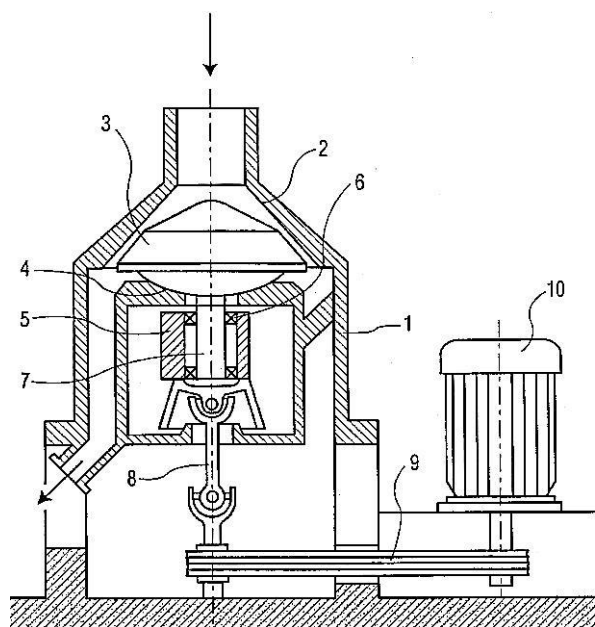


Рис. 3.16. Иллюстрация к изобретению по патенту RU2074089С1

Одной из задач в производстве качественной бумаги является подготовка технологической щепы с низким содержанием фракции коры. Идеальным является использование окоренной деловой древесины, но это ведет к существенному удорожанию бумаги.

При этом есть много дешевого сырья в виде лесосечных отходов, тонкомера, который, однако, невозможно сразу использовать, поскольку прежде необходимо отделить кору от веток, что само по себе является непростой задачей.

Предложено использовать для отделения коры от дробленной древесной массы существующую конусную инерционную дробилку (КИД), предназначенную для измельчения материалов повышенной твердости за счет ударного разрушения. КИД имеет корпус (1) с загрузочным отверстием. Внутренняя поверхность (2) корпуса выполнена в виде конусной поверхности, расширяющейся в нижней части. Рабочее тело (3) установлено на сферической опоре (4) и снабжено дебалансным вибратором (5), соединенным посредством карданного вала (8) и клиноременной передачи (9) с двигателем (10). Как было обнаружено изобретателями, КИД обеспечивает эффективную оттирку коры от неокоренной щепы и ее измельчение, при этом окоренная щепа не подвергается разрушению. После КИД фракции коры и окоренной щепы, имеющие существенно разные размеры, легко разделяются известными методами.

Как можно видеть, сущность изобретения заключается в том, что дробилку, предназначенную для измельчения материалов повышенной твердости, предложено использовать в совершенно ином качестве – для отделения коры от дробленной древесной массы. Соответственно, изобретение охарактеризовано как «Применение конусной инерционной дробилки в качестве устройства для отделения коры от дробленной древесной массы, состоящей из щепы без коры и неокоренной щепы и/или коры».

Что касается применения по иному назначению известного способа, то такие изобретения практически не встречаются. Любой способ имеет опреде-

ленное назначение и характеризуется, как мы теперь понимаем, действиями, связанными с конкретными техническими средствами, веществами, объектами живой природы, поэтому его осуществление в ином назначении предполагает действия, связанные с какими-то иными техническими средствами, веществами и т. д., т. е. формально это будет уже иной способ.

3.4. Патентная формула



А теперь – финальный аккорд нашего знакомства с различными признаками, которыми может быть охарактеризовано изобретение, – *формула изобретения*.

Формула изобретения, формула полезной модели или в общем случае *патентная формула* – это словесная характеристика изобретения в виде совокупности его существенных признаков. Фактически патентная формула есть словесное перечисление конечного числа существенных признаков, характеризующих изобретение, – всех тех, которые обсуждались в данной главе. При этом указание на то, что признаки «существенные», означает, что именно в такой совокупности они необходимы для того, чтобы изобретение можно было реализовать (осуществить) в соответствии с его назначением и достижением того результата, ради которого это изобретение создавалось.

Патентная формула включает по меньшей мере один так называемый *независимый пункт*, в котором изобретение охарактеризовано указанным образом. Кроме того, формула может включать так называемые зависимые пункты, в которых изобретение, охарактеризованное в независимом пункте, дополняется иными признаками или раскрываются варианты (особенности) выполнения признаков независимого пункта.

Патентная формула – это условно модель, например, собранная из деталей конструктора LEGO, где детали – отдельные признаки изобретения.

Патентная формула определяет, на какое именно изобретение выдан патент; по патентной формуле на практике решается вопрос об установлении факта использования изобретения.

К патентной формуле мы вернемся в последующих главах при обсуждении вопросов патентования изобретений и полезных моделей, а также вопросов их использования.

4. ПРАВО НА ИЗОБРЕТЕНИЕ

Обсуждение патентных прав начнем с отправной точки – с момента, когда создано изобретение, и главного вопроса: какие при этом и у кого именно возникают *права на созданное изобретение*, иначе – кто получает право распорядиться судьбой созданного изобретения, в частности, кому принадлежит право на подачу заявки и получение патента на изобретение?

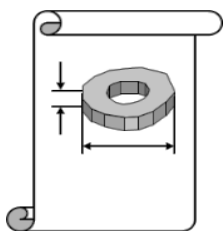
Отметим, что все, сказанное далее в полной мере также относится к правам в отношении и технических решений, патентуемых как полезные модели, и дизайнерских решений, патентуемых в качестве промышленных образцов.

4.1. Автор



Автор изобретения, он же *изобретатель*, – главное действующее лицо, причем не только как создатель изобретения, но и в вопросе определения прав на него. С определения автора начинается любой разговор об изобретении и о правах, связанных с этим изобретением. Неправильное определение действительного автора может повлечь серьезные последствия как в части патентования изобретения, так и в виде ответственности, в том числе уголовной, лиц, распорядившихся судьбой изобретения, но не имевших на это права.

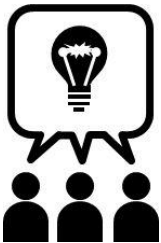
Автор – человек, творческим трудом которого создано изобретение¹⁷. Но это формальное определение таит в себе массу практических проблем.



Начнем с вопроса: какое именно изобретение? Мы уже познакомились в понятием изобретения как технического решения и в данном случае отсекаем всякий иной творческий результат, не удовлетворяющий этому понятию. Прежде всего, изобретение должно быть формализовано, например, в виде чертежей и/или описания конструкции устройства, описания технологического процесса, описания состава, структуры вещества, способа его получения и пр. Пока мы не зафиксируем изобретение в том виде, в котором все смогут его однозначно воспринимать, считайте, что изобретения как предмета для дальнейшего разговора о правах на него, разговора о патентах не существует. Да, абстрактный разговор в данном случае не годится, – образно говоря, надо взять бумагу и карандаш.

¹⁷ ГК РФ, ст. 1347.

Теперь, когда мы имеем возможность одинаково понимать, что же именно изобретено, надо определить, кто автор этого изобретения. Учитывая, что изобретение – это некое указание, путь, как что-то делать или сделать, стало быть, изобретатель – это тот, кто пришел и сказал: *«Делать надо вот так!»*. И вот когда у вас на столе лежит формальное описание изобретения, остается только определить, кто это сказал. Это и есть автор изобретения.



Понятно, что при определении автора изобретения могут быть названы несколько, как говорят, соавторов изобретения¹⁸. Все они должны признаваться авторами изобретения с одинаковыми правами на него. Речь идет о равенстве прав на изобретение в смысле возможности распорядиться изобретением или правами на него, но не о равенстве прав, например, на вознаграждение от использования изобретения, распределение которого авторы могут установить по своему усмотрению.

Обратите внимание, что помимо автора с созданием изобретения могут быть связаны разные люди. Например, кто-то выполнил расчет прочности придуманной изобретателем конструкции, кто-то изготовил макет изделия или образцы материала, подтверждающие возможность осуществления изобретения, кто-то выполнил испытание нового продукта, в котором воплощено изобретение. Это важная работа, влияющая на дальнейшую судьбу изобретения. Но если она не изменяет изобретение (то самое, которое мы описали), такие люди не могут считаться его авторами. При этом могут появиться другие изобретения, например, относящиеся к методам и средствам испытаний, но это уже другие изобретения со своими авторами.

Работа патентного специалиста (патентоведа, патентного поверенного) с изобретателем и его изобретением часто приводит к тому, что, например, уточняется сущность изобретения, выявляются варианты его осуществления. Это неизбежно отражается на характеристике изобретения, как оно будет описано в заявке на выдачу патента. Порой это может выглядеть достаточно далеко от представления автора о своем изобретении, с которого был начат разговор. Тем не менее, если сущность изобретения не поменялась, а лишь была уточнена его характеристика, в том числе с учетом уровня техники, мы не можем причислять к числу авторов изобретения патентоведа, какой бы ни была определяющей его роль в выявлении изобретения, подготовке заявки и ведении делопроизводства в процессе получения по ней патента.

¹⁸ ГК РФ, ст. 1348.

4.2. Право на получение патента на изобретение

Итак, изобретение создано, теперь надо понять, что можно делать в смысле «распоряжения» его судьбой. Понятно, что можно ничего не делать, а можно, например, осчастливить человечество, выложив описание изобретения в интернете. Можно начать его использовать, например, производя на основе изобретения продукцию. А можно, – и здесь наш главный интерес, связанный с правами на изобретение, – подать заявку на получение патента или сохранить изобретение в тайне как ноу-хау. В конце концов, можно уступить такие возможности другому лицу – все, как показано на рис. 4.1.

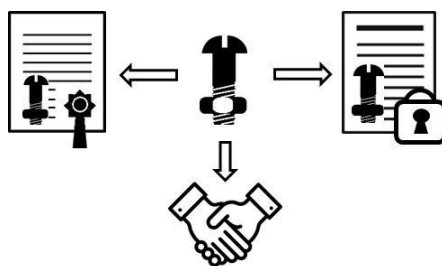


Рис. 4.1. Возможности распоряжения правом на изобретение

Обратите внимание: никаких патентов пока нет – речь идет о потенциальных возможностях выгодно распорядиться судьбой изобретения в смысле прав на него. При этом подача заявки на получение патента – всего лишь один из возможных вариантов.

4.3. Правообладатель

Наконец, главный вопрос: кто же то лицо, которому закон предоставляет право распорядиться судьбой изобретения, кто этот «правообладатель»?

Здесь мы сознательно не употребляем слово «патентообладатель», поскольку патента пока нет, так же, как и слова «владелец исключительного права на изобретение», поскольку ранее договорились, что словосочетание «исключительное право» будем использовать в смысле запрета на использование изобретения, а он (запрет) возникает только после выдачи патента.

И второе замечание: речь пойдет о праве на изобретение, возникшем, во-первых, на основании закона, а во-вторых, в тот самый момент, когда изобретение создано, а точнее, – когда мы его формально описали. В дальнейшем лицо, которому это право принадлежит, может уступить его другому лицу, но это уже будет, как говорят, переход права на изобретение *по договору*.

Итак, кому? Логично предположить, что право на изобретение принадлежит тому, кто его создал, и в этом смысле выбор у нас достаточно очевид-

ный, да и пока небольшой, – это автор. В общем случае упомянутое право на изобретение принадлежит его автору¹⁹, а если авторов несколько – каждому из них в равной мере, при этом распоряжаются они этим правом совместно²⁰.

Но есть одно исключение из правила: если, создавая изобретение, автор находился в трудовых отношениях с неким работодателем, т. е. автор был его работником, и изобретение было создано в связи с выполнением им трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя, право на изобретение принадлежит работодателю. Это тот случай, когда мы имеем дело с так называемым «служебным изобретением»²¹. Разберем его особенности.

4.4. Служебное изобретение



Прежде всего, отметим, что несмотря на устойчивое словосочетание «служебного изобретения» как такового, т. е. в отрыве от автора, не бывает. Изобретение может быть служебным только для конкретного автора. Действительно, авторов изобретения может быть несколько, однако для кого-то оно служебное, а для кого-то нет, – вариаций может быть много. Так, один автор может быть работником данного работодателя, и созданное изобретение есть результат выполнения им трудовых обязанностей, для другого – пусть даже и работника этого же работодателя – создание изобретения не было связано с его трудовой деятельностью. Бывает, что для одного автора в силу указанных обстоятельств изобретение является служебным, а для другого – нет, поскольку с данным работодателем его не связывают трудовые отношения.

Понятие служебного изобретения всегда *персонифицировано*, т. е. оно относится только к конкретному автору, – это важнейший момент как в вопросе определения правообладателя, так и в выстраивании договорных отношений с другими авторами, для которых это же самое изобретение не является служебным. Допустимо употреблять словосочетание «служебное изобретение» только в случае, если автор один, во всех остальных – требуется уточнение с указанием, для кого именно оно является служебным, например, так: «изобретение служебное для...».

¹⁹ ГК РФ, ст. 1357.

²⁰ ГК РФ, ст. 1348.

²¹ ГК РФ, ст. 1370.

4.4.1. Трудовые и гражданско-правовые отношения



Любой человек может стать автором изобретения, находясь в разных ипостасях: будучи наемным работником, или выполняя работу по гражданско-правовому договору, или вне всяких обязанностей – сам по себе. Последний случай не рассматриваем в силу очевидности определения правообладателя, а вот первые два требуют специального обсуждения, тем более что из-за невнимательности к характеру отношений сторон часто возникают споры относительно прав на изобретение.

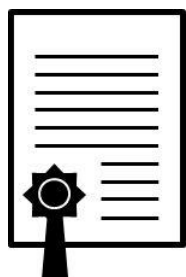
Закон определяет право на изобретение за работодателем, если он с изобретателем находится в трудовых отношениях, регулируемых Трудовым кодексом РФ. Такой подход представляется вполне логичным и обоснованным, если учесть характер взаимоотношений работника и работодателя. В обязанности работодателя входит: обеспечение условий труда, техники безопасности, выплата заработной платы не меньше установленного законом минимального размера оплаты труда, предоставление оплачиваемого отпуска, оплаты больничного, отчисления в фонд социального страхования, пенсионный фонд, а также другие социальные гарантии, установленные трудовым законодательством. Со стороны работника фактически обязанность одна – выполнять работу, определенную трудовым договором, должностной инструкцией или заданием работодателя. При таких отношениях права на все результаты труда работника, в том числе на созданные при выполнении трудовых обязанностей изобретения, принадлежат работодателю.

Если же отношения с изобретателем определены гражданско-правовым договором (в соответствии с Гражданским кодексом РФ), например договором на выполнение научно-исследовательских работ, договором подряда, договором возмездного оказания услуг, в котором изобретатель выступает в качестве исполнителя (подрядчика), то характер их отношений иной. Никаких социальных гарантий, как это бывает в случае трудовых отношений, заказчик не несет, а где и как будет выполняться работа – это забота исполнителя, в крайнем случае особые условия ее выполнения могут быть определены дополнительно в договоре. При этом исполнитель, в отличие от работника, который получает заработную плату, т. е. плату *за процесс труда*, получает вознаграждение *за результат труда*. При таких отношениях вполне обоснованно, что у заказчика нет безусловного права на созданное при выполнении работ

изобретение, – оно может перейти к нему только на договорных условиях, как правило, установленных в рамках того же договора на выполнение работ. Право использовать созданное изобретение, являющееся результатом работы, за которую было уплачено вознаграждение, у заказчика есть безусловно, но право распорядиться изобретением и правами на него он может получить только на основании договора с исполнителем – автором изобретения, если только договор прямо не предусматривал создание такого изобретения²².

4.4.2. Права автора служебного изобретения

Автор, для которого изобретение является служебным, тем не менее, имеет определенные права, связанные с этим изобретением. Сразу оговоримся – это права, установленные российским законодательством, и они не характерны для стран с развитыми рыночными отношениями.



Право на получение патента. Как это не покажется странным, право на изобретение, которое принадлежит работодателю в силу его служебного характера, может, – причем так же по закону, – перейти (вернуться) к его автору²³. Это возможно, если работодатель не распорядился принадлежащим ему правом на изобретение, т. е. не подал заявку на получение патента, не уступил данное право другому лицу или не принял решение о сохранении изобретения в тайне как ноу-хау, – и ничего из этого не сделал в течение шести месяцев со дня уведомления его автором о созданном изобретении. Чем руководствовался законодатель, почему право на изобретение должно перейти автору – работнику, для которого оно служебное, почему именно шести месяцев, – понять невозможно, если мы живем в обществе рыночных отношений и частной собственности. Тем не менее норма закона есть, и нам надо понимать, что с этим делать.

Первое, на что следует обратить внимание независимо от интересов работодателя или работника, – переход права жестко связан с шестью месяцами, отсчет которых начинается с даты уведомления работником работодателя о созданном изобретении. Мы уже обсуждали вопрос о том, когда появляется изобретение как предмет разговора о правах на него, – только когда оно сформулировано и облечено в некую объективную, воспринимаемую нами форму. Самый простой вариант: изобретение задокументировано (составлено

²² ГК РФ, ст. 1371.

²³ ГК РФ, ст. 1370, п. 4, абз. 2.

описание, чертежи и проч.), на документе указаны автор, дата и документ подписан работодателем и автором – работником.

Если вас как работодателя интересуют права на создаваемые на вашем предприятии изобретения, с этого момента вы будете планировать, что вам надо успеть сделать в течение следующих шести месяцев. В крайнем случае, у вас всегда есть возможность принять решение о сохранении изобретения в тайне и известить об этом автора. И не забудьте на том же документе с описанием изобретения получить от автора подпись, свидетельствующую, что он понимает конфиденциальный статус изобретения, а также последствия для него в случае нарушения конфиденциальности. Можно, конечно, откладывать старт шестимесячного периода, не документируя изобретение, но это – не решение проблемы, а уход от нее: отсутствие четкого понимания работником и работодателем того, что и когда создано, делает непрогнозируемым их поведение в отношении изобретения и прав на него.

Со стороны работника, если у вас есть интерес в приобретении прав на служебное изобретение, не стоит скрывать от работодателя факт его создания, поскольку право на изобретение к вам может перейти только при условии, что вы уведомили работодателя о его создании, – это ваша обязанность. Проще договориться с работодателем в отношении не нужных ему прав на изобретение, чем потом доказывать, что изобретение, на которое вы подали патентную заявку, не имело для вас статуса служебного. Еще меньше шансов у вас будет уступить права на изобретение другому лицу, поскольку грамотный правоприобретатель обязательно будет исследовать вопрос о том, почему и на каком основании вы распоряжаетесь правами на изобретение, очевидно связанное с вашей трудовой деятельностью, – он ведь захочет получить права законно, не так ли?

Что касается использования работодателем служебного изобретения, права на которое перешли работнику и на которое получен патент, то работодатель вправе использовать изобретение на условиях простой лицензии, размер и порядок платежей по которой определяется договором между работодателем и работником. Из этого следует важный вывод: если вы как работодатель не возражаете против приобретения работником прав на служебное изобретение, однако не исключаете возможность использования его в собственном производстве, непременно заключите с работником договор, обязывающий предоставить вам лицензию на оговоренных условиях, если работник получит патент. А на случай, если работник уступит право на полу-

чение патента или полученный патент другому лицу, также включите в договор условие, что такая уступка будет возможна только если правопреемник примет на себя указанные обязательства по лицензии.



Право на вознаграждение. Работник, для которого изобретение является служебным, имеет право на вознаграждение²⁴. Основанием является получение работодателем патента на изобретение, либо принятие решения о сохранении изобретения в тайне, либо уступка права на получение патента другому лицу. Право на вознаграждение возникает у работника и в случае, когда работодатель не получит патент по поданной заявке на изобретение по зависящим от него причинам, например, не уплатив пошлину, не ответив на запрос экспертизы или отказавшись получать патент, хотя по результатам экспертизы было принято решение о его выдаче. Если же патент не был выдан вследствие непатентоспособности изобретения, то этот случай не учитывается.

Вопрос о размере и порядке выплаты вознаграждения предложено решить работнику и работодателю между собой на основе договора. Здесь возможны различные варианты. Например, стороны могут договориться, что в случае использования изобретения в собственном производстве работодатель выплачивает работнику 2 % (здесь и далее числа, разумеется, условные) выручки, полученной в течение трех лет от продажи продукции, произведенной с использованием изобретения. Если же работодатель как патентообладатель продаст лицензию на использование изобретения другому лицу, то работнику будет выплачено 10 % поступивших лицензионных платежей, а если будет продан патент – 15 % от суммы этой сделки. Здесь возможны любые варианты и комбинации – это вопрос договора. В конце концов, никто не запрещает определить размер вознаграждения в один рубль, что разумно и вполне обоснованно характером трудовых отношений, но это непременно нужно включить в условия договора.

Важно отметить, что выплата вознаграждения за служебное изобретение именно на основе договора приобретает принципиальное значение для работодателя. Прежде всего эти выплаты можно планировать. Во-вторых, договорный характер отношений позволяет обосновывать соответствующие выплаты и их размер получением соответствующего дохода, часть которого может быть направлена на выплату вознаграждения. При этом наличие дого-

²⁴ ГК РФ, ст. 1370, п. 4, абз. 3.

вора позволяет включать выплаты работнику в затраты, а их источником определять конечного потребителя (в случае продажи продукции) либо лицензиата или приобретателя патента.

Наконец, нельзя не учитывать стремление государства регулировать вопросы выплаты вознаграждения, причем без какого-либо учета экономического состояния компании. Так, Постановление Правительства Российской Федерации от 4 июня 2014 г. № 512 обязало работодателя в случае отсутствия договора с работником выплачивать ему вознаграждение, размер которого привязан к средней заработной плате работника, а срок выплаты вообще никак не связан с какой-либо выгодой, полученной работодателем от изобретения²⁵. И хотя данное Постановление отменено, очередным Постановлением Правительства РФ от 16.11.2020 № 1848 утверждены новые Правила, основным изменением которых по сравнению с предыдущими стало увеличение размера вознаграждения. Для работодателя эти постановления таят серьезную опасность: если до 1 октября 2014 г. работник мог обратиться в суд с иском о заключении договора, то с указанной даты предметом иска может быть требование выплаты вознаграждения в соответствии с утвержденными Правилами. Отсюда однозначная рекомендация работодателю: обязательно заключайте с работниками – авторами изобретений – упомянутые договоры, в которых размер, условия и порядок выплаты вознаграждения напрямую связаны с выгодой, *фактически получаемой* работодателем от этого изобретения, например, как это только что описано.

В целом же установленное законом насильственное право на вознаграждение за служебное изобретение выглядит довольно странным в условиях частного предпринимательства и свободных рыночных отношений. Скорее оно соответствует социалистическим отношениям или государственно-капиталистическим.



Типичные заблуждения. Несмотря на подробное описание взаимоотношений работодателя и работника в отношении прав на создаваемые работником изобретения, как показывает практика, нелишним будет рассмотреть несколько типичных заблуждений, связанных с определением служебного характера изобретения.

²⁵ Постановление Правительства Российской Федерации от 4 июня 2014 г. № 512. «Об утверждении Правил выплаты вознаграждения за служебные изобретения, служебные полезные модели, служебные промышленные образцы».

«Все, что создал мой работник на предприятии, принадлежит предприятию», – так иногда считает работодатель. Вообще говоря, человек, находясь на рабочем месте, может придумать много чего, что не имеет непосредственного отношения к его трудовым обязанностям. Ясно, что все созданное им в этом случае не имеет никакого отношения к понятию служебного изобретения. При этом работник для создания изобретения может даже использовать оборудование и материалы, принадлежащие работодателю. Но если создание изобретения не было связано с его трудовыми обязанностями, то прав у работодателя на такое изобретение все равно нет, хотя и есть права на его безвозмездное использование²⁶. А если не нравится, что работник в рабочее время использует оборудование предприятия во внеслужебных целях, – наведи порядок, следи за соблюдением трудовой дисциплины.

«Все, что придумано вне работы, принадлежит мне, но не работодателю», – так порой рассуждает уже работник. Такое мнение тоже не вытекает из закона. К решению производственной проблемы, над которой он трудится, работник может прийти когда угодно и в любом месте – вечером на кухне, в выходной день на даче, в отпуске. Человек, в отличие от компьютера, так устроен, что не может думать строго по часам: начинать с началом рабочего дня и прекращать, покидая рабочее место. И не имеет значения, где и когда ему в голову пришла замечательная мысль. Важно, что в этот период времени у него был трудовой договор, и он имел такие трудовые обязанности, которые требовали от него работы над тем, что он в итоге изобрел.

«Если работодатель не выплатил мне вовремя зарплату, право на служебное изобретение переходит мне», – еще один вариант представления работником о правах на результаты работы. Никакой связи! Если изобретение для работника служебное в соответствии с указанными критериями, оно и есть служебное, и права на него принадлежат работодателю, причем независимо от того, выплатил он вам зарплату, скажем, за последние три месяца или не выплатил. Если не выплатил, так это он нарушил условия трудового договора в соответствующей его части, и вы можете с ним судиться, – пожалуйста, но только в части зарплаты. Если он вам отказывает в иных гарантированных трудовым законодательством и трудовым договором обязательствах, например, рабочее место не оборудовано, в отпуск очередной не отпускает и пр., то это тоже предмет спора. Но все это не имеет отношения к

²⁶ ГК РФ, ст. 1370, п. 5.

понятию служебного изобретения и никак не влияет на принадлежность прав на него.

Из этой же серии еще одно заблуждение, что после увольнения с предприятия права на служебное изобретение принадлежат автору. Иногда человек начинает считать, что уволившись с предприятия, он может подать заявку и получить патент на изобретение, созданное в последнее перед увольнением время. Это желание тем более усиливается, если расставание работника и работодателя было не самым приятным. Уж теперь-то он ничего не сможет со мной сделать, – рассуждает бывший работник. И опять, с законом это никак не соотносится. Даже если срок вашего договора прекратился, неважно по какой причине, но изобретение было создано в то время, когда вы еще были работником, права на него все равно принадлежат работодателю.

4.5. Права на изобретение, созданное при выполнении НИОКР

Рассмотрим пример (рис. 4.2), когда некое производственное предприятие, скажем, завод, запланировав обновление выпускаемой продукции, заказывает некоему научно-исследовательскому институту (НИИ) провести исследования и разработать новую продукцию (технологии и т. п.). Стороны заключают договор, например, договор на выполнение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ (НИОКР), по которому НИИ как исполнитель обязуется выполнить эти работы и передать заводу как заказчику их результаты, – типичная схема отношений.

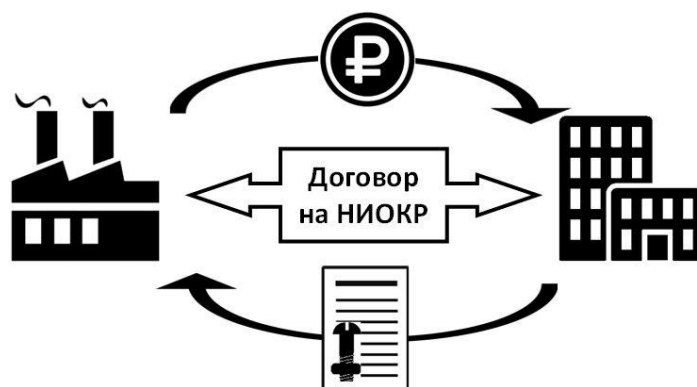


Рис. 4.2. Схема отношений промышленного предприятия и НИИ при выполнении заказных исследований и разработок – НИОКР

Работы выполнены, оплачены, результаты работ в виде отчета, экспериментальных образцов переданы заказчику. Поскольку работы предусматривали разработку новой продукции, новой технологии ее изготовления, мы вправе ожидать, что результаты работ включают различные технические ре-

шения, иначе – изобретения. Для простоты дальше говорим об одном из них, например, касающемся конструктивного решения нового продукта.

Относительно возможности использования заказчиком результатов работ, здесь все просто: заказал, оплатил, получил – используй в производстве продукции. Вопрос другой: кто имеет право на созданное в результате работ изобретение, в частности, право на получения на него патента?

Что касается самого изобретения, то проблем с его идентификацией не должно быть, – оно описано в отчете. А вопрос о правах на изобретение мы всегда должны начинать с установления его автора. Предположим, что автором является работник НИИ, назовем его изобретатель А, который вел эту разработку. В этом случае ответ очевиден: для изобретателя А изобретение служебное, следовательно, право на него принадлежит НИИ. Это – в общем случае, без учета каких-либо иных условий данной задачи.

И вот в этой ситуации заказчик, а конкретно – директор или главный инженер завода, должен понимать, что если он планирует по результатам НИОКР производство продукции и рассчитывает на патентную охрану как средство противодействия копированию продукции конкурентами, то в договоре с НИИ должно появиться условие, по которому права на созданные при выполнении работ изобретения (как правило, указывают шире – на результаты интеллектуальной деятельности) будут принадлежать заказчику. Если же заказчику этого не требуется, он вполне обоснованно может обсуждать уменьшение цены договора. В конце концов, результат работ, который можно использовать в производстве, – это одно, а права на изобретения – это некий дополнительный результат – «сверхрезультат», который стоит отдельных денег. Следует заметить, что закон ограничивает права заказчика только на такие изобретения, создание которых договором прямо не предусматривалось. Но как их отделить от всех результатов работ, ведь в техническом задании невозможно точно сформулировать, какие именно изобретения должны быть созданы. Поэтому, если заказчика интересует не только использование результатов работ для собственных нужд, но и права на них, во избежание споров это следует прямо указать в договоре.

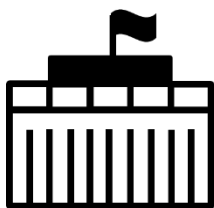
Далее, допустим, НИИ для выполнения работ подряжает в качестве субподрядчика некоего специалиста, который участвует в разработке и вместе с изобретателем А также является автором обсуждаемого изобретения, – назовем его изобретатель Б. Теперь уже замдиректора по науке НИИ, которому принесли на подпись договор подряда с этим специалистом, задается вопро-

сом: права на создаваемые изобретения по договору должны отойти заводу, и чтобы это гарантировать в ситуации, когда автором изобретений может оказаться не работник НИИ, а исполнитель по гражданско-правовому договору, в договоре с ним надо предусмотреть, что права на эти изобретение будут принадлежать НИИ. Фактически условия основного договора с заводом, относящиеся к правам на создаваемые изобретения, транслируются в договор между НИИ и будущим изобретателем Б.

Ясно, что если в качестве субподрядчика будет юридическое лицо, в договоре с ним НИИ также должен включить аналогичные условия о правах на изобретения, иначе не сможет выполнить условия своего договора с заводом.

Кстати, заводу как заказчику НИОКР тоже следует учесть возможные схемы взаимоотношений исполнителя с субподрядчиками, предусмотрев в основном договоре на выполнение НИОКР условие, по которому исполнитель может заключать такие субподрядные договоры только по согласованию с заказчиком. Это позволит контролировать вопросы прав на создаваемые результаты интеллектуальной деятельности и прав на их использование, а также условия конфиденциальности при выполнении таких работ.

4.6. Права на изобретение, созданное при выполнении государственного контракта



Как было отмечено, государство, так же как и физические или юридические лица, может быть патентообладателем. В стране выполняется много работ за счет средств госбюджета, и есть среди них такие, при выполнении которых могут создаваться новые технические решения. В основном это работы (исследования и разработки), выполняемые вузами, академическими и отраслевыми НИИ, хотя и частные компании могут также участвовать в их выполнении. Соответственно, если госзаказчик планирует последующее беспрепятственное использование результатов работ, его должен волновать вопрос о правах на создаваемые изобретения. В противном случае может сложиться ситуация, когда возможность использования результатов работ будет заблокирована патентами на эти изобретения, ведь по общему правилу права на изобретения, включая право на получение патентов, принадлежит тому, кто их создал, т. е. исполнителю работ по госконтракту. При этом госзаказчик может не иметь соответствующих производственных средств для использования этих изобретений, а предприятия, на которых он мог бы разместить

производство, формально не являются заказчиками по данному госконтракту, соответственно, не смогут использовать результаты работ, если исполнитель получит патенты на эти изобретения.

В разных странах вопрос о правах на изобретения, создаваемые по госконтрактам, может решаться по-разному – от полной свободы исполнителя распоряжаться этими правами, до безусловной передачи этих прав государству. В России установлены следующие правила²⁷.

Правило первое. Права на такие изобретения принадлежат исполнителю, за исключением случаев²⁸, если изобретение:

- непосредственно связано с обеспечением обороны и безопасности;
- необходимо для предоставления государственных (муниципальных) услуг либо для осуществления государственных (муниципальных) функций;
- создано при выполнении работ по госконтракту, заключенному в целях реализации международных обязательств Российской Федерации;
- в других случаях, установленных законом.

В этих случаях права на изобретение принадлежат соответственно Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию, от имени которых выступает государственный или муниципальный заказчик. При этом в контракте указывается, на основании какого из перечисленных обстоятельств права на изобретение закрепляются за указанными лицами.

За исключением указанных случаев госконтракт или муниципальный контракт может устанавливать совместное владение правами на созданное изобретение исполнителем и соответственно Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием. Логика здесь такая: если заказчику нужна возможность управлять правами – он включает соответствующее условие о правах в контракт, не нужна – без всяких условий права остаются у исполнителя работ, который, вообще говоря, не хуже заказчика может ими распорядиться.

Правило второе. Если в соответствии с условиями контракта права на созданное изобретение принадлежат Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию, то у действующего от их имени заказчика есть шесть месяцев, чтобы распорядиться этими пра-

²⁷ ГК РФ, ст. 1373.

²⁸ ГК РФ, ст. 1240.1.

вами. Указанный срок отсчитывается со дня письменного уведомления исполнителем заказчика о созданном изобретении. Обычно таким уведомлением становится отчет о выполненной работе, а датой уведомления – дата подписания исполнителем акта сдачи-приемки работы. При этом понятие распоряжения правами на изобретение включает уже знакомые нам подачу заявки на получение патента или принятие решения о сохранении изобретения в тайне. Опять понятная логика: не можешь распорядиться в установленный срок – права возвращаются исполнителю.

С другой стороны, если исполнитель в течение 12 месяцев с даты приемки работ по контракту не подал заявку на получение патента на изобретение, права на изобретение переходят к указанным лицам.

Правило третье. Если патент на изобретение получен на имя Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования, однако патентообладатель в течение двух лет с даты выдачи патента не обеспечил использование изобретения или не предоставил право использования изобретения другому лицу, исполнитель вправе требовать уступки ему патента (передачи исключительного права на изобретение). В случае же отказа патентообладателя закон предусматривает возможность обращения в суд с требованием принудительного заключения договора о безвозмездном отчуждении исключительного права. Логика та же: не можешь распорядиться в установленный срок – права возвращаются исполнителю.

Но дальше, вопреки логике и здравому смыслу, закон устанавливает два правила, ограничивающие права исполнителя, получившего патент, в пользу автора изобретения.

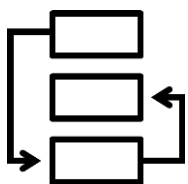
Правило четвертое. Если исполнитель, получивший патент на изобретение на основании того, что заказчик в течение шести месяцев не распорядился изобретением, не начал в течение двух лет использовать изобретение или не уступил патент другому лицу, то уже автор изобретения вправе требовать уступки ему патента, в том числе по суду.

Правило пятое. Любой патентообладатель может принять решение о досрочном прекращении действия патента, например, перестав уплачивать ежегодные пошлины за поддержание патента в силе или подав в патентное ведомство соответствующее заявление. Но если такое решение принимает исполнитель, получивший патент на изобретение, причем неважно, по каким основаниям, он обязан известить об этом автора и по его требованию безвозмездно уступить ему патент. В случае же отказа исполнителя – патентообла-

дателя закон предусматривает возможность обращения в суд с требованием принудительного заключения договора о безвозмездном отчуждении исключительного права (уступки патента).

Правило шестое. Представим, что права на созданное изобретение остались у исполнителя, который подал заявку и получил патент на это изобретение. Но тут выясняется, что результаты работ, включая то самое изобретение, востребованы для производства продукции, оказания услуг для государственных или муниципальных нужд. Однако наличие патента у исполнителя препятствует этому. При этом не имеет значения, почему и как это произошло, – изначально в контракте ничего не было сказано о правах Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования, или заказчик не сумел вовремя ими распорядиться, и права вернулись исполнителю, – это просто факт. Более того, исполнитель к тому времени может уступить патент другому лицу. В этом случае, что также вполне логично и обоснованно, патентообладатель обязан предоставить лицу, которое будет указано заказчиком, безвозмездную простую лицензию на использование изобретения и, что важно, только для упомянутых государственных или муниципальных нужд.

4.7. Права на изобретение, созданное в соавторстве



Чаще всего авторов изобретения несколько. Если все они работники одного работодателя и для каждого из них изобретение является служебным, то проблем с установлением правообладателя обычно не возникает, так же как в случае, когда, например, никто из авторов не связан какими-либо отношениями с другими лицами – работодателями, заказчиками. Но так бывает не всегда, поэтому важно представлять некий надежный алгоритм определения правообладателя в ситуации со многими авторами, связанными отношениями с различными работодателями и заказчиками.

Прежде всего, – это уже нам знакомо, – формулируем изобретение, называем всех его действительных авторов, например, автор **А**, автор **Б** и автор **В**, определяем период времени создания изобретения. Затем, что принципиально важно, для каждого автора в отдельности исследуем две группы вопросов, связанных с трудовыми отношениями и договорными отношениями гражданско-правового характера с другими лицами в указанный период времени (рис. 4.3).

Так, для автора **А** в части его трудовых отношений последовательно определяем:

– являлся ли он в период создания изобретения работником, кто его работодатель;

– для **А** как работника определяем служебный характер изобретения;

– если для автора **А** изобретение не является служебным, выясняем, не было ли у него с работодателем договора, по которому права на изобретение были уступлены в пользу работодателя;

– если для автора **А** изобретение служебное, проверяем, не перешли ли к нему права на изобретение в связи с шестимесячным бездействием работодателя или не было ли у автора **А** с работодателем договора, по которому права на изобретение были уступлены в пользу автора **А**.

В итоге определяем: либо права на изобретение принадлежат автору **А** в силу неслужебного характера или на основании договора с работодателем, либо права на изобретение принадлежат работодателю в силу служебного характера изобретения для автора **А** или на основании договора с ним.

В части гражданско-правовых отношений с другими лицами, для того же автора **А** последовательно определяем:

– являлся ли он в период создания изобретения исполнителем по гражданско-правовому договору, при выполнении которого было создано изобретение, кто был заказчиком;

– если такой договор был, проверяем его условия в части прав на создаваемые изобретения (вообще результаты интеллектуальной деятельности).

Проведенные исследования позволяют определить: либо права на изобретение принадлежат автору **А** в силу отсутствия каких-либо гражданско-правовых отношений, в рамках которых могло быть создано изобретение, или сохранены за ним по условиям договора, либо права на изобретение принадлежат заказчику на условиях этого договора.

Выполнив подобные исследования также для авторов **Б** и **В**, получаем полный список лиц, которым принадлежат права на изобретение.

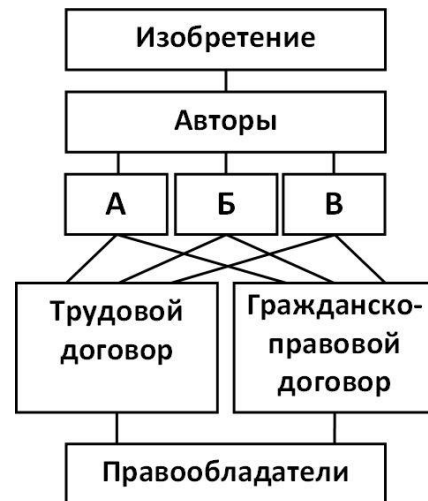


Рис. 4.3. Алгоритм определения правообладателей изобретения, созданного в соавторстве

4.8. Патентообладатель



Патентообладатель – одно из самых простых понятий в патентном праве, но... только после того, как был освоен предыдущий материал этой главы. Патентообладатель – это лицо, на чье имя выдан патент, которому, соответственно, принадлежит исключительное право на изобретение и без разрешения которого никто не вправе использовать изобретение.

Патентообладателем может быть физическое лицо, юридическое лицо, одно лицо или несколько лиц одновременно, как российский гражданин или российская компания, так и гражданин другой страны или иностранная компания, в конце концов государство тоже может быть патентообладателем.

Независимо от числа патентообладателей патент выдается один. При этом в случае совместного владения патентом каждый из патентообладателей может использовать изобретение по своему усмотрению, а распоряжаться исключительным правом, например, уступать его, предоставлять право использования изобретения другому лицу и т. д., – совместно с другими патентообладателями. Однако соглашение между патентообладателями может изменить этот порядок – их право.

4.9. Заявитель. От изобретения к патенту

Итак, изобретение создано, известен его *автор* и определен правообладатель, который принимает решение: подаю заявку на получение патента на изобретение. Заявка готова, подана в патентное ведомство и с этого момента правообладатель становится *заявителем*, т. е. тем лицом, которое распоряжается дальнейшей судьбой уже заявки на изобретение. В случае если изобретение признается патентоспособным, о чем речь пойдет в следующей главе, выдается патент – теперь уже *патентообладателю* (рис. 4.4.).

Обратите внимание, автор, заявитель и патентообладатель – это, вообще говоря, разные лица. Например, автор **А** – работник компании **Х**, которой, в силу служебного характера изобретения для автора **А**, принадлежит право на изобретение и которая, реализуя это право, подает заявку на получение патента на это изобретение. Компания **Х** теперь – заявитель. Но пока шло рассмотрение заявки в патентном ведомстве, компания **Х** уступила право на получение патента по поданной заявке компании **У**, которая в итоге становится патентообладателем.

Взаимоотношения участников процесса от создания изобретения до получения на него патента могут быть разными.

Например, автор А не является работником компании Х, но уступил ей право на изобретение по условиям договора на выполнение НИР, или вместо компании Х заявителем может быть физическое лицо, которому автор А уступил право на изобретение и которое стало заявителем, и т. д.

Более того, например, автор А подал заявку на получение патента на изобретение, став заявителем, однако никто не мешает ему уступить право на получение патента по этой заявке другому лицу. Не говоря уже о таком варианте, когда сегодня патентообладатель – одно лицо, а завтра – другое, которому прежний патентообладатель уступил патент.

На другом полюсе случай, когда автору А принадлежит право на созданное им изобретение, он же подает заявку и получает патент на свое имя. В этом случае автор выступает последовательно в трех ипостасях, приобретая последовательно разные права:

- создав изобретение, как его автор он получает право на изобретение;
- подав заявку, т. е. реализовав таким способом право на получение патента, он теперь как заявитель получает право распорядиться судьбой заявки на изобретение;
- получив патент, он становится патентообладателем и может теперь распоряжаться исключительным правом на изобретение, например, разрешая использовать изобретение другим лицам или требуя прекращения незаконного использования изобретения.

Как можно видеть, главным действующим лицом в процессе патентования изобретения является заявитель. Заявитель фактически распоряжается судьбой уже заявленного изобретения, и только с заявителем или его представителем имеет отношение патентное ведомство. При этом право заявителя может быть уступлено другому лицу и в процессе рассмотрения заявки.

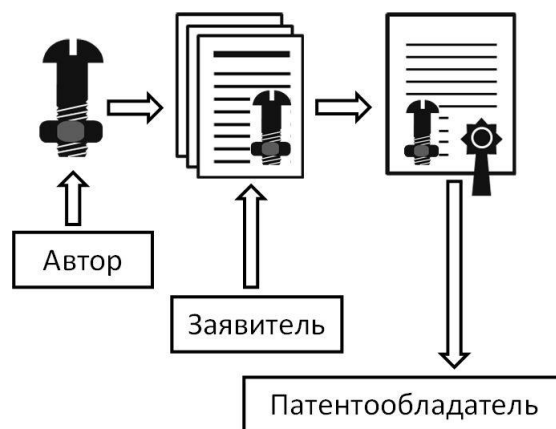


Рис. 4.4. Иллюстрация процесса патентования с его участниками – от автора до патентообладателя

5. ПАТЕНТОСПОСОБНОСТЬ



После того как мы последовательно, сформулировав изобретение, разобрались с правами на него и оценили свой интерес в его патентовании, предвкушая доход и прочие блага от изобретения и патента, самое время вернуться в реальность: радоваться пока рано, потому что...

Не на всякое изобретение может быть выдан патент.

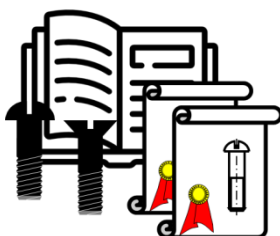
Даже несмотря на то, что его вы придумали сами, нигде с таким изобретением никогда не сталкивались (не видели, не читали, не слышали) и, соответственно, считаете себя первым, кто осчастливит мир этой новацией.

Оказывается, этого недостаточно, коль скоро речь идет о приобретении исключительного права на изобретение, ставящего всех остальных в зависимость от вашего решения распоряжаться изобретением и правами на него: к изобретению, чтобы на него можно было выдать патент, предъявляются определенные требования, получившие название «*условия патентоспособности*». Иногда говорят: «критерии патентоспособности», что, вообще говоря, не совсем правильно, поскольку «условия» – это требования, а «критерии» – это инструмент, позволяющий определить соответствие требованиям. Однако мы договорились – главное не в терминологической строгости, а в понимании сути используемых терминов.

Но прежде нам необходимо разобраться с двумя понятиями: «*уровень техники*» и «*приоритет*».

И еще одно замечание: патентоспособность изобретения оценивают не только при решении вопроса о выдаче патента, – это задача ответственного заявителя и эксперта патентного ведомства, – но и, например, в случае оспаривания выданного патента эту задачу решает лицо, доказывающее, что изобретение на самом деле не является патентоспособным, и что патент был выдан незаконно.

5.1. Уровень техники



Если говорить о действующем российском законодательстве, то в уровень техники в отношении изобретения включаются любые сведения: (а) ставшие общедоступными, (б) в мире, (в) до даты приоритета изобретения. В данном случае слова «действующее», «российское» и

«изобретение» – не случайные оговорки, поскольку в разных странах определение уровня техники для разных объектов патентования может быть разным и может меняться во времени. Разберем детально.



Общедоступность сведений. Это понятие легко воспринимается в сравнении с таким понятием как «общеизвестность», которое мы относим к тому, что или о чем все знают, известно всем или, по крайней мере, большинству людей. Например, дважды два – четыре, Земля – круглая, Волга впадает в Каспийское море, Москва – столица нашей родины. А знаете ли вы, на какое именно изобретение выдан патент, например, с номером 2345678? Скорее всего, нет. Но есть ли возможность об этом узнать? Безусловно, да, и для этого достаточно зайти на сайт патентного ведомства, с которого можно получить доступ к этому патенту. И сделать это может любой человек! Это и есть общедоступность.



Дальше все понятно: патентные описания (патенты и опубликованные заявки), книги, журналы, газеты, прочие открытые для доступа публикации, например, депонированные материалы, авторефераты диссертаций, публичные сообщения, интернет – все это разнообразные информационные источники, к которым мы все имеем доступ. Впрочем, есть еще и не столь очевидные источники общедоступных сведений. Например, различные предлагаемые к продаже товары. Такой товар нам доступен, а стало быть, доступны любые сведения, которые мы можем узнать, рассматривая, разбирая или иначе исследуя этот товар, в том числе изучая сопроводительную документацию к нему. В данном случае мы имеем дело с так называемым «открытым применением», когда сведения не опубликованы, но раскрываются таким своеобразным способом – из товара (продукта). Если сравнивать сведения общедоступные и общеизвестные, то общедоступные сведения представляются морем информации, а общеизвестные – каплей в этом море.

Что значит «ставшие» общедоступными? Те или иные сведения могут существовать, но не быть при этом общедоступными. Так происходит всегда: кто-то ведь вначале придумывает, например, ранее не известные конструкции, технологические процессы, материалы. И до тех пор, пока сведения об этих разработках не попадают, например, на страницы журналов, в интернет, не публикуются в виде патентных описаний, не раскрываются на конференциях, выставках или посредством их открытого применения, они не являются

общедоступными. Более того, многие сведения специально сохраняют в тайне, как мы уже обсуждали, в режиме коммерческой тайны – как ноу-хау.

Но вот сведения стали общедоступными, и тогда возникает очередной вопрос: с какой даты? Ответ на него дают нормативные документы, регламентирующие вопросы оценки патентоспособности изобретения, в частности, такой датой является:

- для опубликованных патентных документов – указанная на них дата опубликования;

- для отечественных печатных изданий – указанная на них дата подписания в печать;

- для отечественных печатных изданий, на которых не указана дата подписания в печать, а также для иных печатных изданий – дата выпуска их в свет, а при отсутствии возможности ее установления – последний день месяца или 31 декабря указанного в издании года, если время выпуска в свет определяется соответственно лишь месяцем или годом;

- для депонированных рукописей статей, обзоров, монографий и других материалов – дата их депонирования;

- для отчетов о НИОКР, находящихся в органах научно-технической информации, – дата их поступления в эти органы;

- для материалов диссертаций и авторефератов диссертаций, изданных на правах рукописи, – дата их поступления в библиотеку;

- для визуально воспринимаемых источников информации (плакаты, модели, изделия и т. п.) – документально подтвержденная дата, с которой стало возможно их обозрение;

- для экспонатов, помещенных на выставке, – документально подтвержденная дата начала их показа;

- для устных докладов, лекций, выступлений – дата доклада, лекции, выступления, если они зафиксированы аппаратурой звуковой записи или стенографически в установленном порядке;

- для сообщений по радио, телевидению, кино – дата такого сообщения, если оно зафиксировано на соответствующем носителе информации в установленном порядке;

- для сведений о техническом средстве, ставших известными в результате его использования, – документально подтвержденная дата, с которой эти сведения стали общедоступными;

– для сведений, полученных в электронном виде через интернет, – либо дата публикации документов, ставших доступными с помощью указанной электронной среды, если она на них проставлена, либо, если эта дата отсутствует, – дата помещения сведений в эту электронную среду при условии ее документального подтверждения.

Наконец, «в мире» означает, что не имеет значения, ни на какой территории эти сведения стали доступны, ни на каком языке они были раскрыты.

5.2. Приоритет



Приоритет в общем случае связывают с неким первенством, что не противоречит этому понятию в патентном деле, хотя более удобно использовать термин «дата приоритета», поскольку именно на определенную дату устанавливается приоритет изобретения. Однако приоритет изобретения всегда связан с датой подачи заявки, в которой впервые было раскрыто это изобретение. Не фактически создано или описано в каком-то информационном источнике, а раскрыто исключительно в патентной заявке. Патентное ведомство в вопросах установления приоритета работает только с материалами заявок, поданных в данное ведомство или в другие патентные ведомства²⁹. Иными словами, в патентном деле приоритет или дата приоритета – это чисто технический вопрос, не связанный с установлением научного приоритета в смысле «кто первый это сказал».

Существуют разные виды приоритетов³⁰, однако для рассмотрения понятия патентоспособности изобретения, исключительно для примера, предположим, что дата приоритета есть дата подачи заявки на изобретение в патентное ведомство, тем более, что в большинстве случаев так оно и есть. Тогда, если мы сегодня подали заявку, то уровень техники для нее – это все сведения, которые стали общедоступны в мире на вчерашний день.

5.3. Условия патентоспособности изобретения

Их три: новизна, изобретательский уровень и промышленная применимость³¹. Как и многое в нашей науке – это лишь термины, за которыми скрывается определенный смысл.

²⁹ См. гл. 11.3 «Конвенционный приоритет».

³⁰ ГК РФ, ст. 1381.

³¹ ГК РФ, ст. 1350.

И прежде чем начать разговор, повторим важное замечание: обсуждение вопросов патентоспособности невозможно, пока не сформулировано само изобретение, т. е. оно не описано совокупностью признаков, не представлено в виде чертежей конструкции, схемы технологического процесса и т. п.

5.3.1. Новизна

Изобретение является новым, если оно не известно из уровня техники, – это формальное определение. С учетом же того, что было сказано в отношении уровня техники, понятие новизны может быть представлено следующим образом: сегодня мы подали заявку, в которой описано изобретение, на которое мы хотим получить патент, и если среди сведений, которые были общедоступны в мире на вчерашний день, не было раскрыто точно такого же решения, то наше изобретение удовлетворяет условию патентоспособности «новизна». При этом имеется в виду решение, тождественное тому, которое охарактеризовано в независимом пункте патентной формулы заявленного изобретения. Но все, что произойдет в уровне техники сегодня – в день подачи заявки, и в последующие дни, – на оценку патентоспособности не влияет, или, как говорят, не должно приниматься во внимание при такой оценке.

Однако этим определение новизны не ограничивается. Представьте, что в одно и то же патентное ведомство поданы две заявки на одинаковые изобретения, но заявки поданы разными заявителями. Предположим, что в обоих случаях изобретения являются новыми, поскольку ни для одной, ни для другой заявки в уровне техники такого решения не было известно. Предположим также, что оба изобретения удовлетворяют другим условиям патентоспособности. Значит, патент надо выдавать как по одной заявке, так и по другой? Но тогда придется выдать два равноценных патента разным заявителям. Понятно, что такого не должно быть, иначе возникнет конфликт патентов. Этот случай законодателем учтен и разрешен за счет дополнительного включения в уровень техники, но только для целей оценки новизны, заявок других заявителей с более ранней датой приоритета. Впрочем, закон исключает также и выдачу двух патентов на одинаковые изобретения одному заявителю.

5.3.2. Изобретательский уровень

Снова формальное определение: изобретение удовлетворяет условию «изобретательский уровень», если для специалиста оно явным образом не следует из уровня техники. Это уже существенно сложнее для понимания, нежели буквальное совпадение технических решений при оценке новизны.



Как мы уже обсуждали, сущность изобретения выражается посредством формулы изобретения, представляющей собой конечную совокупность признаков, характеризующих изобретение. Используемый для этого примерный арсенал признаков был рассмотрен в гл. 3. Если вы прочитаете формулу любого изобретения, то с удивлением обнаружите, что все слова вам известны (конечно, если речь не идет о неведомой вам области техники). Что же тогда нового? – спросите вы, и будете совершенно правы. Действительно, сами по себе признаки, как правило, понятны и известны, но изобретение – это не отдельные признаки, а их совокупность.

Изобретательство как процесс – это своего рода сборка «конструкций» из некоего набора «деталей», это – комбинаторика, конструктор LEGO. В данном случае уровень техники представлен набором деталей, а также примерами собираемых конструкций и правилами сборки, описанными в инструкции. Если вы собрали конструкцию, пользуясь только этими знаниями, т. е. осуществили сборку из данного комплекта деталей и по предписанным правилам с ожидаемым результатом, такая конструкция, пусть даже новая, не удовлетворяет условию изобретательского уровня. Но если вы привнесли в конструкцию детали из другого набора (другой области техники) или применили неописанные в инструкции правила сборки, получив при этом результат, который не предполагался, – вы совершили изобретательский шаг, выйдя за рамки знаний, доступных специалисту данной области техники.

5.3.3. Промышленная применимость



И снова формальное определение: изобретение является промышленно применимым, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении, других отраслях экономики или в социальной сфере. Логика здесь совершенно очевидная: если предлагается нечто, что невозможно использовать где бы то ни было, то какое это может иметь отношение к патентным правам, главный смысл которых – запрет на свободное использование. Зачем запрещать использование того, что использовать невозможно в принципе?

Понятно, что в категорию таких «изобретений» прежде всего попадают предложения, неосуществимые в силу их противоречия законам природы

(вечные двигатели и пр.). Впрочем, это не относится к изобретениям, осуществить которые невозможно сегодня, например, из-за отсутствия материалов с определенными свойствами, но осуществимость которых вполне возможна, если такой материал будет синтезирован, и что, в свою очередь, не противоречит научным представлениям о синтезе подобных материалов.

Кроме того, понятие промышленной применимости предполагает не просто возможность каким-либо образом использовать изобретение, но именно в соответствии с его назначением и с достижением указанного в заявке результата при таком использовании – это важные составляющие понятия промышленной применимости изобретения.

5.4. Условия патентоспособности полезной модели

После того, как мы разобрались с условиями патентоспособности изобретения, условия патентоспособности полезной модели выглядят совсем просто: новизна и промышленная применимость. Иными словами, при патентовании устройств в качестве полезных моделей требование изобретательского уровня не применяется.

5.5. Раскрытие сущности технического решения до подачи заявки



В ряде случаев у заявителя может возникнуть потребность раскрыть сведения об изобретении до подачи на него заявки. Например, это может быть связано с демонстрацией изобретения на выставке, по результатам которой будет приниматься решение о целесообразности патентования, или с представлением изобретения на научной конференции, публикацией в научном журнале в диссертационных целях. Надо понимать, что любое подобное раскрытие изобретения переводит его в разряд общедоступных сведений, следовательно, должно учитываться при оценке патентоспособности заявленного после этого изобретения. Но это в общем случае. А в данном, когда такое раскрытие было сделано автором изобретения, заявителем либо любым получившим от них прямо или косвенно эту информацию лицом, предусмотрена льгота: сей факт раскрытия изобретения не принимается во внимание при оценке его патентоспособности, но при условии, что заявка на изобретение подана в течение 6 месяцев со дня его раскрытия.

Эти же правила применяются и в случае патентования полезной модели.

6. ПОЛУЧЕНИЕ ПАТЕНТА

Логика изложения требует теперь рассмотрения вопросов оценки патентоспособности созданного изобретения, что предполагает знакомство с патентной информацией, патентно-информационными системами, приемами поиска релевантных документов и сравнения с ними нашего изобретения. Однако, учитывая основное содержание учебного пособия, ограничимся ссылкой на другое пособие³², раскрывающее эти вопросы. По той же причине пропустим рассмотрение вопросов подготовки заявки на выдачу патента и будем исходить из того, что такая заявка подготовлена.

В этой главе рассмотрим процедуру патентования изобретений и полезных моделей в целом, чтобы составить общее представление о процессе.

6.1. Процедура патентования изобретения

Процедура патентования изобретения включает следующие этапы (рис. 6.1):



Рис. 6.1. Этапы рассмотрения заявки на получение патента на изобретение

- подача заявки в патентное ведомство и ее регистрация;
- формальная экспертиза заявки;
- экспертиза заявки по существу;
- регистрация изобретения и выдача на него патента, при условии признания изобретения патентоспособным.

6.1.1. Подача заявки

Заявка – это, по существу, комплект документов, включающий заявление о выдаче патента, описание изобретения, формулу изобретения, чертежи (графические материалы), если они необходимы для понимания сущности

³² Буч Ю. И. Патентная информация в сети Интернет: учеб. пособие. СПб.: Изд-во СПбГЭТУ «ЛЭТИ», 2021. 80 с.

изобретения, реферат³³. Дополнительно к заявке могут прилагаться иные материалы, если они, по мнению заявителя, необходимы для понимания сущности изобретения, например, результаты испытаний, подтверждающие возможность осуществления изобретения, а также доверенность, если заявка подается не заявителем, а его представителем. Поэтому о заявке часто говорят – заявочные материалы. При подаче заявки уплачивается заявочная пошлина.

Заявка подается в патентное ведомство – Роспатент, структурное подразделение которого – Федеральный институт промышленной собственности (ФИПС) – занимается рассмотрением заявки.

Заявку в бумажном виде можно послать по почте или сдать в отдел приема заявок, однако сегодня основным способом является электронная подача заявок, что можно сделать, используя интернет-сервисы Роспатента.

Поступившая в патентное ведомство заявка регистрируется: ей присваивается регистрационный номер и фиксируется дата ее поступления.

Начиная с 2000 года регистрационный номер заявки состоит из 10 цифр, например, 2018123456, где первые четыре соответствуют году подачи заявки, другие – порядковому номеру в годовой серии. При этом первая цифра серии соответствует виду заявленного объекта, в частности, цифра «1» означает, что это заявка на изобретение или заявка на полезную модель. Регистрационный номер заявки – это ее «имя» от рождения, под которым она будет жить, на который заявитель и ведомство будут ссылаться в процессе делопроизводства по заявке, и по которому ее всегда можно будет найти в публикациях не только Роспатента, но и в любой патентно-информационной системе, аккумулирующей публикации российских патентных документов или имеющей функции метапоиска с доступом к базам данных Роспатента.



Что касается даты поступления материалов заявки, то это очень важная дата, поскольку по ней, при условии, что материалы включают заявление, описание изобретения и чертежи, если они упомянуты в описании, устанавливается так называемая *дата подачи заявки*, от которой впоследствии отсчитываются:

- срок внесения изменений в материалы заявки;
- срок представления ходатайства о проведении экспертизы заявки по существу;
- срок публикации сведений о заявке;

³³ ГК РФ, ст. 1375.

- срок действия патента;
- сроки уплаты годовых пошлин за поддержание патента в силе.

Кроме того, по дате подачи заявки устанавливается приоритет изобретения, если не испрашивается приоритет более ранний³⁴.

6.1.2. Формальная экспертиза заявки

На данном этапе³⁵, как следует из названия, проверяется соответствие материалов заявки установленным требованиям, в частности, проверяется:

- комплектность заявки;
- наличие предусмотренных правилами сведений в тех или иных документах и их частях;
- соответствие заявленного объекта охраняемому в качестве изобретения;
- обоснованность испрашивания более раннего приоритета;
- правильность уплаты заявочной пошлины.

Если заявка не подлежит рассмотрению как заявка на выдачу патента на изобретение (например, вы прислали изображения внешнего вида изделия, т. е. представили дизайнерское решение, или описание компьютерной программы), она отклоняется. Если экспертиза выявит недостатки, например, нет формулы изобретения, в заявлении не указан адрес заявителя, пошлина уплачена не в установленном размере и т. д., заявитель получит запрос с предложением их устранения в установленный срок. Если недостатки устраняются, экспертиза продолжается, если нет – заявка признается отозванной. В итоге, если все в порядке, заявитель получает уведомление о завершении формальной экспертизы с положительным результатом.

Главным смыслом формальной экспертизы является проверка пригодности заявки для дальнейшего ее рассмотрения по существу как заявки на выдачу патента на изобретение и публикации сведений о ней.

6.1.3. Экспертиза заявки по существу

Название этого этапа процедуры патентования изобретения не менее говорящее само за себя – основной ее задачей является оценка патентоспособности заявленного изобретения³⁶. Если без подробностей, то процесс происходит следующим образом (рис. 6.2).

³⁴ ГК РФ, ст. 1381.

³⁵ ГК РФ, ст. 1384.

³⁶ ГК РФ, ст. 1386.

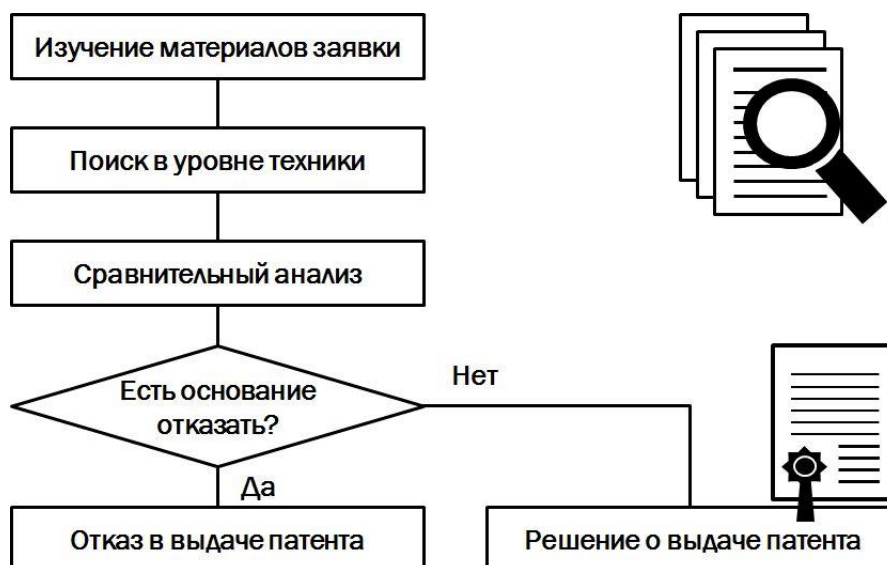


Рис. 6.2. Иллюстрация процесса экспертизы заявки по существу

Вначале эксперт, на стол которому попала заявка, изучает заявленное изобретение с точки зрения его сущности, а также возможности осуществления в соответствии с его назначением и достижения указанного в заявке результата. При этом он проверяет, в достаточной ли степени, с точки зрения возможности осуществления, раскрыто изобретение, основана ли формула изобретения на материалах заявки и выражает ли она сущность изобретения. Все это позволяет эксперту оценить соответствие изобретения условию промышленной применимости. Предполагается, что для этого эксперт обладает достаточными знаниями в соответствующей области техники.

Следующая задача эксперта – проведение информационного поиска в уровне техники и отбор источников информации, наиболее близких к заявленному изобретению. На практике эксперт, главным образом, осуществляет поиск патентных документов, учитывая их систематизацию и доступность по сети Интернет, хотя может обращаться и к непатентным источникам информации. Результат поиска оформляется в виде отчета об информационном поиске, включающего библиографические ссылки на отобранные источники; отчет отсылается заявителю.

Оценку соответствия изобретения условиям новизны и изобретательского уровня эксперт выполняет путем сопоставления заявленного изобретения, в том виде, как оно охарактеризовано в формуле изобретения, с отобранными в уровне техники информационными источниками.

Если у эксперта возникают вопросы, например, касающиеся составления формулы изобретения, единства изобретения и других аспектов составления

материалов заявки, он может запросить у заявителя соответствующие разъяснения, направив запрос.

Но основное, что в итоге должен сделать эксперт, – это оценить патентоспособность заявленного изобретения и вынести одно из двух решений: либо об отказе в выдаче патента, либо о его выдаче. Если эксперту все ясно, и он не сомневается в своей оценке патентоспособности изобретения, он так и делает, т. е. готовит одно из указанных решений. Однако, если решение предполагается отрицательное, то перед его вынесением эксперт направляет заявителю уведомление с соответствующим обоснованием своего мнения, на которое заявитель имеет возможность ответить, изложив свою позицию.

Но чаще всего, что, вообще говоря, нормально, эксперт направляет заявителю запрос, содержащий ссылки на информационные источники, которые, по его мнению, могут препятствовать признанию изобретения патентоспособным, и соответствующие аргументы, обосновывающие это экспертное мнение. По существу, это предложение заявителю развеять сомнения эксперта в предварительной оценке, вступить в некий диалог с ним по этому поводу. Если у заявителя есть аргументы, позволяющие показать необоснованность мнения экспертизы относительно непатентоспособности изобретения, он их излагает в ответе на запрос. Обратите внимание, заявитель не должен доказывать новизну или изобретательский уровень изобретения, что в принципе невозможно: новизну и изобретательский уровень можно только опровергнуть. Соответственно в своем ответе заявитель должен показать, в чем, с его точки зрения, не прав эксперт.

При необходимости заявитель может внести изменения в первоначально заявленную формулу изобретения, не изменяя при этом само изобретение по существу. Если аргументы заявителя убедительны для экспертизы, выносятся решение о выдаче патента, если неубедительны или таких аргументов нет, следует отказ в выдаче патента с соответствующим обоснованием.

А теперь самое главное, с чем надо смириться и что всегда надо учитывать, – и когда подаете заявку, и когда получен патент:

Патент выдается не потому, что изобретение патентоспособно, а потому, что эксперт не нашел оснований отказать в выдаче патента.

Не исключено, что, прочитав эти строки, кто-то из экспертов ведомства возмутится, а кто-то даже заговорит о «гарантиях», которые дает государственная экспертиза. Однако ничего в этом обстоятельстве нет зазорного, это просто факт, а парадоксальность такого заявления – только кажущаяся.

Действительно, ведь экспертизу проводит конкретный человек, обладающий определенными знаниями, опытом, навыками, делает он это в конкретных условиях, в отведенное время, в конце концов, в определенном своем состоянии (голова с утра болит, с женой поругался, сын двойку схватил, дорожная полиция оштрафовала) и т. д., а условия патентоспособности требуют, чтобы он сопоставил заявленное изобретение с уровнем техники – со всеми ставшими общедоступными до даты приоритета изобретения сведениями в мире! И не просто просмотрел все эти сведения, но еще отобрал релевантные и сравнил с ними заявленное изобретение.

Понятно, что нет ни таких людей, ни возможностей, ни достаточного времени для этого. Дайте эту заявку другому эксперту – результат может оказаться иным. Выделите эксперту на работу с заявкой месяц, два, три месяца – изменится лишь вероятность того, что изобретение, признанное патентоспособным, является таковым на самом деле, но не более. Потребуйте 100-процентной гарантии на выдаваемый патент – это станет последним днем патентной системы.

И все же сей факт не повод для отказа от патентования, – это не плохо и не хорошо, это просто особенность патентной системы. С одной стороны, есть требование патентоспособности, с другой – принципиальная невозможность его соблюдения. А если вы видите в этом ее (системы) недостаток, то он решается просто: любое лицо вправе оспорить выданный патент, если докажет, что изобретение не удовлетворяет, точнее – не удовлетворяло на дату приоритета, какому-либо из условий патентоспособности. Для этого законом предусмотрена процедура оспаривания патента³⁷. И тогда ведомство как выдало патент, так его и аннулирует. А если никто не оспаривает патент, значит он, по меньшей мере, никому не мешает, и это уже личное дело патентообладателя, какой патент он имеет.

Дополнительно следует отметить, что экспертиза по существу начинается по ходатайству заявителя, которое он может представить в течение трех лет с даты подачи заявки, в том числе и непосредственно при подаче заявки. Это вариант так называемой отсроченной экспертизы, практикуемый во многих странах. С одной стороны, заявителю предоставляется дополнительное время для принятия решения о патентовании и возможность разнести во времени связанные с этим затраты в виде заявочной пошлины и пошлины за

³⁷ ГК РФ, ст. 1398.

экспертизу по существу, а с другой – снижает нагрузку на экспертов патентного ведомства, поскольку часть заявок так и не доходит до этого этапа.

6.1.4. Регистрация изобретения и выдача патента



После того как вы получили решение о выдаче патента, остается только уплатить пошлину за регистрацию изобретения и выдачу на него патента и известить об этом патентное ведомство. Если, конечно, к тому моменту патент вам еще нужен. Нет ничего необычного в том, что за время рассмотрения заявки, а это в среднем год–полтора, необходимость в патенте отпадает.

После получения пошлины ведомство присваивает патенту очередной номер, регистрирует изобретение в госреестре изобретений и публикует сведения о выдаче патента³⁸. Дата регистрации изобретения, дата публикации и дата выдачи патента – все это одна дата, которую обычно так и называют – дата выдачи патента. Заявитель с этого момента будет именоваться патентообладателем, все данные об изобретении и выданном патенте размещаются на сайте Роспатента. Данные госреестра являются официальным подтверждением предоставленной патентообладателю правовой охраны изобретения, однако по его желанию ведомство может изготовить и выслать ему красиво оформленный на плотной бумаге патент.

Когда будете платить пошлину за регистрацию изобретения, обратите внимание, что к моменту выдачи патента может наступить срок уплаты пошлины за поддержание патента в силе – такие пошлины уплачиваются ежегодно, начиная с третьего года, считая с даты подачи заявки, причем пошлина уплачивается в течение предыдущего года³⁹.

6.2. Процедура патентования полезной модели

Патентование полезной модели включает те же этапы, что и патентование изобретения: подача заявки, формальная экспертиза, экспертиза заявки по существу, регистрация полезной модели и выдача патента. Отличие только в том, что не предусмотрена отложенная экспертиза по существу. Последнее означает, что экспертиза по существу заявки на полезную модель начинается сразу после окончания формальной экспертизы с положительным результатом без какого-либо дополнительного ходатайства заявителя.

³⁸ См. гл. 10 «Публикации».

³⁹ Подробнее см. гл. 7.3 «Поддержание патента в силе».

Учитывая, что заявка на полезную модель может относиться только к одной полезной модели, а также то, что при экспертизе по существу не оценивается соответствие полезной модели условию патентоспособности «изобретательский уровень», в целом рассмотрение заявки на полезную модель занимает существенно меньше времени, чем это требуется для заявки на изобретение. Как правило, решение о выдаче патента или об отказе в выдаче патента принимается в пределах 4–6 месяцев. Фактически патент на полезную модель выдается на первом году с даты подачи заявки, а годовые пошлины за поддержание патента в силе уплачиваются начиная с первого года.

6.3. Единство изобретения и единство полезной модели

Заявка на изобретение должна относиться к одному изобретению, что вполне логично, однако не оптимально, если под изобретением понимать изобретательскую идею, которая может быть реализована различными, связанными этой идеей решениями. Например, изобретенный материал (вещество) потребовал разработки соответствующего способа его изготовления. Или новый способ, например резки труб, предполагает разработку специального приспособления для осуществления этого процесса. То же может касаться, например, метода хирургической операции, для которого потребовался специальный инструмент. Возможны случаи, когда устройство, предназначенное для использования в составе другого устройства, может быть использовано самостоятельного или в других технических системах. Наконец, одна изобретательская идея может иметь различные варианты воплощения, но которые не удастся описать в рамках «прокрустова ложа» – строгих правил составления патентной формулы.

Оптимизирует процесс патентования так называемое требование *единства изобретения*, когда в одной заявке может быть заявлено как одно изобретение, так и несколько – *группа изобретений*, связанных между собой настолько, что они образуют единый изобретательский замысел.

С точки зрения правовой охраны патент на группу изобретений эквивалентен нескольким патентам на отдельные изобретения группы, поэтому преимущества очевидны: одна заявка и один патент вместо нескольких, соответственно, меньшие расходы как на подготовку заявок, процесс патентования, так и на поддержание патента в силе. С другой стороны, преимущество раздельного патентования может сказаться в случае уступки исключительного права на одно из изобретений группы или на разные изобретения разным

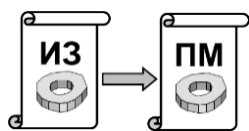
лицам. Или, например, – при продаже компании, когда число патентов влияет на ее стоимость.

Обратите внимание, что требование единства изобретения относится не к изобретению и даже не к изобретениям, – оно относится к заявке и определяет допустимость представления в одной заявке группы изобретений.

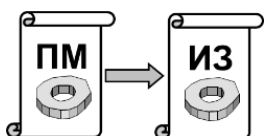
В отличие от заявки на изобретение, заявка на полезную модель может относиться только к одной полезной модели – одному устройству. Более того, правила исключают даже применение альтернативы для характеристики отдельных признаков в формуле полезной модели.

6.4. Преобразование заявок

Процедура патентования изобретений и полезных моделей предусматривает так называемое *преобразование заявок*⁴⁰, которое в ряде случаев может оказаться весьма полезным.



Представьте, что вы подали заявку на изобретение, но в процессе экспертизы выясняется, что изобретение, хотя и новое, но условию изобретательского уровня не удовлетворяет, т. е. в выдаче патента будет отказано. В этом случае, при условии, что заявка еще не опубликована и не принято решение об отказе в выдаче патента, срок оспаривания которого не истек, вы можете преобразовать заявку на изобретение в заявку на полезную модель, для которой не требуется соответствие изобретательскому уровню. Таким образом вы сохраняете возможность получения патента, хотя и на меньший срок. Впрочем, такое преобразование можно осуществить и в случае патентоспособности заявленного изобретения, но сделать это надо до принятия решения о выдаче патента. В любом случае при преобразовании заявки на изобретение в заявку на полезную модель следует учитывать, что рассматриваемая в дальнейшем заявка на полезную модель должна относиться к одной полезной модели (без вариантов и других изобретений группы, если они были первоначально заявлены) и удовлетворять другим требованиям, предъявляемым к заявке на полезную модель с учетом особенностей объекта патентования, отличающих его от изобретения.



Противоположный случай: вы подали заявку на полезную модель, но затем изменили первоначальное мнение о желаемой форме патентования своего технического реше-

⁴⁰ ГК РФ, ст. 1379.

ния. Если к этому моменту по заявке на полезную модель не принято решение о выдаче патента, вы можете преобразовать ее в заявку на изобретение со всеми вытекающими последствиями. Зачем это может понадобиться? Например, вы видите перспективу использования заявленного устройства более 10 лет, поэтому получение патента на изобретение предпочтительнее.

Преобразование заявок требует уплаты пошлины, хотя и небольшой, и помните, что обратное преобразование не допускается.

6.5. Другие процедурные вопросы патентования

Рассмотренные процедуры фактически описывают четыре основных этапа патентования изобретения и полезной модели. При этом есть целый ряд важных процедурных возможностей, которые заявитель может использовать.

6.5.1. Отзыв заявки



В любой момент описанного процесса патентования, но только до регистрации изобретения, заявитель вправе отозвать заявку. Если заявителя в какой-то момент перестает интересовать получение патента по заявке, он может просто не реагировать на запросы и решения ведомства, – в этом случае в установленный срок заявка будет признана отозванной, т. е. ее история на этом закончится. Отзыв заявки по инициативе заявителя, как правило, имеет иные мотивы.

Например, заявитель передумал получать патент по поданной заявке, решив, что сохранение изобретения в тайне как ноу-хау будет целесообразнее. Но заявка уже подана и сведения о ней будут опубликованы через 18 месяцев с даты ее подачи⁴¹. В этом случае, если не истек 15-месячный срок с даты подачи заявки, заявитель может подать заявление об отзыве заявки, предотвращая публикацию.

Или, например, заявитель решил подать новую заявку на изобретение с целью сдвинуть и срок публикации сведений о заявке, и срок окончания действия патента. В этом случае отзыв заявки в указанный срок предотвращает ее публикацию, а все процессуальные сроки будут отсчитываться от даты подачи новой заявки. Правда, при этом будет установлен более поздний приоритет – по дате подачи новой заявки, что может повлиять на признание вновь заявленного изобретения патентоспособным, а это риск заявителя.

⁴¹ См. гл. 10 «Публикации».

6.5.2. Продление процессуальных сроков

С целью упорядочения процесса патентования закон устанавливает сроки, в которые заявитель может или должен совершить определенные действия, связанные с поданной заявкой, например:

- представить по запросу формальной экспертизы исправленные или недостающие документы;
- подать ходатайство о проведении экспертизы заявки на изобретение по существу;
- представить по запросу экспертизы по существу дополнительные материалы (в том числе измененную патентную формулу), без которых проведение экспертизы или принятие решения о выдаче патента невозможно; фактически это представление ответа на запрос экспертизы.

Процессуальные сроки могут быть продлены по ходатайству заявителя, поданному в установленный срок и, как правило, при уплате пошлины.

6.5.3. Восстановление пропущенных сроков

Пропущенные заявителем сроки представления документов, дополнительных материалов, подачи ходатайства о проведении экспертизы заявки на изобретение по существу, а также срок подачи возражения на решение ведомства об отказе в выдаче патента могут быть восстановлены⁴².

Ходатайство о восстановлении пропущенного срока может быть подано заявителем в течение 12 месяцев со дня истечения установленного срока. При этом ходатайство подается одновременно с теми документами (дополнительными материалами, ходатайством о проведении экспертизы по существу, возражением на решение ведомства об отказе в выдаче патента), срок представления которых пропущен, а также с указанием уважительных причин, по которым это произошло.

6.5.4. Оспаривание решений патентного ведомства

Фактически ведомство принимает по заявке на изобретение или полезную модель следующие решения:

- о выдаче патента;
- об отказе в выдаче патента;
- о признании заявки отозванной.

⁴² ГК РФ, ст. 1389.

Любое из этих решений⁴³ может быть оспорено заявителем путем подачи возражения в патентное ведомство (Палату по патентным спорам) в течение семи месяцев со дня направления заявителю соответствующего решения.

6.5.5. Уплата патентных пошлин

Р Практически за все заявления, ходатайства, за весь процесс патентования, а потом за поддержание патента в силе уплачиваются пошлины. Всю необходимую информацию о пошлинах и банковские реквизиты для их уплаты можно найти на сайте ведомства. Однако есть случаи, на которые следует обратить внимание.

1. В процессе делопроизводства ведомство контролирует уплату пошлин, но не разъясняет порядок и не напоминает об уплате пошлин, в частности очередных пошлин за поддержание патента в силе. Вы сами определяете, за что, когда и сколько нужно заплатить.

Если заплатили в меньшем размере, ведомство предложит доплатить. Излишне уплаченная сумма возвращается либо засчитывается в счет других пошлин по вашей просьбе. Пошлина возвращается полностью, если соответствующее юридическое действие не совершалось.

2. Для уплаты заявочной пошлины, пошлины за регистрацию изобретения или полезной модели, годовых пошлин за поддержание патента в силе предоставляется льготный период, когда пошлина может быть уплачена по истечении установленного срока в увеличенном размере.

3. Годовые пошлины за поддержание патента в силе уплачиваются: для патента на изобретение – с третьего года с даты подачи заявки, для патента на полезную модель – с первого года с даты подачи заявки. При этом пошлина за предстоящий год уплачивается в течение предыдущего года.

4. Если срок уплаты пошлин за поддержание патента в силе наступает ранее срока уплаты пошлины за регистрацию изобретения, полезной модели, пошлины уплачиваются одновременно.

5. В ряде случаев пошлины уплачиваются в уменьшенном размере, в частности, если заявителем является единственный автор изобретения, инвалид, обучающийся, научный работник, индивидуальный предприниматель, субъект малого предпринимательства, образовательная организация. Обратите внимание, что право на уплату пошлины в уменьшенном размере может быть реализовано только на основании соответствующего ходатайства.

⁴³ ГК РФ, ст. 1387.

7. СРОК ДЕЙСТВИЯ ПАТЕНТА, ЕГО ВОССТАНОВЛЕНИЕ И ПРОДЛЕНИЕ

Как мы уже обсуждали⁴⁴, по общему правилу срок действия исключительного права, устанавливаемый для охраняемых результатов интеллектуальной деятельности, ограничен. Изобретения и полезные модели, на которые выданы патенты, – не исключение.

7.1. Срок действия патента

Как это не покажется странным, но на вопрос: «Сколько действует патент на изобретение?» – прямого ответа нет. Установлена дата, когда патент прекратит свое действие⁴⁵, – через 20 лет с даты подачи заявки, на основе которой он выдан (рис. 7.1). Мы заранее никогда не знаем, сколько именно (в годах, месяцах, днях) будет действовать патент, поскольку не знаем, когда он будет выдан: как долго будет длиться процесс патентования, не известно никому – ни заявителю, ни ведомству.

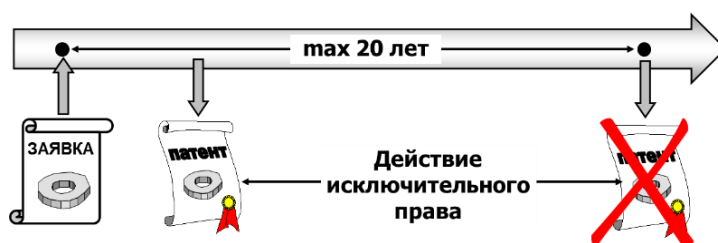


Рис. 7.1. Срок действия патента на изобретение

Так что правильный ответ на поставленный вопрос будет таким: «С даты его выдачи до истечения 20 лет с даты подачи заявки». Вариант ответа типа «20 лет» не годится.

Аналогично определен срок действия патента на полезную модель – с даты выдачи до истечения 10 лет с даты подачи заявки.

7.2. Дата подачи заявки



Ключевым моментом, определяющим срок действия патента, как можно видеть, является дата подачи заявки. И здесь правильно будет говорить об «установленной» дате подачи заявки, которая далеко не всегда совпадает с фактической датой поступления в патентное ведомство заявочных материалов. Рассмотрим примеры.

⁴⁴ См. гл. 1.4 «Интеллектуальные права».

⁴⁵ ГК РФ, ст. 1363.

1. В ведомство поступили материалы заявки на изобретение, включающие заявление, описание изобретения и чертежи, если они упомянуты в описании. Этого достаточно для установления даты подачи заявки⁴⁶. Другие документы, в частности, формула изобретения, реферат, документ об уплате заявочной пошлины, могут быть представлены позже.

2. Поступила заявка, в которой, например, чертежей, указанных в описании, нет. Забыли. В этом случае дата подачи заявки будет установлена по дате поступления этих чертежей, которые запросит у заявителя формальная экспертиза, – в общем случае, по дате поступления последнего из обязательных для установления даты подачи документов⁴⁷.

3. На основе первоначальной заявки подается выделенная заявка⁴⁸. В этом случае дата подачи для нее устанавливается по дате подачи первоначальной заявки. При этом может быть серия (цепочка) выделенных заявок, подаваемых одна на основе другой, – для каждой из них будет установлена одна и та же дата подачи. По смыслу выделенной заявки, все, что в ней заявляется, уже было описано в первоначальной заявке, и установление для выделенной заявки более поздней даты подачи привело бы к соответствующему сдвигу окончания срока действия выданного по ней патента. Это не допустимо, иначе основной целью выделенных заявок станет фактическое увеличение срока правовой охраны изобретения сверх установленного.

4. Поступило заявление о рассмотрении международной заявки (по процедуре РСТ)⁴⁹ на предмет выдачи российского патента, иначе – международная заявка переведена на национальную фазу рассмотрения. Иногда говорят – подана «нацфазная» заявка, поскольку, как и для обычных заявок, ей присваивается порядковый номер, и она рассматривается по общим правилам. И несмотря на то, что рассмотрение международной заявки на национальной фазе в России реально начинается минимум месяцев через 19 после даты ее международной подачи, для всех подобных заявок в качестве даты подачи устанавливается дата подачи международной заявки (International filing date – дата международной подачи).

Все то же самое справедливо для установления даты подачи заявки на полезную модель, а также в случае преобразования заявок.

⁴⁶ ГК РФ, ст. 1375, п. 3 (то же для полезной модели – ГК РФ, ст. 1376, п. 3).

⁴⁷ Там же.

⁴⁸ ГК РФ, ст. 1381, п. 4.

⁴⁹ ГК РФ, ст. 1396, п. 1.

7.3. Поддержание патента в силе

Р Указанный срок действия патента – это всего лишь максимальный срок, в течение которого он будет действовать при условии уплаты годовых пошлин за поддержание его в силе. Пока вам нужен патент, вы просто уплачиваете очередную пошлину.

7.3.1. Годовая пошлина

Основные правила уплаты годовой пошлины следующие:

- «днем рождения» патента считается установленная дата подачи заявки, на основе которой он выдан;
- пошлина уплачивается авансом за предстоящий год в текущем году;
- предельный срок уплаты пошлины – день и месяц «дня рождения»;
- за поддержание в силе патента на изобретение пошлина уплачивается начиная с третьего года, а за поддержание в силе патента на полезную модель – с первого года с даты подачи заявки;
- размер пошлины, порядок и реквизиты для ее уплаты – всё на сайте патентного ведомства.

Вопрос иногда возникает при уплате пошлины за регистрацию изобретения или полезной модели и выдачу патента, когда срок уплаты годовой пошлины наступил. В этом случае одновременно с пошлиной за регистрацию уплачивается пошлина за все прошедшие годы, за которые предусмотрены годовые пошлины, а также пошлина за текущий год. Не должно смущать, что патента еще не было, – оплачены должны быть все годы, начиная с первого для патента на полезную модель и с третьего для патента на изобретение.

7.3.2. Льготы по сроку уплаты

Если срок уплаты очередной пошлины за поддержание в силе патента пропущен, в течение последующих 6 месяцев есть возможность все-таки пошлину уплатить, но в увеличенном на 50 % размере.

7.3.3. Восстановление действия патента

В случае если годовая пошлина не уплачена, в том числе и в течение указанного 6-месячного срока, действие патента прекращается, при этом датой прекращения действия патента является первый день года, за который пошлина не была уплачена. Причины неуплаты пошлины могут быть самые разные: забыл, не было денег, не посчитал целесообразным продолжать поддерживать патент – это личное дело патентообладателя.

Тем не менее действие патента в течение трех лет может быть восстановлено, если патентообладатель в указанный срок представит соответствующее ходатайство и уплатит соответствующую пошлину. Разумеется, к этому моменту не должен истечь установленный срок действия патента.

7.4. Продление срока действия патента



По общему правилу продление срока действия патента на изобретение и патента на полезную модель не предусмотрено.

Исключение сделано для патентов на изобретения, относящиеся к лекарственным средствам, пестицидам или агрохимикатам, для практического применения которых требуется получение разрешения. Получение такого разрешения – процесс довольно длительный. И пока он не завершится, в целях охраны здоровья людей, экологической безопасности, применять их нельзя. Однако если заявка на изобретение, относящееся к такому продукту, подана, срок действия патента начал свой отсчет. И вот уже получен патент, а разрешение еще не получено. В результате реальный срок действия такого патента, когда обеспечивается правовая охрана изобретения в период его возможного использования, сокращается.

Налицо ущемление интересов патентообладателей, которое в определенной степени компенсируется правом на продление срока действия таких патентов. Если с даты подачи заявки до дня получения первого разрешения на применение такого продукта прошло более пяти лет, то по заявлению патентообладателя срок действия патента продлевается. При этом срок продлевается на указанное время за вычетом пяти лет, но не более чем на пять лет. Например, если с даты подачи заявки до дня получения разрешения на применение продукта прошло 7 лет, срок действия патента продлевается на 2 года, если прошло 10 лет – на 5 лет, а если прошло 12 лет – тоже на 5 лет как максимально возможный срок продления.

Поскольку изобретение, на которое выдан патент, может относиться к группе изобретений (продукт, его варианты, способ изготовления или применения продукта и др.), а полученное разрешение – к определенному продукту, то фактически продлевается не срок действия существующего патента, а срок действия исключительного права на изобретение, характеризующее продукт, на применение которого получено разрешение. Поэтому такое «продление» реализуется путем выдачи дополнительного патента с формулой, характеризующей разрешенный к применению продукт.

8. ПАТЕНТ И ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОЕ ПРАВО



Итак, патент получен, – что из этого следует? Собственно говоря, патент – это просто некая грамота, документ, свидетельствующий об определенных правах лица, на чье имя он выдан. Причем с развитием электронного документооборота патент в бумажном виде уходит в прошлое, его заменяет государственная регистрация изобретения, на которое выдан патент. Патентное ведомство осуществляет регистрацию в госреестре изобретений и предоставляет к этим сведениям свободный доступ по сети Интернет. Хотя чаще всего патентообладатель не отказывает себе в удовольствии получить бумажный экземпляр патента: срабатывает дань традициям, да и патентные документы ведомство изготавливает красивые. Тем не менее именно государственная регистрация первична в возникновении правовой охраны изобретения, а уже патент может быть выдан на основании такой регистрации.

8.1. Что удостоверяет патент?

Как следует из закона⁵⁰, патент удостоверяет приоритет изобретения, авторство и исключительное право на изобретение. Но так ли это на самом деле, и какой смысл имеет здесь слово «удостоверяет»?

Казалось бы, приоритет устанавливается на основании первой патентной заявки, в которой было описано изобретение⁵¹. Но ведь вполне может случиться, что в этой первой заявке не было в полной мере раскрыто изобретение, которое заявляется и для которого устанавливается более ранний приоритет. Такое может быть вполне, например, если критичные с точки зрения патентоспособности информационные источники стали общедоступны после даты подачи рассматриваемой заявки. В этой ситуации проверка обоснованности испрашивания более раннего приоритета не влияет на результат и может быть не проведена (что обычно и происходит). Иными словами, формально будет установлен приоритет более ранний, чем дата подачи рассматриваемой заявки, хотя фактически в этом приоритете должно быть отказано. Но это может выясниться только при сверке содержания рассматриваемой и приоритетной заявок, а ее экспертиза не провела, посчитав, что в этом нет необходимости. Последствия «удостоверения» такого фактически не уста-

⁵⁰ ГК РФ, ст. 1354, п. 1.

⁵¹ См. гл. 5.2 «Приоритет».

новленного приоритета могут сказаться в случае попытки аннулирования патента на основании информационных источников, ставших общедоступными в период между установленной датой приоритета и датой подачи заявки. Лицу, оспаривающему патент, прежде всего придется доказывать необоснованность установления более раннего приоритета.

Авторство вообще не предполагается проверять. За достоверность сведений об авторе (авторах) отвечает заявитель, указывая его имя в заявлении на выдачу патента. Патентное ведомство лишь фиксирует эти сведения и указывает их в патенте. К тому же закон предусматривает аннулирование патента, если будет установлено неправильное указание автора, причем как в случае указания в качестве автора лица, которое в действительности им не является, так и в случае, когда действительный автор не указан в заявлении⁵². При этом ведомство к этому вопросу не будет иметь никакого отношения, поскольку неправильное указание автора устанавливается в суде⁵³, а ведомство лишь исполняет судебное решение, аннулируя патент. Получается, что патент в этой части только повторяет то, что указал заявитель.

Фактически патент удостоверяет лишь исключительное право на изобретение, поскольку решение о выдаче патента принято ведомством на основании экспертизы и признания изобретения патентоспособным. Но это исключительное право и составляет главный смысл патента, это главное, чего добивался заявитель.

Напомним, исключительное право означает одно – никто не вправе использовать изобретение без разрешения патентообладателя (рис. 8.1).

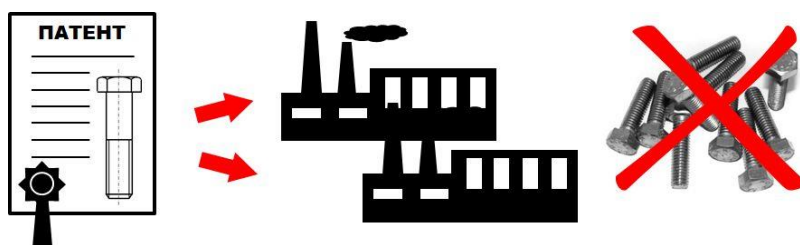


Рис. 8.1. Действие патента – запрет на свободное использование

Что касается прав патентообладателя, то они напрямую связаны с этим запретом: патентообладатель вправе требовать прекращения использования изобретения, на которое он не давал разрешение, вправе разрешить такое использование, наконец, может уступить принадлежащее ему исключительное

⁵² ГК РФ, ст. 1398, п. 1, пп. 5.

⁵³ ГК РФ, ст. 1398, п. 2, абз. 2.

право, т. е. уступить патент, другому лицу. Может, конечно, ни на что не реагировать и никаким образом не распоряжаться патентными правами, а просто повесить патент в рамочке в своем офисе – его право. Обратите внимание, исключительное право не имеет никакого отношения к праву патентообладателя самому использовать изобретение. Отсутствие для него запрета означает свободу использования изобретения без какого-либо специального на то разрешения. Думать, что патент разрешает использовать изобретение патентообладателю – типичное заблуждение, вспомните об этом, когда будете принимать решение о патентовании ваших изобретений.

Но это только начало, самое сложное в понимании исключительного права кроется в понятии использования изобретения.

Использование изобретения – это прежде всего его практическое осуществление. Если, согласно определению, изобретение есть техническое решение, относящееся к продукту или способу, следовательно, когда мы говорим об использовании изобретения, должен появиться собственно продукт или осуществлен способ. Это – как минимум, поскольку понятие использования изобретения значительно шире и включает связанные с изготовленным продуктом или осуществляемым способом иные события, о которых пойдет речь в этой главе.

8.2. Использование изобретения, относящегося к продукту

Основная идея, которая реализуется через понятие использования, связана с обеспечением возможности пресекать любую выгоду, которая может быть получена при практическом осуществлении изобретения, – в этом состоит основной мотив исключительного права.

Использование изобретения, относящегося к продукту⁵⁴, начинается с его изготовления (рис. 8.2), причем не как процесса, а как факта – пока продукт не изготовлен (сделан, собран, приготовлен, синтезирован и т. д.), говорить об использовании изобретения мы не можем. Так же, как не можем говорить об использовании изобретения на стадии конструирования, разработки технической и технологической документации, обычно необходимой для изготовления продукта. Конструкторская документация – это всего лишь один из вариантов описания изобретения, максимально приближенного к тому представлению, из чего и как должен быть изготовлен продукт.

⁵⁴ ГК РФ, ст. 1358, п. 2, пп. 1.

Итак, продукт изготовлен – теперь изготовитель может получить выгоду, продав продукт. Но ведь продукт пока дойдет до потребителя может быть продан по цепочке посредников, каждый из которых может получить свою выгоду. Следовательно, всякая последующая продажа продукта после его изготовления также должна быть отнесена к использованию изобретения.

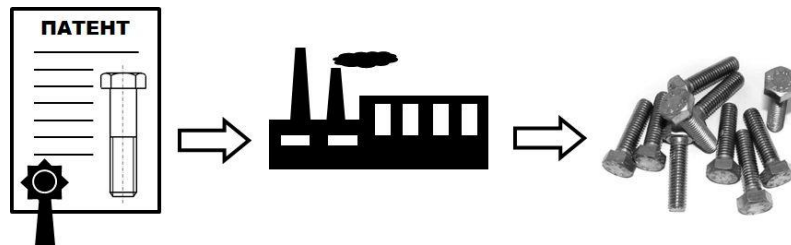


Рис. 8.2. Изобретение и изготовленный продукт

Но всегда ли у патентообладателя есть возможность контролировать продажу продукта? Значит предложение о продаже, хранение продукта с целью последующей продажи тоже следует включить в понятие использования изобретения.

А если продукт изготовлен в другой стране и затем ввезен на территорию действия патента на изобретение, воплощенное в продукте? Обычно мы не задумываемся о возможном нарушении патента, привозя домой купленный за рубежом для личного потребления товар. Но если продукт ввозится для продажи, возможность получения выгоды очевидна, значит, и этот случай должен быть отнесен к понятию использования изобретения.

Но ведь и продажа – не единственный вариант реализации продукта, например, возможна передача в аренду, в лизинг, т. е. возможны иные формы введения в хозяйственный оборот изготовленного продукта, что также относится к понятию использования изобретения, поскольку за всем этим кроется возможность извлечения выгоды от созданного изобретения.

8.3. Использование изобретения, относящегося к способу



Использование изобретения, относящегося к способу, это, по существу, его практическое осуществление⁵⁵, при котором реализуется назначение способа, как оно указано в изобретении. Идея здесь такая же – способ как некое знание, как осуществить процесс, воплощается практически, можно сказать, «материализуется» в виде тех операций, которые определяют сущность такого изобретения.

⁵⁵ ГК РФ, ст. 1358, п. 2, пп. 5.

Однако возможны случаи, когда реально выгода от изобретения есть, но формально мы не можем признать использование изобретения лицом, получающим такую выгоду, но не являющимся патентообладателем. А это уже противоречит основной идее исключительного права. Для таких случаев закон предусматривает специальные нормы.

8.3.1. Продукт, полученный запатентованным способом

Предположим, в данной стране действует патент на способ изготовления стирального порошка. При этом способ осуществляется в другой стране, где патента на это изобретение нет, но изготовленный продукт – стиральный порошок ввозится в данную страну и продается. Формально изобретение используется на территории, где патент не действует, а на территории, где он действует, – не используется, поскольку запатентован способ – процесс, но не продукт – стиральный порошок (вещество). Получается, что рассмотренные варианты использования изобретения – продукта и изобретения – способа не включают данный случай, который, вообще говоря, не такой уж и редкий. Но ведь выгоду от изобретения получают и изготовитель, и продавец стирального порошка. Прекрасный способ продавать продукт без нарушения патента, вынеся его производство в соседнюю страну.

Чтобы устранить эту проблему, потребовалось следующее дополнительное правило⁵⁶: патент на способ распространяется и на продукт, полученный непосредственно этим способом. Если это так, то использованием теперь будет считаться все перечисленные ранее события, происходящие на территории действия патента: и ввоз такого продукта с целью его продажи, и изготовление, и продажа, и предложение о продаже и т. д.

Однако остается вопрос: как установить, что продукт, который замечен на рынке, был изготовлен именно запатентованным способом?

Известно, что идентичные продукты – по назначению, потребительским характеристикам, конструкции, составу, структуре материалов и т. п. – могут быть изготовлены разными способами. Это вовсе не противоречит смыслу изобретательства – разные способы могут отличаться, например, разной производительностью, затратами на их осуществление, разными применяемыми техническими средствами. При этом продукты получаются идентичными. В ситуации возможных альтернативных способов по продукту невозможно однозначно сказать, каким именно способом он был изготовлен. Тем не менее

⁵⁶ ГК РФ, ст. 1358, п. 2, пп. 2.

есть основание требовать от производителя подтверждения, что был использован иной способ, нежели запатентованный. А на случай, если запатентованный способ предполагает получение нового продукта, правило следующее: идентичный продукт считается полученным запатентованным способом, поскольку не доказано иное.

8.3.2. Устройство, при функционировании (эксплуатации) которого осуществляется запатентованный способ

Предположим, выдан патент на способ измерения атмосферной влажности, который предполагает использование чувствительного элемента на поверхностных акустических волнах, где спецификой изобретения является определенная обработка регистрируемого акустического сигнала. Потребителя способ сам по себе не интересует, но вот устройство, реализующее этот способ, – вполне. Изготавливается устройство, измеряющее, например, температуру, атмосферное давление и влажность, – обычный бытовой прибор, который есть у многих дома. В этом устройстве все работает автоматически, пользователю нужно только вставить батарейки электропитания и выполнить по инструкции предустановку, если это необходимо.

А теперь задумаемся, кто является тем лицом, которое использует изобретение? Ответ понятен – тот, кто практически осуществляет способ, т. е. потребитель, иначе – мы с вами, кто купил этот прибор. Теперь он стоит у нас дома и запатентованный способ осуществляется автоматически с запрограммированной периодичностью. Можно, конечно, говорить, что мы ничего такого не делаем в смысле осуществления способа, – прибор работает автоматически, но мы же его сами запустили, и произошло это в тот момент, когда вставили в него батарейки.

Но этот вывод, кроме своей внешней парадоксальности, мало что дает патентообладателю. Всю выгоду от изобретения получают производитель приборов и продавцы, а спросить с них не получается, поскольку патент выдан на способ, а способ они практически не осуществляют, т. е. формально запатентованное изобретение не используют.

Чтобы разрешить эту проблему, потребовалось еще одно правило⁵⁷: патент на способ распространяется и на устройство, при функционировании (эксплуатации) которого в соответствии с его назначением автоматически осуществляется запатентованный способ. Соответственно, использованием

⁵⁷ ГК РФ, ст. 1358, п. 2, пп. 3.

теперь будут считаться все перечисленные выше события, происходящие на территории действия патента: и ввоз такого устройства с целью его продажи, и изготовление, и продажа, и т. д.

Оба описанных случая – продукт, изготовленный запатентованным способом, и устройство, при функционировании (использовании) которого автоматически осуществляется запатентованный способ, – относятся к так называемой косвенной охране способа.

Важное следствие: поскольку такая охрана предполагает сравнение изготовленного продукта или устройства с соответствующими продуктом или устройством, описанными в заявке на патентуемый способ, необходимо быть особенно внимательным при их описании, которое должно быть достаточным для установления указанного соответствия.

8.4. Использование изобретения, относящегося к применению продукта или способа по определенному назначению

В случае, когда мы имеем дело с изобретением, относящимся к применению продукта или способа по определенному назначению, практическое использование такого изобретения выражается либо в изготовлении продукта, предназначенного для его применения в соответствии с назначением, а также в совершении всех действий в отношении этого продукта, как это уже описано применительно к изобретению, относящемуся к продукту⁵⁸, либо в осуществлении способа в соответствии с его назначением, в том числе с учетом косвенной охраны такого способа, как это уже описано.

8.5. Использование изобретения и патентная формула

Описанные варианты использования изобретения – одна сторона этого понятия. Она раскрывает различные события, происходящие с изобретением и продуктом на его основе. Но есть другая «сторона медали», без которой понятия использования изобретения не существует, – патентная формула.

Мало сказать: изготовлен, например, болт. Это еще не значит, что данный болт изготовлен в соответствии с конкретным изобретением. Что отличает разные болты, например, показанные на рис. 8.3? Разное сочетание конструктивных элементов и их выполнение (вид резьбы, форма головки и т. п.).

⁵⁸ ГК РФ, ст. 1358, п. 2, пп. 4.

Так какой именно болт был изготовлен? Тот, который соответствует запатентованному изобретению, или какой-то иной?

Вот на этот случай существует формула изобретения (патентная формула), представляющая собой словесную характеристику изобретения в виде совокупности его существенных признаков. Так, при характеристике представленного на рис. 8.3 изобретения его патентная формула будет включать, например, такие признаки, как цилиндрический стержень (1), с одного конца которого выполнена резьба (2), а на другом конце выполнена шляпка (3), имеющая шесть боковых граней (4) для заворачивающего инструмента. Важно, что таких признаков в патентной формуле будет конечное число.

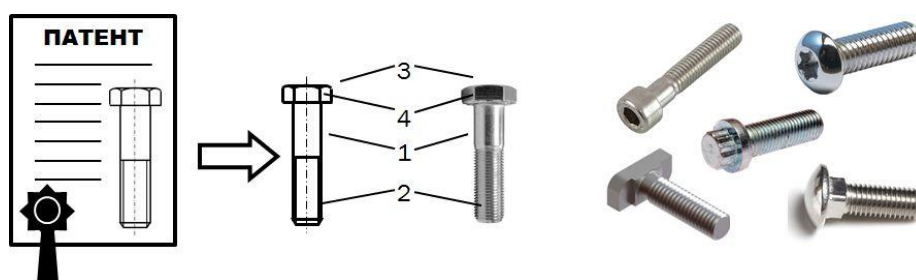


Рис. 8.3. Установление соответствия продукта изобретению

Что касается продукта – конкретного изделия под названием «болт», то он также может быть охарактеризован набором конструктивных элементов и особенностей их выполнения. Только в отличие от изобретения, в патентной формуле которого охарактеризовано техническое решение болта, – т. е. как и из чего он должен быть сделан, – реальный болт имеет реальный стержень, резьбу и пр.

Остается сделать простой логический шаг: под использованием изобретения с названием «болт» следует понимать ситуацию, когда каждый признак патентной формулы мы можем обнаружить в болте, но уже продукте, в виде его конструктивных элементов, причем с теми их особенностями, как они охарактеризованы в патентной формуле. Понятно, что болт здесь только в качестве наглядного примера, и этот подход распространяется на любой продукт с учетом особенностей его характеристики. То же касается и использования изобретения, относящегося к способу, – изобретение использовано, если каждый признак патентной формулы мы можем обнаружить при осуществлении способа, в том числе с учетом рассмотренной ранее косвенной охраны способа⁵⁹.

⁵⁹ ГК РФ, ст. 1358, п. 3.

А теперь – главный вывод: если в продукте (см. другие болты на рис. 8.3) мы не обнаруживаем хотя бы одного признака из совокупности, которой изобретение охарактеризовано в патентной формуле, это означает, что изобретение не использовано. Со всеми вытекающими последствиями, прежде всего в части возможного нарушения патента. При этом не имеет значения, сколько признаков не использовано: 99 из 100 или только один.

***Не бывает частичного использования изобретения.
Всё или ничего – ключевой принцип.***

Обратите внимание, как мы говорим: «изобретение использовано в продукте» – изобретение, но не его часть, пусть даже бóльшая. Отсюда – два важных следствия.

Следствие первое. Не имеет значения то обстоятельство, что продукт, помимо всех признаков патентной формулы, имеет еще ряд других особенностей – других «признаков» продукта. Устанавливая факт использования изобретения, мы оцениваем воплощение признаков патентной формулы в продукте, а не наоборот – не пытаемся, например, определить, все ли признаки продукта содержит патентная формула.

Следствие второе. Если установлено, что изобретение использовано в продукте, но вы под страхом нарушения патента не хотите, чтобы так было, – измените продукт. Причем задача упрощается тем, что работать вы можете целенаправленно, – изменения должны быть такими, чтобы в итоге в продукте не оказалось хотя бы одного признака патентной формулы.

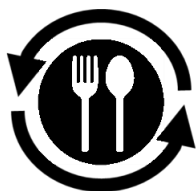
Предостережение. В ряде случаев можно услышать призыв не обращать внимания на отдельные признаки патентной формулы, которые не удастся обнаружить в продукте, на том основании, что они якобы не существенные. Но это всего лишь желание убедить всех в том, чего нет на самом деле. Простой вопрос: если признаки не существенны с точки зрения сущности изобретения, почему они появились в патентной формуле? Может быть потому, что без этих признаков изобретение не было патентоспособным, а может быть, потому что патентообладатель изначально планировал патентовать именно такой вариант изобретения?

Теперь, когда раскрыт общий смысл понятия использования изобретения, уточним его, добавив два важнейших обстоятельства, которые временно были опущены.

Во-первых, при оценке использования изобретения мы оперируем только независимым пунктом формулы изобретения⁶⁰, содержащейся в патенте, и оцениваем практическую реализацию в продукте или при осуществлении способа каждого признака этого независимого пункта формулы. Если в патентной формуле несколько независимых пунктов, каждый на предмет использования изобретения оценивается отдельно.

Во-вторых, изобретение признается использованным не только в случае буквального совпадения признаков, т. е. когда продукт содержит, а в способе использован каждый признак независимого пункта формулы изобретения, но и в случае, когда в продукте или при осуществлении способа признак патентной формулы заменен на эквивалентный ему. При этом заменяющий признак должен быть известным в качестве такового в данной области техники до даты приоритета изобретения.

8.6. Доктрина эквивалентов



Как было сказано, методология установления факта использования изобретения в продукте предусматривает сопоставительный анализ признаков, которыми изобретение охарактеризовано в независимом пункте формулы, с признаками, характеризующими продукт. При этом в случае буквального несовпадения указанных признаков должна быть проведена оценка «эквивалентности» признаков продукта, заменяющих соответствующие признаки изобретения. Иными словами, если установлено буквальное несоответствие признаков и в продукте выявлены заменяющие признаки, то должна быть проведена оценка эквивалентности такой замены. В последнем случае применяется так называемая «доктрина эквивалентов»⁶¹.

Следует отметить, что законодательство РФ не дает нормативного определения эквивалентным признакам, а доктрина эквивалентов представляет собой, по меткой оценке одного из самых авторитетных в этой области отечественных специалистов – И. Э. Мамяофы⁶², некий «комплекс представлений и взглядов» высказанных специалистами по данному поводу. Единственными нормативными документами, на которых базируются указанные «представления и взгляды», являются «Инструкция по экспертизе объектов

⁶⁰ Более подробно см. гл. 3.4 «Патентная формула».

⁶¹ Как вариант, говорят «теория эквивалентов» или «правила эквивалентов».

⁶² И. Э. Мамяофа. Эквиваленты в патентной практике. Л.: ЛДНТП, 1979.

техники на патентную чистоту»⁶³ и «Инструкция о порядке выплаты вознаграждения за открытия, изобретения и рационализаторские предложения»⁶⁴ (далее – Инструкция). Несмотря на солидный «возраст» указанных документов, они остаются действующими, и при оценке эквивалентности замены признаков именно эти документы принимаются во внимание.

Основным документом, определяющим понятие эквивалентной замены признаков, является упомянутая Инструкция, согласно которой эквивалентной считается замена признака или признаков, указанных в формуле изобретения, если сущность этого изобретения не меняется, достигается такой же результат, а средства выполнения заменены на равноценные, известные в данной области.

Условия неизменности сущности изобретения и достижения такого же результата являются необходимыми для установления эквивалентности замены. Для окончательного установления факта использования изобретения необходимо оценить известность заменяющего средства в данной области техники. При этом не обязательно, чтобы заменяющее средство было известно точно в таком же применении, под «известностью замены» может пониматься известность *возможности такой замены*. Кроме того, принимается во внимание временной фактор: замена считается эквивалентной, если заменяющее средство было известно до даты приоритета изобретения.

Несколько важных замечаний:

1. Сами по себе признаки не могут быть эквивалентными или неэквивалентными. Эквивалентность проявляется только в случае замены признаков конкретного изобретения в конкретном продукте или способе. Ложка и вилка как приспособления для еды эквивалентны в случае их использования для пищи твердой консистенции, но не являются таковыми, когда вы едите суп. Попробуйте.

2. Что есть сущность изобретения? С одной стороны, сущность «выражается» совокупностью признаков, которыми изобретение охарактеризовано в независимом пункте формулы. Но это еще не есть сущность. Сущность изобретения следует рассматривать как причинно-следственную связь этих

⁶³ Инструкция по экспертизе объектов техники на патентную чистоту. Утв. Постановлением Госкомитета СМ СССР по делам изобретений и открытий, 29.01.1974 г.

⁶⁴ Инструкция о порядке выплаты вознаграждения за открытия, изобретения и рационализаторские предложения. Утв. председателем Госкомитета СМ СССР по делам изобретений и открытий, 15.01.1974 г.

признаков с достигаемым техническим результатом, определяемым, в свою очередь, функциями тех или иных признаков, или групп признаков. Если под сущностью понимать просто совокупность признаков, то любая замена признаков автоматически должна приводить к изменению сущности изобретения. Тогда бессмысленной становится доктрина эквивалентов.

Как можно оценить (понять) сущность изобретения? Только на основании его описания, т. е. ограничиваться формулой изобретения при оценке эквивалентности замены признаков недопустимо.

8.7. Использование полезной модели

Поскольку полезная модель есть альтернативный изобретению вариант патентования технического решения, относящегося к устройству, то все, что было сказано относительно использования изобретения в продукте, справедливо и для понятия использования полезной модели. Это касается и способов использования (изготовление, предложение о продаже, продажа продукта и т. д.), и установления соответствия продукта патентной формуле (формуле полезной модели). Отличие от изобретений заключается только в том, что при установлении факта использования полезной модели доктрина эквивалентов не применяется⁶⁵.

8.8. Нарушение патента



Словосочетание «нарушение патента» расшифровывается просто – это использование изобретения или полезной модели без разрешения патентообладателя. Разумеется, речь идет о *нарушении исключительного права* патентообладателя, тем не менее, «нарушение патента» – устойчивый оборот, не имеющий никакого иного смысла, кроме указанного.

При этом надо иметь в виду, что установление факта использования изобретения или полезной модели может понадобиться не только в связи с оценкой возможного нарушения патента, например, в судебном процессе по иску патентообладателя. В частности, это могут быть вопросы, связанные с выплатой вознаграждения автору служебного изобретения за его использование, вопросы, связанные с исполнением лицензионного договора на использование изобретения, и др.

⁶⁵ ГК РФ, ст. 1358, п. 3, абз. 2.

9. ОГРАНИЧЕНИЕ ПАТЕНТНОЙ МОНОПОЛИИ



С одной стороны, закон однозначно и довольно жестко говорит: Нельзя! Нельзя использовать изобретение без разрешения патентообладателя. С другой стороны, как выясняется, существует много ситуаций, когда общественные и личные интересы вполне допускают и даже требуют отступления от такого табу. При этом такие отступления, или, как принято говорить, исключения из патентной монополии, не приводят к ущемлению интересов патентообладателя или предполагают определенную компенсацию. В любом случае, речь идет об установлении разумного баланса интересов патентообладателя, общества, личности. Это известный прием в праве: любой закон не будет работать, если нет баланса общественных и личных интересов. Такие исключения – это своего рода разрешение на использование изобретения, но данное не самим патентообладателем, а законом.

9.1. Действия, не являющиеся нарушением патента

В данном случае речь идет о неких действиях, точнее – фактах, которые согласно определению являются использованием изобретения. Однако в силу определенных обстоятельств такое использование либо не ущемляет интересов патентообладателя, либо требует незамедлительного использования в интересах общества. Учитывая это, законодатель счел возможным и общественно полезным не считать такое использование, хотя и совершенное без разрешения патентообладателя, нарушением патента⁶⁶.

9.1.1. Использование при эксплуатации транспортного средства



Представьте, что в порт страны вошло иностранное судно, которое доставило грузы, туристов. Судно разгрузилось, загрузилось другим товаром, туристы погостили, и судно уйдет обратно. На судне работает радиолокационная станция, обеспечивающая навигацию. И так случилось, что эта станция работает в соответствии с действующим в данной стране патентом на изобретение «способ радиолокации». По факту: судно находится на территории действия патента, способ используется, разрешения патентообладателя нет – следовательно, патент нарушен.

⁶⁶ ГК РФ, ст. 1359.

Подобные рассуждения можно привести относительно автомобильного, воздушного, железнодорожного транспорта, даже космического: везде могут оказаться технические средства, в конструкции которых или при эксплуатации которых могут быть использованы изобретения, патенты на которые действуют на территории временного или случайного нахождения транспортного средства иностранного государства.

А теперь представьте, что такое происходит во всех морских и речных портах, куда заходят иностранные суда, во всех аэропортах, куда прилетают самолеты иностранных компаний, и т. д. Будем всех останавливать под предлогом нарушения патентов? Представляете, какой случится транспортный коллапс? И, собственно, ради чего? Какой реально ущерб нанесен патентообладателю, какие его интересы пострадали, если речь об оборудовании судна, которое используется исключительно для нужд этого судна, а само судно как пришло, так и ушло? Вот если бы в трюме этого судна стояли ящики с подобными радиолокационными станциями, привезенными для продажи, это реально бы затронуло интересы патентообладателя.

Поэтому правильно будет не считать нарушением патента подобные случаи, причем такое исключение, что вполне логично, должно быть обоюдным и устанавливаться для транспортных средств иностранных государств, которые предоставляют такие же права в отношении транспортных средств, зарегистрированных в России.

9.1.2. Проведение исследования изобретения



Предположим, ваше предприятие выпускает напольное покрытие – ламинат, однако его износостойкость оставляет желать лучшего, что сказывается на продажах. Проводя информационный поиск в этой области техники, вы обнаруживаете патент, предположим, на изобретение «способ изготовления ламината», который, судя по описанию к патенту, позволяет получать ламинат с высокой износостойкостью. Ясно, что вы не побежите сразу к патентообладателю, а прежде попытаетесь на своем предприятии в экспериментальных целях осуществить способ, изготовить образцы и оценить их механические свойства.

Формально, вы использовали изобретение, хотя сделали это не для изготовления продукции на продажу, а с целью исследования продукта и способа, в соответствии с которым он изготовлен. Есть ли в таких действиях что-либо, ущемляющее интересы патентообладателя? Очевидно, нет. Наоборот, патен-

тообладатель может быть заинтересован в таких исследованиях, поскольку если в результате вы сочтете, что изобретение полезно для производства, вы как честный человек обратитесь к патентообладателю для заключения с ним взаимовыгодного лицензионного договора на использование изобретения.

И этот случай проведения научного исследования продукта или способа, в которых использовано изобретение, либо эксперимента над таким продуктом, способом или изделием, законодатель вполне разумно не относит к нарушению патента.

9.1.3. Использование при чрезвычайных ситуациях



Представим, что произошла авария – в прибрежных водах разбился танкер, из которого вытекают тонны нефти. Дело нештучное, грозит экологической катастрофой, надо срочно предпринимать меры, препятствующие разливу, и меры по ликвидации последствий такой аварии. При этом есть различные изобретения, например, относящиеся к техническим средствам, или химическим веществам, предназначенным для сбора с поверхности воды разлитой нефти, которые позволяют эффективно справиться с этой задачей. Однако использованию этих изобретений препятствуют выданные на них патенты.

Ясно, что это тот случай, когда на первом месте стоят общественные интересы, и надо использовать любые эффективные изобретения, не дожидаясь разрешения на то патентообладателя. Чтобы это можно было спокойно делать, законодатель отнес использование изобретений в подобных случаях (стихийных бедствий, катастроф и т. д.) к исключению из общего правила – такое использование не является нарушением патента. Однако закон требует уведомления о таком использовании патентообладателя в кратчайший срок и последующей выплаты ему соразмерной компенсации. При этом вопрос о выплате и размере компенсации – это отдельный вопрос, и если он не решается, то спор, в том числе судебный, и ответственность будет связана с компенсацией, но не самим фактом нарушения патента.

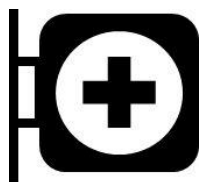
9.1.4. Использование в личных целях



Не будет ничего плохого, если разрешить использование изобретения для удовлетворения личных, семейных, домашних или иных не связанных с предпринимательской деятельностью нужд без получения разрешения патентообладателя. Допустим, вам понравилась описанная в патенте конструкция разборной теп-

лицы для дачного участка. И если у вас есть не только дача, но и растущие из правильного места руки, вы вполне способны изготовить такую теплицу для собственных нужд. Ущемляет ли это интересы патентообладателя? Очевидно, нет. Поэтому, если целью ваших действий не является получение прибыли или дохода, то подобное использование изобретения не является нарушением патента.

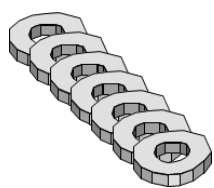
9.1.5. Разовое изготовление лекарственных средств



Известно, что лекарственные средства могут быть изготовлены не только на фармацевтических предприятиях, но и непосредственно в аптеках. Например, это может быть вызвано банальным отсутствием препарата, а может – индивидуальной непереносимостью препаратов заводского производства или необходимостью специальной дозировки для конкретного человека.

Так случилось, что заболел кто-то из ваших домочадцев. Врач выписал лекарство, вы приходите в аптеку, а лекарства готового нет, но его можно здесь и сейчас изготовить. Однако на состав препарата или способ его приготовления есть действующий патент. Возникает вопрос: бежать к патентообладателю за разрешением, или все-таки спасти человека? В нормальном обществе выбирают второе, поэтому закон не считает нарушением патента такое использование изобретения, как разовое изготовление лекарственных средств в аптеках по рецептам врачей. Здесь принципиальным является то обстоятельство, что случай разовый, есть рецепт, т. е. спасти надо конкретного человека, и право изготовления лекарства предоставлено аптекам. Понятно, что аптека не сможет без разрешения патентообладателя изготовить препарат впрок – такое использование изобретения не относится к описанному особому случаю. Правило такое: вначале рецепт, потом лекарство.

9.1.6. Действия с законно введенным в оборот продуктом



Как было сказано в предыдущей главе, продажа продукта, изготовленного с использованием изобретения, является использованием изобретения независимо от того, кто и как его продал. Сам факт продажи – вот, что главное. При любой продаже (перепродаже) продукта – крупный опт, мелкий, розница – не имеет значения, кто это сделал. Исключительное право будет реально обеспечено, если любой факт такого использования изобретения в цепочке продаж позволит патентообладателю предъявить соответствующие претензии.

Однако подход автоматически распространяется и на случаи последующей продажи другими лицами продукта, который изначально был изготовлен и выпущен на рынок страны самим патентообладателем. Ясно, что в данном случае патентообладатель уже реализовал свое преимущество, поэтому последующие перепродажи продукта, хранение его для этой цели, предложение о продаже, хотя формально и относятся к понятию использования изобретения, не должны считаться нарушением патента, что и установлено законом. Произошло, как говорят юристы, исчерпание права – свое право относительно конкретного продукта патентообладатель уже реализовал. То же самое касается продукта, введенного в гражданский оборот иным лицом с разрешения патентообладателя (например, по лицензионному договору) либо без его разрешения, но правомерно в установленных законом случаях, например, лицом, которому принадлежит право преждепользования⁶⁷.

9.2. Право преждепользования

Представьте, что некто **А** получил патент на изобретение. С другой стороны, некто **Б** начал использовать точно такое же – тождественное изобретение, но созданное независимо от автора изобретения, на которое **А** получил патент. Обратите внимание, не имеет значения, кто является авторами изобретений, важно, что они были созданы независимо – такое параллельное творчество. При этом **Б** начал использовать изобретение, или даже произвел все необходимые для этого приготовления, до даты приоритета изобретения, на которое **А** получил патент (рис. 9.1).

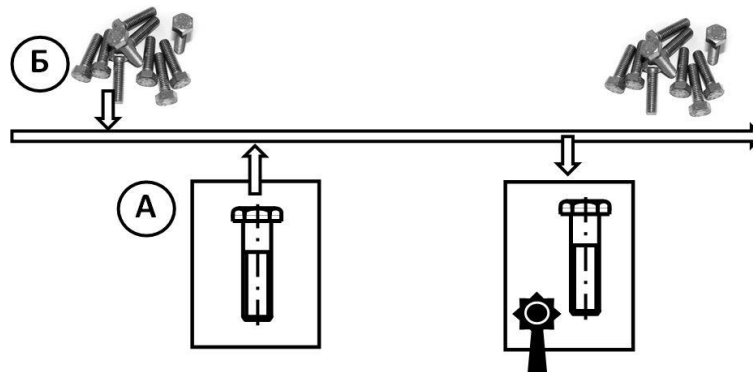


Рис. 9.1. Иллюстрация права преждепользования

При таких условиях задачи ситуация развивается следующим образом. Пока на имя **А** не выдан патент, **Б** свободно использует изобретение – он

⁶⁷ ГК РФ, ст. 1361.

знает, как это делать, и ему ничего не мешает. Но после выдачи на имя **А** патента **Б** автоматически становится его нарушителем, поскольку не получал от **А** на такое использование разрешения. Формально – все правильно, но по существу – явно не справедливо.

Действительно, хотя используемое **Б** изобретение в точности совпадает с изобретением, на которое **А** получил патент, но создано-то оно было независимо, а кроме того, **Б** начал использовать это изобретение до того, как **А** подал приоритетную заявку. В этой ситуации **А** – молодец, поскольку подал заявку, и в итоге общество получило новые знания. Но и **Б** молодец не меньший – он начал использовать изобретение, удовлетворяя практические потребности общества. Конечно, **Б** тоже мог бы подать заявку на изобретение и получить патент, но этого он не стал делать: в конце концов, получение патента – это право, но не обязанность. Так за что же его наказывать? Не за что. Тогда, не ломая основ патентного права, надо для **Б** сделать исключение, разрешив ему, разумеется, безвозмездно продолжать использовать изобретение и после выдачи патента **А**. Это и называется правом преждепользования, которое в описанном случае принадлежит **Б**.

Но ведь понятие использования изобретения не ограничивается только изготовлением продукта⁶⁸. Соответственно, право преждепользования может относиться к любому способу использования изобретения. Так, если тот же **Б** до даты приоритета начал ввозить на территорию действия патента продукт с целью его продажи или сделал все необходимые для этого приготовления, то для него право преждепользования будет заключаться в праве продолжать ввозить и продавать продукт. Если же изобретение относится к способу, то право преждепользования распространяется на право практически осуществлять способ, а также коммерческий оборот продукта, изготовленного непосредственно этим способом, или устройства, при функционировании (эксплуатации) которого автоматически осуществляется способ.

Право преждепользования распространяется не только на решение, тождественное изобретению, на которое **А** получил патент, но и на используемое **Б** решение, отличающееся от этого изобретения эквивалентными признаками. Эта оговорка соответствует применению доктрины эквивалентов в вопросах установления факта использования изобретений.

Однако право преждепользование имеет определенные ограничения.

⁶⁸ См. гл. 8.2 «Использование изобретения, относящегося к продукту».

9.2.1. Право преждепользования и объем использования



Продолжать использовать изобретение можно, как указано в законе, «без расширения объема такого использования». Однозначного ответа, как это понимать, к сожалению, нет, не дает его и правоприменительная практика.

Существует «штучная» точка зрения: сколько изделий преждепользователь выпускал до даты приоритета – столько, в штуках, он может продолжать выпускать; сколько штук изделий он ввозил для продажи – столько и может продолжать ввозить, и т. д. Но такой подход разбивается несколькими простыми вопросами.

Попробуйте ответить: за какой период считать изделия – за неделю, месяц, год? А если преждепользователь продал за год 1000 изделий, но сделал это в течение одной недели до даты приоритета? Следует ли из этого, что он имеет право продавать 1000 изделий каждую неделю? Или все-таки 1000 штук ежегодно, а может быть 1000 штук за все оставшееся время действия патента, который реально неизвестен никому? Нет ответа.

А как применить «штучную» модель, если право преждепользования возникло в случае, когда только сделаны необходимые приготовления к использованию, например, подготовлено производство, но ни одного изделия еще не изготовлено? Если следовать «штучной» модели, то преждепользователь остается с правом на производство 0 (нуля!) штук продукции. А если до даты приоритета были только сделаны необходимые приготовления для ввоза продукции, например, заключены контракты на поставку, контракты на продажу продукции, а если контракты на поставку заключены на несколько лет с возможностью их автоматического продления в случае, если стороны не против, и если при этом ни одно изделие не пересекло границу, как тогда определить количественно объем использования? Снова нет ответа.

Наконец, почему базовый объем использования должен браться на дату приоритета? Право преждепользования – это право продолжать использовать изобретение, а поскольку до выдачи патента ничего не мешало использованию, то слово «продолжать» означает действия после указанной даты, т. е. после выдачи патента.

Все вопросы, на которые не может ответить «штучная» модель, снимаются, если обратить внимание, что в законе речь идет не об объеме использования, а о расширении объема использования, а это вовсе не одно и то же. В соответствии с нормами русского языка слово «расширение» применяется

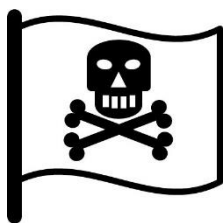
(помимо указания на изменение ширины чего-либо) в отношении неоднородных понятий. В отношении количественной оценки однородных понятий используется слово «увеличение». Например, мы говорим «расширение кругозора», но не «увеличение кругозора», или «расширение номенклатуры изделий», когда говорим о разнообразии изделий, но «увеличение производства изделий», когда даем количественную оценку одному виду изделий, и т. д.

Такое прочтение позволяет сделать следующие выводы. Основанием для возникновения права преждепользования является непосредственное использование (или совершение необходимых для этого приготовлений) независимо созданного тождественного запатентованному изобретению решения до даты приоритета изобретения. После выдачи патента преждепользователь имеет право продолжать использовать это решение без расширения объема использования, т. е. не может как-то иначе использовать решение и не может увеличивать производственные мощности для использования. Например, если преждепользователь до даты приоритета использовал изобретение путем изготовления продукта и его продажи (или сделал все необходимые для этого приготовления), он продолжает это делать на тех производственных мощностях, которые есть у него на дату выдачи патента, и количество продукции не имеет значения. Если право преждепользования было основано на факте ввоза продукта и его продажи – он может продолжать заниматься такой формой бизнеса, но, например, заниматься собственным производством такого продукта не имеет права.

9.2.2. Передача права преждепользования

Право преждепользования персонифицировано, т. е. оно предоставляется только лицу, которое начало использовать тождественное изобретению решение или сделало необходимые приготовления к этому, и это право нельзя передать, уступить другому лицу. Исключение сделано только для случая, когда право преждепользования передается вместе с предприятием, на котором имели место указанные события, послужившие основанием для возникновения права преждепользования. Например, в случае продажи предприятия или реорганизации, когда владельцем производственных активов становится новое лицо. Такой подход вполне коррелирует с установленным ограничением относительно расширения объема использования – использование должно продолжаться только на том предприятии, на котором оно началось, и после выдачи патента объем такого использования не должен расширяться.

9.2.3. Право преждепользования и патентный рэкет



Патентный рэкет, о котором уже давно пишут без кавычек, процветает, и, к сожалению, талантливых учеников рэкетиров от патента не становится меньше. Одним из наиболее популярных вариантов патентного рэкета является патентование изобретений, чаще – полезных моделей, описывающих реальную продукцию, производимую другими компаниями, с последующим предъявлением им судебных претензий. Что может быть проще: берешь продукт, описываешь его в патентной заявке, желательно в точности как он есть и с наглядными чертежами, подаешь заявку в ведомство, получаешь патент и «наезжаешь» на производителя продукта. И все вроде бы законно, ну, не мораль же обсуждать в таких делах. Что касается ведомства – претензий никаких, поскольку у экспертизы фактически нет возможности проверить открытое применение, т. е. известность такого продукта на рынке.

Как правило, выдача такого патента может быть оспорена. Дело в том, что для надежного доказывания факта использования изобретения патентную формулу рэкетир составляет в точном соответствии с продуктом, но это имеет и оборотную сторону – легче доказывать, что заявленное изобретение было известно из продукта. Проблема в другом. Пока патент не аннулирован, он действует со всеми вытекающими последствиями в виде судебного разбирательства, возможных обеспечительных мер, негативно сказывающихся на бизнесе производителя продукта, и т. п., при этом оспаривание патента – это отдельный самостоятельный процесс, который может длиться долго. В этой ситуации, пока патент действует, фактически единственное, что может быть противопоставлено этому злу в суде, это право преждепользования.

В качестве типичного примера патентного рэкета приведем случай, произошедший с санкт-петербургской компанией АОЗТ «СайнАрт».

В 1996 г. компанией BASYS GmbH (ФРГ) была завершена разработка и начато производство и продажа информационного дисплея со сменяющимися слайдами под названием Motion Display, а в 1997 г. компания СайнАрт начинает ввоз в Россию этих изделий, их последующую продажу и передачу в аренду различным компаниям.

В 1998 г. московской компанией ООО «Вершина-Клуб» – конкурентом СайнАрт – была подана заявка на изобретение «Устройство для демонстрации и способ управления работой устройства для демонстрации», на которое в 1999 г. был выдан патент RU2125298C1.

На рис. 9.2 показаны электрическая схема изделия Motion Display, взятая из Руководства по эксплуатации, и одна из фигур к патенту RU2125298C1. Нет необходимости указывать, что есть что – рисунки не просто похожи, они полностью совпадают. Сделать такие рисунки независимо друг от друга невозможно. С остальными фигурами из описания к патенту та же картина – они совпадают во всех деталях с чертежами из Руководства к Motion Display. Соответствующим образом были составлены описание и патентная формула, из которой следовало, что Motion Display изготовлен с использованием запатентованного изобретения.

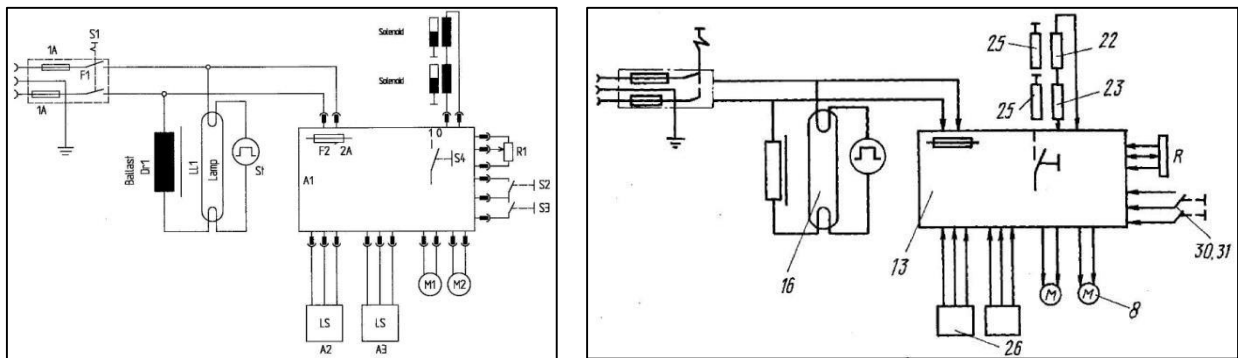


Рис. 9.2. Чертежи к Motion Display и патенту RU2125298C1

Получив патент, ООО «Вершина-Клуб» подало серию судебных исков к компании СайнАрт, требуя прекратить указанную деятельность на том основании, что Motion Display изготовлен с использованием изобретения, на которое выдан упомянутый патент.

Сопоставив даты происходивших событий, можно убедиться, что компания СайнАрт начала использовать тождественное решение путем ввоза и продажи продукта Motion Display до даты приоритета изобретения по патенту RU2125298 (что не удивительно, поскольку заявка на изобретение готовилась на основе привезенного в Россию продукта), следовательно она имеет право преждепользования. В качестве доказательства суду были представлены таможенные документы на ввоз продукта, финансовые документы и товарно-транспортные накладные, подтверждающие продажу продукта, а также договоры о передаче продукта в аренду и акты, подтверждающие их исполнение. Все было совершено до даты приоритета изобретения. Что касается доказательства независимого создания тождественного решения, реализованного в Motion Display, то их предоставила компания BASYS – разработчик и производитель этих изделий. В итоге судами за компанией СайнАрт было признано право преждепользования, и в исках было отказано.

9.3. Право послепользования

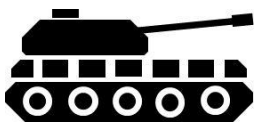
Как мы уже знаем⁶⁹, если не уплачена очередная годовая пошлина за поддержание патента в силе, его действие прекращается. Однако оно может быть восстановлено при условии уплаты соответствующей пошлины до истечения трех лет с даты прекращения действия патента.

Представим, что так и произошло: патентообладатель **А** не уплатил пошлину за очередной год действия патента, действие патента прекратилось, но впоследствии, в пределах трехлетнего срока, было восстановлено.

С другой стороны, некто **Б** в период, когда патент не действовал, начал использовать изобретение или сделал все необходимые к этому приготовления – затратил деньги, наладил производство, основанное на изобретении. Законно? Безусловно, поскольку патент прекратил свое действие, спрашивать разрешения на использование изобретения нет необходимости.

Однако после восстановления действия патента **Б** формально становится его нарушителем. Ясно, что он не виноват в таком повороте дел, и никто не компенсирует ему ни затраты на подготовку к использованию изобретения, ни затраты, связанные с приобретением у **А** лицензии на право продолжать начатое дело. Решение, позволяющее добиться баланса интересов, очевидно: надо для **Б** сделать исключение, аналогичное праву преждепользования, – разрешить ему безвозмездно продолжать использовать изобретение и после восстановления действия патента, что и называется правом послепользования⁷⁰, которое получает **Б**.

9.4. Использование в интересах национальной безопасности



Когда речь заходит об интересах обороны и безопасности, правительство страны может разрешить использование изобретения, не спрашивая согласия патентообладателя. Правда, оно обязано в кратчайший срок уведомить его об этом, а также выплатить соразмерную компенсацию. Такое разрешение должно быть выдано специальным правительственным распоряжением с указанием предприятия, организации, получающей такое разрешение⁷¹. Что касается «соразмерности» и срока выплаты компенсации, об этом закон умалчивает.

⁶⁹ См. гл. 7.3 «Поддержание патента в силе».

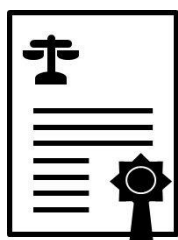
⁷⁰ ГК РФ, ст. 1400.

⁷¹ ГК РФ, ст. 1360.

9.5. Принудительная лицензия

Данное исключение имеет давнюю историю и представляет собой своего рода борьбу со злоупотреблением патентной монополией со стороны патентообладателя.

С одной стороны, патентообладателю предоставлена законная возможность препятствовать всем остальным в использовании изобретения. С другой стороны, эта же самая монополия может стать тормозом на пути использования новых и полезных людям, всему обществу изобретений, если патентообладатель будет вести себя как «собака на сене» – когда сам не использует изобретение и не разрешает это делать другим.



Поэтому вполне разумным выглядит следующее решение этой проблемы: поскольку патент есть инструмент конкурентной борьбы, а не способ создания препятствия использованию новых и полезных изобретений, у патентообладателя есть четыре года со дня выдачи патента, когда он может пользоваться своим правом как хочет, но если по истечении этого срока он сам не использует либо недостаточно использует изобретение и не разрешает это делать другим, несмотря на их просьбу, желающие могут обратиться в суд с иском к патентообладателю за принудительной лицензией. И если патентообладатель не докажет, что такое состояние дел обусловлено уважительными причинами, суд принимает решение о предоставлении истцу принудительной простой лицензии на использование изобретения⁷².

Условия выдачи принудительной лицензии устанавливаются законом. В частности, суд должен учесть соотношение существующего предложения соответствующих товаров и услуг и реальной потребности рынка – насколько предложение достаточно, учесть планируемый истцом объем использования изобретения. Суд также в своем решении устанавливает размер платежей за такую лицензию, который должен быть не ниже цены лицензии, определяемой при сравнимых обстоятельствах.

Также в судебном порядке по иску патентообладателя действие лицензии может быть прекращено, если обстоятельства, обусловившие предоставление лицензии, перестанут существовать, и их возникновение вновь маловероятно. В этом случае суд устанавливает срок и порядок прекращения лицензии и возникших в связи с ее получением прав.

⁷² ГК РФ, ст. 1362, п. 1.

9.6. Лицензия на использование зависимого изобретения

Представим, что есть два изобретения – **А** и **Б**, на которые выданы два патента – **А** и **Б**, и есть два патентообладателя – **А** и **Б** соответственно (рис. 9.3). Так сложилось, что патентная формула изобретения **Б**, целиком включает всю совокупность признаков патентной формулы изобретения **А** (признаки 1–6), плюс еще ряд признаков (признаки 7 и 8). Такое соотношение признаков означает, что при использовании изобретения **Б** автоматически будет использовано и изобретение **А**.



Рис. 9.3. Лицензия на использование зависимого изобретения

Это случай так называемого зависимого изобретения, когда изобретение **Б** не может быть использовано без нарушения прав патентообладателя **А**, следовательно патентообладатель **Б** должен получить от патентообладателя **А** разрешения на использование его изобретения. Однако патентообладатель **А** может и не дать такого разрешения. Законно? Да, но насколько это справедливо и разумно, ведь речь идет об использовании изобретения, на которое выдан патент, т. е. нового знания, привнесенного в уровень техники, и использовании не абы кем, а самим патентообладателем?

Учитывая данные обстоятельства, законодатель предоставил патентообладателю **Б** возможность обратиться в суд с иском к патентообладателю **А** о предоставлении ему принудительной простой лицензии⁷³. И если патентообладатель **Б** докажет, что его изобретение представляет собой важное техническое достижение, имеющее существенные экономические преимущества перед изобретением **А**, суд принимает решение о предоставлении ему такой лицензии. Суд также устанавливает размер платежей за такую лицензию, который должен быть не ниже цены лицензии, определяемой при сравнимых обстоятельствах. В качестве определенной компенсации патентообладатель **А** также имеет право на получение простой лицензии на использование изобретения **Б**.

⁷³ ГК РФ, ст. 1362, п. 2.

10. ПУБЛИКАЦИИ



Как уже было отмечено, обязательное раскрытие обществу сведений об изобретении есть неотъемлемая составляющая патентной системы. Началось все когда-то с публикации сообщений о выданном патенте в газете, затем появились специализированные издания патентного ведомства.

Раньше публиковались сведения только о выданных патентах, теперь во многих странах стало нормой публикация сведений о поданных заявках. Когда-то патентная информация была доступна только в бумажном виде, затем – на фотоносителях, потом на компакт-дисках, а сегодня вся патентная информация представлена в электронном виде и доступна по интернету. Причем открытыми становятся не только сведения о заявках и патентах, но и материалы переписки с патентным ведомством в процессе рассмотрения заявки, сведения о статусе патента, выданных лицензиях, смене патентообладателя, оспаривании патента и т. д. Уходят в прошлое и сами бумажные патенты – вся официальная информация о них хранится в общедоступных электронных реестрах ведомства.

Меняются технические возможности, но не меняется принцип – общество должно получить полную информацию как о самом изобретении, так и обо всем, что с ним происходит в патентном ведомстве.

10.1. Публикация сведений об изобретении

В России, как и во многих странах, предусмотрено несколько видов публикаций, относящихся к изобретению. В данном случае под публикацией будем понимать размещение электронных документов в открытом доступе.

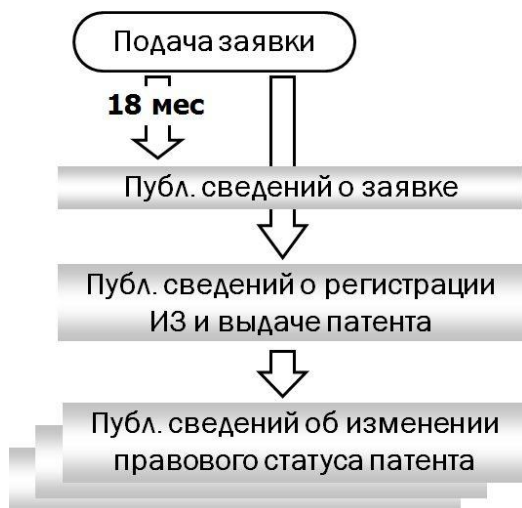
10.1.1. Публикация сведений о заявке на изобретение

По истечении 18 месяцев с даты подачи заявки (рисунок) патентное ведомство публикует сведения о ней⁷⁴. Чаще говорят – публикует заявку, что удобнее и не искажает суть дела. При этом заявка должна пройти формальную экспертизу⁷⁵ с положительным результатом, свидетельствующим о том, что заявленный объект соответствует понятию изобретения, представлены

⁷⁴ ГК РФ, ст. 1385.

⁷⁵ См. гл. 6.1 «Процедура патентования изобретения».

все требуемые и надлежаще оформленные заявочные документы, уплачена заявочная пошлина.



Виды публикаций сведений об изобретении

Состав публикуемых сведений о заявке определяет ведомство. В настоящее время такая публикация ограничена библиографическими данными, заявленной формулой изобретения и одним из чертежей. Однако, учитывая общемировую тенденцию и технические возможности, связанные с переходом на электронный документооборот, можно ожидать публикации полного комплекта заявочных документов, прежде всего описания изобретения, а также открытия доступа к переписке по заявке ведомства с заявителем.

Конкретная дата публикации сведений о заявке определяется техническими возможностями ведомства и графиком выпуска официального бюллетеня о заявках и патентах на изобретения.

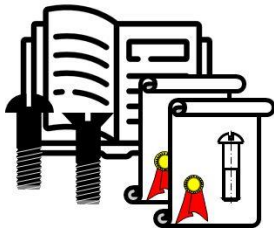
Восемнадцать месяцев, в течение которых общество не знает о заявленном изобретении, – это важная фора для заявителя. Пока конкуренты не знают о его изобретении, он имеет возможность, например, решать бизнес-вопросы, связанные с использованием изобретения, заниматься его усовершенствованием. Впрочем, по желанию заявителя сведения о заявке могут быть опубликованы и до истечения указанного срока, для этого достаточно подать соответствующее ходатайство. Например, более ранняя публикация может быть связана с научными интересами заявителя. С другой стороны, это может быть вызвано желанием создать препятствие конкуренту в патентовании его изобретений, поскольку после публикации материалы заявки включаются в уровень техники, а патентные документы прежде всего попадают в поле зрения экспертов патентных ведомств при рассмотрении заявок.

Но вот отменить публикацию по своей инициативе заявитель может только в одном случае – если отзовет заявку с рассмотрения, причем сделает это не позднее установленного срока, который обычно определяется техническими возможностями ведомства снять заявку с публикации. В конце концов, это дело заявителя – сохранять заявку, которая будет опубликована, или отказаться от патентования, сохранив изобретение в тайне как ноу-хау.

Понятно, что если патент на изобретение выдается до истечения указанного 18-месячного срока, сведения о заявке не публикуются – нет необходимости. Так же, как нет необходимости публиковать сведения о заявке, которая подана на основе международной заявки⁷⁶, опубликованной на русском языке, или опубликованной евразийской заявки⁷⁷.

С момента публикации сведений о заявке возникает ряд важных правовых последствий.

Доступность материалов заявки. С даты публикации сведений о заявке все ее материалы становятся общедоступными. Свободного доступа по сети Интернет к материалам заявки, как это сделано, например, в патентном ведомстве США или ЕПВ, нет, однако любое лицо может запросить ведомство предоставить копии документов, относящихся к заявке.



Включение в уровень техники. С даты публикации сведений о заявке изобретение, как оно раскрыто в заявочных материалах, включается в уровень техники. Именно в полном объеме, независимо от того, в каком объеме опубликованы сведения о заявке.

С этого момента все материалы заявки могут быть приняты во внимание при оценке патентоспособности изобретений с более поздней датой приоритета, причем не только в России, но и во всех странах, где законодательство включает в уровень техники сведения, ставшие общедоступными в мире.

Это правило распространяется и в отношении других заявок того же заявителя, имеющих дату приоритета после даты публикации сведений о заявке. Однако если на дату публикации сведений о заявке она была отозвана или признана отозванной, для заявителя установлена льгота – эти сведения не включаются в уровень техники для заявок, поданных им в течение последующих 12 месяцев. Это тот случай, когда оба процесса – публикация и отзыв заявки (или признание отозванной) – оказались не согласованными. В тот момент, когда была произведена публикация сведений о заявке, юридически ее уже не существовало, т. е. публикации не должно было быть. Но она состоялась, и в данной ситуации это ущемляет интересы заявителя, поэтому в качестве компенсации ему предоставляется указанная льгота, связанная с его последующими заявками.

⁷⁶ См. гл. 11.4 «Договор о патентной кооперации. Международная заявка».

⁷⁷ См. гл. 11.1 «Территориальный принцип патента».

Участие третьих лиц в экспертизе заявки. После публикации сведений о заявке на изобретение любое лицо вправе представить свои замечания в отношении патентоспособности заявленного изобретения⁷⁸. Такие лица не принимают участие в производстве по заявке, однако их замечания учитываются при принятии решения по заявке.

Как было отмечено⁷⁹, выданный патент, вообще говоря, не означает, что изобретение является патентоспособным, и на этот случай предусмотрена процедура оспаривания патента. Поэтому получение существенной информации о патентоспособности на стадии экспертизы по существу представляется вполне разумным – зачем выдавать заведомо оспариваемый патент.

Временная правовая охрана изобретения. Как только сведения о заявке опубликованы, общество получает информацию об изобретении и, вообще говоря, любое лицо, пока патент не выдан, может начать его использовать. А это уже расценивается как потенциальная возможность получения выгоды от того, что тебе фактически сообщил заявитель.

Если патент по этой заявке не будет выдан, например, изобретение будет признано непатентоспособным, то и проблем нет, – считаем, что все это было так или иначе раскрыто в уровне техники, поэтому ничего нового обществу не было представлено.

А если патент выдан, как расценивать ситуацию? Получается, что ты воспользовался новым изобретением, о котором не мог узнать из уровня техники. И в качестве определенной компенсации за предоставленную возможность получить выгоду от новой информации лицо, использующее изобретение в указанный период – от публикации сведений о заявке до публикации сведений о выдаче патента, обязано выплатить патентообладателю соответствующее вознаграждение. Это правило называется временной правовой охраной изобретения⁸⁰.

Как можно видеть, временная правовая охрана распространяется на указанный период между двумя публикациями, но вступает в силу только если выдан патент. При этом временная правовая охрана предоставляется не более чем в объеме, определяемом формулой изобретения, с которой выдан патент. Иными словами, оценка использования изобретения для целей определения

⁷⁸ ГК РФ, ст. 1386, п. 5, абз. 2.

⁷⁹ См. гл. 6.1 «Процедура патентования изобретения».

⁸⁰ ГК РФ, ст. 1392.

обязанности выплатить упомянутое вознаграждение должна быть проведена по известным правилам⁸¹ – при условии, что в продукте или при осуществлении способа использован каждый признак независимого пункта патентной формулы. Это, в частности, означает, что временная правовая охрана не будет распространяться на случай, когда нет полного соответствия с патентной формулой, хотя практическое воплощение и получили идеи, определяющие суть изобретения, или, например, в случае, когда использовано одно из изобретений заявленной группы, но которое в итоге не вошло в формулу изобретения, с которой выдан патент.

Что касается размера вознаграждения патентообладателю за использование изобретения в период его временной правовой охраны, то оно определяется соглашением сторон, а в случае спора – судом.

10.1.2. Публикация сведений о выдаче патента на изобретение

Одновременно с регистрацией изобретения, на которое выдан патент, ведомство публикует сведения о выдаче патента⁸². Часто по аналогии с «публикацией заявки» говорят – «патент опубликован». Дата регистрации изобретения, дата выдачи патента и дата публикации сведений о выдаче патента – это все одна дата. Публикуемые сведения включают все библиографические данные, описание изобретения, чертежи, если они есть, реферат и главное – формулу изобретения, с которой выдан патент. При этом, если публикации сведений о заявке ранее не производилось, после публикации сведений о выданном патенте любое лицо вправе ознакомиться с документами заявки и отчетом об информационном поиске, которые соответственно с этой даты включаются в уровень техники.

10.1.3. Публикация сведений об изменении статуса патента

После того как патент выдан, с ним многое может произойти. Например, прекратит свое действие из-за неуплаты очередной пошлины за поддержание в силе, или будет оспорен и аннулирован, или сменится патентообладатель. Любое изменение статуса патента должно быть известно обществу, поэтому сведения об этом обязательно будут опубликованы. Также ведомство публикует сведения о предоставленных лицензиях на использование запатентованного изобретения.

⁸¹ См. гл. 8 «Патент и исключительное право».

⁸² ГК РФ, ст. 1394.

10.2. Публикация сведений о полезной модели

В отношении полезной модели предусмотрены все те же виды публикации, кроме одной – публикации сведений о заявке: в этом нет необходимости, поскольку экспертиза заявки на полезную модель длится существенно меньше 18 месяцев⁸³. Соответственно, в отношении полезной модели не предусмотрены ни участие третьих лиц в экспертизе заявки, ни временная правовая охрана как это описано в связи с публикацией сведений о заявке на изобретение.

Что касается доступности материалов заявки и включения их в уровень техники, то это наступает с даты публикации сведений о регистрации полезной модели и выдаче патента, которая является первой публикацией ведомства о заявленной полезной модели. Обратите внимание: если патент не будет выдан (например, заявленное решение оказалось непатентоспособным, заявка отозвана или признана отозванной), сведения о полезной модели не будут опубликованы и в уровень техники не попадут.

10.3. Открытые реестры Роспатента



Все публикуемые сведения о заявках и патентах ведомство размещает в открытом доступе в сети Интернет.

Со страницы «Информационные ресурсы Роспатента» вы можете, например, попасть в разделы:

– «Официальные публикации», где, в частности, размещены официальные бюллетени Роспатента с публикацией сведений о заявках, о выданных патентах, отчеты об информационных поисках, выполненных при проведении экспертизы по существу заявок, извещений об изменении правового статуса патентов, лицензионных сделках и др.;

– «Открытые реестры», где по номеру заявки или патента можно получить не только полную информацию о документе, но и сведения о текущем состоянии дел по заявке, правовом статусе патента;

– «Информационно-поисковая система» (ИПС), позволяющая выполнить поиск патентных документов не только по известному номеру документа, но и по ключевым словам в названии, реферате, патентной формуле, по имени изобретателя, заявителя и другим полям патентного документа.

⁸³ См. гл. 6.2 «Процедура патентования полезной модели».

11. ПРАВО НА ЗАРУБЕЖНОЕ ПАТЕНТОВАНИЕ



Как только бизнес-интересы компании начинают выходить за пределы своей страны или появляются зарубежные бизнес-партнеры, встает вопрос о патентовании изобретений в других странах. Не обязательно, что патентование случится, но обязательно вопрос такой возникнет. Например, вы планируете организовать производство продукции в другой стране или планируете ввозить и продавать там свою продукцию, при этом не хотите, чтобы ее копировали и продавали там же ваши возможные конкуренты. В этом случае патентование технических решений, используемых при изготовлении продукции, создаст препятствие для ее копирования. С другой стороны, вы можете не планировать ведения собственного бизнеса, но обоснованно полагаете, что вашим изобретением могут заинтересоваться в конкретной стране, тогда ваш интерес в патентовании будет связан с продажей патента или лицензии на использование изобретения.

В любом случае важно понимать, что в целом представляет собой процесс патентования ваших изобретений за рубежом, какие для этого существуют возможности и ограничения.

11.1. Территориальный принцип патента

Часто разговор о зарубежном патентовании начинается с удивления изобретателя, когда он вдруг осознает, что его изобретение, на которое получен российский патент, может быть свободно использовано в любой другой стране. Возможна иная ситуация, когда, зная о патентах одной компании, человек удивляется, почему это изобретение используется другими компаниями в разных странах. В этом месте и начинается разговор о территориальном характере патента: патент, выданный в одной стране, в другой стране – лишь красивая бумажка. Все встает на свои места после выстраивания простой логической цепочки: Что следует из выданного патента? – Исключительное право на изобретение. – Кто гарантирует защиту прав? – Государство. – На какой территории? – На своей.

Отсюда следует простой и единственный вывод: если вы хотите использовать патентное законодательство для защиты своих интересов в другой стране, вам придется получать патенты соответствующей страны.

11.1.1. Национальные патенты



В каждой стране, где есть патентное законодательство, на изобретения выдаются патенты, которые принято называть национальными патентами, что подчеркивает их происхождение. Могут отличаться требования к изобретениям, как в части объекта патентования, так и в части патентоспособности, например, в уровень

техники могут включаться сведения об открытом применении, имевшем место только на территории данной страны. Различия могут касаться особенностей составления заявки, процедуры патентования, например, может быть отсроченная экспертиза, как в России, или патенты могут выдавать без проведения экспертизы по существу, при этом в определенных областях техники экспертиза по существу может проводиться. Но в целом по смыслу законы всех стран преследуют одну цель – правовую охрану изобретений с выдачей патента и публикацией сведений об изобретении. Патенты каждой страны, даже на одно и то же изобретение, независимы друг от друга – каждый выдан и действует по своим законам.

В отдельных странах параллельно с патентами на изобретение выдаются патенты на полезные модели, например, в Германии, Италии, Китае, Польше, России, Украине, Японии. Вводя альтернативное патентование технических решений, каждое государство исходит из своих целей, связанных, как правило, со стимулированием изобретательства и использованием компаниями такого инструмента конкурентной борьбы, как патент, а также учитывает уровень развития науки и техники, состояние экономики в стране. В одних случаях перечень объектов патентования может быть ограничен, например, устройствами как в России, в других – без такого ограничения. Но в целом институт полезной модели ориентирован на патентование технических решений, к которым могут быть применены менее жесткие требования в части патентоспособности и на которые патенты могут быть выданы заметно быстрее, чем патенты на изобретение. При этом и срок действия патентов на полезные модели устанавливается меньше чем на изобретения.

11.1.2. Региональные патенты

В странах, территориально и экономически близких, между которыми существует интенсивный товарообмен, когда мало-мальски стоящее изобретение приходится патентовать, если не во всех этих странах, то в большинстве из них, идея регионального патента, действующего в странах региона, неизбежна. По существу, она сводится к следующему: создается региональное патентное ведомство, которое рассматривает заявку и выдает патент, действующий в любой из стран региона при условии уплаты в этой стране годовых пошлин за поддержание патента в силе, при этом права, связанные с патентом в данной стране, определяются законодательством этой страны.

Во-первых, это выгодно заявителю, поскольку нет необходимости получать патенты в каждой стране, достаточно получить один региональный патент и поддерживать его в силе в тех странах, где это требуется, уплачивая соответствующие пошлины.

Во-вторых, за счет объединения ресурсов нескольких стран может быть создано более мощное патентное ведомство, чем в каждой стране в отдельности, – с высококвалифицированными экспертами, лучше технически оснащенное и обеспеченное информационно. Это очень важно, поскольку это определяет в итоге качество экспертизы и надежность выдаваемого патента.

Существует несколько региональных патентных систем. Краткая информация о двух из них – европейской и евразийской – представлена далее.

Европейский патент. Европейский патент идеологически примерно то же, что и хорошо знакомые нам единая европейская валюта или шенгенская виза, – удобнее, дешевле и эффективнее! Уже в конце 40-х гг. прошлого века страны будущего Европейского экономического сообщества сформировали план по созданию Европейского патентного ведомства (ЕПВ) как международной региональной организации, а в 1973 г. в Мюнхене была подписана Европейская патентная конвенция (ЕПК), которая начала работать в 1977 г. В настоящее время участниками ЕПК являются 38 государств.



Создано единое ЕПВ, штаб-квартира расположена в Мюнхене, официальные (рабочие) языки – английский, немецкий и французский. По существу, ЕПВ выполняет обычные функции патентного ведомства: прием заявки, экспертиза, выдача патента, публикация сведений о заявке и патенте. Европейский патент публикуется с патентной формулой на трех рабочих языках и действует в странах участницах ЕПК, где испрашивается охрана и в которых уплачивается пошлина за поддержание патента в силе. Кроме этого, патентообладатель в ряде стран должен выполнить так называемую процедуру валидации – представить перевод описания к патенту на государственный язык соответствующей страны.

Заявку на получение европейского патента может подать резидент любой страны, на любом языке (с последующим представлением перевода).

Что касается ЕПВ, то это, действительно, самое мощное патентное ведомство в мире, которое помимо основных своих обязанностей создало информационную систему поиска патентных документов более 100 стран мира, которой можно пользоваться бесплатно⁸⁴.



Евразийский патент. Аналогично европейской патентной системе организована евразийская патентная система, предусматривающая выдачу евразийского патента, действующего на территории стран участниц Евразийской патентной конвенции (ЕАПК), которыми являются Азербайджанская Республика, Республика Армения, Республика Беларусь, Республика Казахстан, Кыргызская Республика, Российская Федерация, Республика Таджикистан и Туркменистан.

ЕАПК вступила в силу в 1995 г. и уже в 1997 г. был выдан первый евразийский патент. Евразийские заявки подаются в Евразийское патентное ведомство (ЕАПВ), расположенное в Москве, официальный язык – русский. Евразийский патент действует на территории стран участниц ЕАПК при условии уплаты пошлин за поддержание патента в силе, которые установлены законодательством каждой страны.

⁸⁴ https://worldwide.espacenet.com/advancedSearch?locale=en_EP

На сайте ЕАПВ можно найти информацию об истории ЕАПК, нормативные документы, рекомендации для заявителей, информацию о евразийских патентных поверенных, сведения о евразийских заявках и патентах.

11.2. Порядок зарубежного патентования

Следующий вопрос, который вполне логично задать: установлены ли какие-либо ограничения для патентования нашего изобретения за рубежом? Вообще говоря, нет, кроме одного, к слову сказать, существующего во всех странах: для изобретений, созданных в России, российским законодательством установлен определенный *порядок патентования*.



Любая подача патентной заявки – это шаг к опубликованию описанного в ней изобретения. С одной стороны, это обязательный элемент патентной системы, с другой – ни одно государство не должно допускать, чтобы сведения, составляющие государственную тайну, публиковались. Более того, недопустима сама подача в зарубежное патентное ведомство заявочных материалов, содержащих государственную тайну. Это обстоятельство и обуславливает единственное ограничение: на изобретение, созданное в Российской Федерации, заявка в зарубежное патентное ведомство может быть подана не ранее чем через шесть месяцев после подачи заявки на это изобретение в российское патентное ведомство⁸⁵. Если в течение указанного срока вы не получили из ведомства уведомления, что заявка содержит такие сведения, можете смело подавать заявки на это изобретение в патентные ведомства других стран.

Обратите внимание, что данное ограничение связано не с гражданством изобретателя, а с местом создания изобретения. Что вполне логично, поскольку речь идет о сведениях, составляющих государственную тайну и которые при обычном обращении могут появиться в изобретении только при создании его на территории этого государства. Если вы создали изобретение, работая за рубежом, на вас это правило не распространяется. Разумеется, если вы при этом не раскрыли относящихся к государственной тайне сведений, полученных в России, но это уже другая ответственность, о которой каждый человек, имеющий допуск к таким сведениям, предупрежден, давал подписку и в здравом уме понимает, что делает. Разницу хорошо демонстрирует установленная законом ответственность: нарушение порядка патентования изоб-

⁸⁵ ГК РФ, ст. 1395.

ретения – административное правонарушение, а разглашение сведений, составляющих государственную тайну, – уголовное.

Разумеется, изобретатели, имеющие дело с государственной тайной, знают порядок обращения с такими сведениями и обязаны сами следить за тем, чтобы они не попадали в заявочные материалы. Тем не менее никто не может гарантировать, что вольно или невольно сведения, составляющие государственную тайну, не попадут в заявку, поэтому, что называется «на всякий пожарный», законодатель установил такую превентивную меру.

Впрочем, и из этого правила есть исключение: требование подачи первой заявки в российское патентное ведомство не применяется в случае подачи через Роспатент международной заявки по процедуре Договора о патентной кооперации или евразийской заявки. Оба варианта предполагают патентование изобретения в зарубежных государствах, но поскольку получающим ведомством является российское, оно имеет возможность выполнить указанную проверку материалов заявки.

Кроме того, никто не обязывает вас получать патент по этой первой заявке, как, впрочем, и продолжать делопроизводство по ней, – вы обязаны только подать заявку и выждать указанный срок перед подачей заявки в патентное ведомство другого государства.

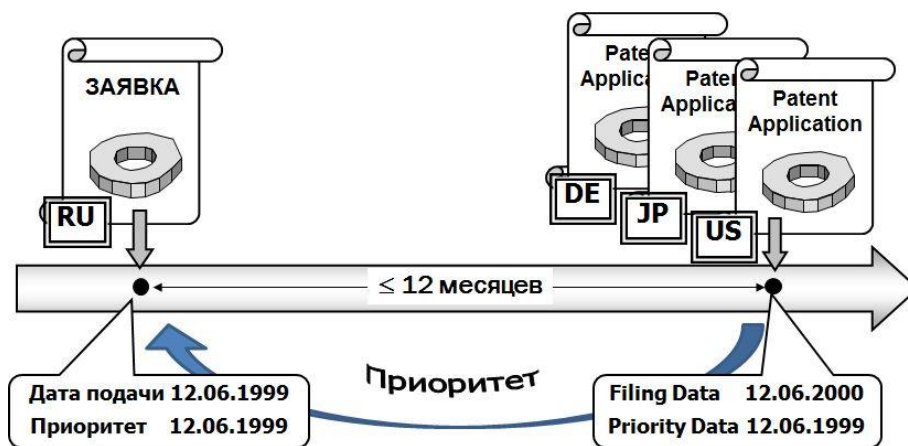
11.3. Конвенционный приоритет

И все было бы ничего, только за то время, которое вы вынуждены ждать после подачи первой заявки, многое может произойти, что способно повлиять на выдачу патента в другой стране. Например, в этот период времени кто-то другой подаст заявку на точно такое же изобретение, и, следовательно, он будет иметь преимущество в получении патента – «кто раньше встал, того и тапки». Хотя с большей вероятностью может произойти такая неприятность, как появление в уровне техники сведений, с учетом которых заявленное изобретение окажется непатентоспособным, – сегодня оно вполне патентоспособно, а через полгода, извините, уже нет.

Более того, это не единственная проблема, связанная с патентованием изобретения за рубежом. Ясно, что в другой стране процесс патентования будет сложнее: на другом языке, по другим правилам, оплата пошлин в другой валюте, невозможность самостоятельно, а не через патентного поверенного вести дела с патентным ведомством, – на все это потребуются дополнительные деньги и время.

Разумеется, сказанное не является чисто российской особенностью, – все то же самое испытывают заявители из любой страны, решившие патентовать изобретение в другой стране, что в итоге создает необоснованное преимущество национальных заявителей перед зарубежными. Однако способ решения этой проблемы существует и называется он – конвенционный приоритет.

Свое название этот вид приоритета получил от Парижской конвенции по охране промышленной собственности⁸⁶ 1883 г. Идея конвенционного приоритета, или «права конвенционного приоритета», проста (рисунок): для заявок, подаваемых в других странах, может быть установлен приоритет по дате подачи первой заявки, в которой было раскрыто изобретение.



Конвенционный приоритет

Условий два: данное правило действует в отношении заявок, подаваемых в странах участницах Парижской конвенции, а заявка, в которой испрашивается конвенционный приоритет, должна быть подана до истечения 12 месяцев с даты подачи заявки, по которой испрашивается этот приоритет.

Что касается первого условия, то оно, за редким исключением, автоматически выполняется (проще сказать, какие из стран не являются участницами Парижской конвенции, чем перечислять всех участников этого международного договора), а 12 месяцев предоставляется для того, чтобы не только решить указанные финансовые, языковые, организационные и прочие проблемы, связанные с зарубежным патентованием, но и, главным образом, убедиться, что потребность в зарубежном патентовании сохраняется.

Таким образом, на изобретение, созданное в Российской Федерации, первую заявку вы подаете в российское патентное ведомство, а подачу заявок

⁸⁶ Парижская конвенция по охране промышленной собственности. URL: <https://www.wipo.int/treaties/ru/ip/paris/index.html>

в других странах можете отложить на 12 месяцев – только не пропустите этот срок! В последующих заявках испрашиваете приоритет по первой – российской заявке, что снимает указанные проблемы, поскольку, как было сказано⁸⁷, при оценке патентоспособности уровень техники будет приниматься во внимание на дату приоритета, а в случае подачи заявок на идентичные изобретения разными заявителями преимущество в получении патента получает не то лицо, которое раньше подало заявку, а то, чья заявка имеет более ранний приоритет. Как можно видеть, установленный шестимесячный срок выжидания подачи заявок на получение зарубежных патентов теперь уже не создает угрозу патентованию, связанную с такой отсрочкой, – более того, у вас есть уже не шесть, а целых 12 месяцев на то, чтобы принимать решение о зарубежном патентовании и решать указанные заявочные проблемы.

Ну, и не лишним будет еще раз напомнить, что конвенционный приоритет устанавливается при условии, что в первой – приоритетной заявке было раскрыто то, что вы заявляете в последующих заявках, подаваемых в другие патентные ведомства. Обычно, это просто оформленная по правилам другой страны заявка, в которой представлено то же самое изобретение, иногда с измененной формулой, в том числе на часть из описанного в первой заявке. Также возможно установление множественного конвенционного приоритета по нескольким первым заявкам, но при условии, разумеется, что заявка, в которой он испрашивается, подана до истечения 12 месяцев с даты подачи самой ранней приоритетной заявки.

Наконец, если вы пропустили 12-месячный срок подачи заявки, для которой хотели бы получить конвенционный приоритет, не отчаивайтесь, поскольку в ряде случаев эта возможность сохраняется в течение установленного льготного срока, но это уже нюанс конкретного законодательства.

11.4. Договор о патентной кооперации. Международная заявка



Для правовой охраны изобретения за рубежом в нашем распоряжении есть патенты конкретных стран – национальные патенты, а также патенты, действующие сразу в нескольких договорившихся об этом странах определенного региона – региональные патенты. Но есть проблема, и связана она с тем, что у нас крайне мало времени – всего 12 месяцев, чтобы принять решение о

⁸⁷ См. гл. 5.2 «Приоритет».

зарубежном патентовании, прежде всего, определиться, в каких странах подавать заявки. Подача заявок по принципу «примерно» влечет существенные расходы при невысокой вероятности целесообразности патентования. Кроме того нет гарантии, что это изобретение в ближайшее время не будет усовершенствовано настолько, что его патентование сохранит актуальность.

Решением этой проблемы стал Договор о патентной кооперации (Patent Cooperation Treaty, РСТ)⁸⁸, подписанный в 1970 г. в Вашингтоне (округ Колумбия, США), который предусматривает подачу одной, так называемой международной заявки, на основе которой впоследствии могут быть получены патенты стран участниц Договора или региональные патенты.

Процедура РСТ разделяет процесс патентования на две фазы или стадии: международная (International Stage) и национальная (National Stage).

11.4.1. Международная фаза

Международная фаза включает:

- подачу международной заявки (International Application);
- проведение международного поиска (International Search);
- международную публикацию (International Publication);
- международную предварительную экспертизу (International Preliminary Examination), проводимую по желанию заявителя.

Подача международной заявки. Особенность подачи международной заявки (International filing), заключается в том, что юридически она приравнивается к подаче заявок во все страны участницы Договора и региональные патентные организации, а таких сегодня более 150. Вместо множества заявок, подаваемых в разные страны, составленных на разных языках и по разным правилам, оплаты заявочных пошлин в различной валюте различным ведомствам и гонораров патентным поверенным в этих странах, подается одна заявка, составленная по единым правилам, на любом языке, в патентное ведомство страны, участвующей в Договоре о патентной кооперации, уплачивается одна заявочная пошлина. Заявку также можно подать в одну из региональных организаций, например ЕПВ, или непосредственно в Международное бюро Всемирной организации интеллектуальной собственности (МБ ВОИС). Сегодня подача международных заявок осуществляется в онлайн-режиме на интернет-портале МБ ВОИС⁸⁹.

⁸⁸ РСТ – The International Patent System. URL: <https://www.wipo.int/pct/en/>

⁸⁹ WIPO IP Portal. URL: <https://ipportal.wipo.int/>

Для всех заявок используется единообразная система регистрации, например, номер PCT/RU2020/000123 означает, что это международная заявка, поданная в российское патентное ведомство – RU, год подачи – 2020, порядковый номер в серии этого года – 000123.

Проведение международного поиска. На этом этапе решается двуединая задача: отобрать в уровне техники релевантные заявленному изобретению источники информации, которые могут быть приняты во внимание при оценке патентоспособности изобретения, и подготовить отчет о международном поиске для целей публикации вместе с материалами заявки. Не все патентные ведомства уполномочены проводить международный поиск, но Роспатент входит в их число. Подготовленный отчет о международном поиске (International Search Report – ISR) направляется в МБ ВОИС для публикации и заявителю, который получает дополнительную возможность оценить перспективы получения патентов на заявленное изобретение.

Международная публикация. МБ ВОИС осуществляет публикацию заявки по истечении 18 месяцев с даты приоритета изобретения. Так, если вы подали международную заявку на исходе 12 месяцев с даты подачи первой российской заявки, по дате подачи которой установлен приоритет международной заявки, то фактически публикация международной заявки произойдет через шесть месяцев после ее подачи.

Публикация международной заявки имеет большое значение для третьих лиц, которые получают информацию как о самом изобретении, так и о потенциальных намерениях заявителя получать по ней патенты в разных странах. С даты публикации международная заявка включается в уровень техники.

Международная предварительная экспертиза. Если заявитель помимо отчета о международном поиске хочет получить квалифицированное экспертное мнение о перспективах патентования изобретения, в смысле его патентоспособности с учетом отобранных при поиске информационных источников, он может заказать проведение международной предварительной экспертизы. Используются общепринятые условия патентоспособности: новизна, изобретательский уровень, промышленная применимость. Результаты экспертизы также публикуются в виде соответствующего отчета – International Preliminary Examination Report (IPER).

На этом международная фаза завершается, а чтобы получить патенты, необходимо перевести международную заявку на национальную фазу рассмотрения в то патентное ведомство (ведомства), где хотим получить патент.

11.4.2. Национальная фаза

В сущности, национальная фаза рассмотрения международной заявки ничем не отличается от рассмотрения обычной заявки, которая была бы непосредственно подана в патентное ведомство конкретной страны или региональное патентное ведомство. До истечения 30 месяцев (для отдельных стран 31 месяца) с даты приоритета заявитель, если он желает получить патент на основе международной заявки, должен подать соответствующее заявление в выбранное для этого патентное ведомство. Фактически, опуская нюансы этого шага в конкретной стране, можно сказать, что заявитель подает в патентное ведомство заявление с просьбой рассмотреть на предмет выдачи патента ту самую международную заявку, которая была опубликована на сайте ВОИС. Уплачивается установленная в данной стране заявочная пошлина и, если заявка была опубликована на языке, на котором ведомство не работает, прикладывается (или досылается в установленный срок) ее перевод на соответствующий язык. При этом, с одной стороны, ведомство должно принять к рассмотрению заявку как она есть, с другой – заявка рассматривается как будто бы это обычная заявка, т. е. в соответствии с правилами и процедурой ее рассмотрения в данном патентном ведомстве. И результат понятный и знакомый: если есть основания отказать в выдаче патента – патент не выдается, в противном случае выдается патент, причем точно такой же, как если бы он был выдан при обычной процедуре патентования. С того момента, как заявка была переведена на национальную фазу, она рассматривается как обычная заявка, к изобретению предъявляются установленные на дату подачи международной заявки требования патентоспособности, применяется установленный порядок рассмотрения заявки, уплачиваются установленные пошлины, наконец, выдается точно такой же патент, как если бы он был выдан по обычной заявке, более того – срок его действия отсчитывается с даты подачи международной заявки. Соответственно, права, связанные с этим патентом, определяются законодательством страны, в которой получен патент, а если это региональный патент – законодательством страны, в которой он поддерживается в силе.

Процедура РСТ упрощает патентование изобретений, когда охрана требуется в нескольких странах, и позволяет получить дополнительное время для определения стран патентования и решения связанных с этим организационных и финансовых вопросов.

12. ПАТЕНТНЫЕ ПОВЕРЕННЫЕ



Вокруг этой темы сложилось немало спекуляций и заблуждений: кто такой патентовед, кто такой патентный поверенный, что общего и в чем разница между ними? Каков круг их обязанностей и возможностей? Какие требования предъявляются к ним и их работе, в том числе формальные?

12.1. Патентовед

Привычное и бесхитростное словообразование «патентовед» однозначно указывает, что так называют специалиста в патентном деле.

По мнению изобретателей и бизнесменов, главное в патентном деле это:

– работа с изобретателем – способность понять изобретателя и объяснить ему, что тот изобрел, а при необходимости быть ему интеллектуальным помощником;

– работа с заявкой – умение описать изобретение с учетом уровня техники, оптимального объема прав и требований к патентной заявке, вести переписку с ведомством, отстаивая права заявителя;

– работа с патентно-технической информацией – умение проводить патентный поиск и анализировать патентные документы.

Разумеется, чиновники по стандартизации профессий могут иметь иное представление об этой сфере деятельности, но это – проверенное мнение людей, для которых патентоведы работают.

Такая работа требует не только специальных знаний, навыков, но прежде всего базового высшего технического или естественнонаучного образования, без которого невозможно и, вообще говоря, недопустимо заниматься патентным делом. При этом работа патентоведа предполагает достаточно объемные и глубокие знания в области права, причем не только в специальной части – патентного права, но и права интеллектуальной собственности вообще. Это, если так можно сказать, базовый уровень, начальные требования к патентоведу и его делу. В принципе, это те вопросы, которые решали патентоведы всегда, в том числе в «допатентные» советские времена.

Сейчас круг вопросов, которые должны и могут при соответствующей подготовке решать патентоведы, заметно расширился. Прежде всего это касается оспаривания решений патентного ведомства, выполнения судебной патентоведческой экспертизы, что также предполагает указанное образова-

ние. Также нет никаких препятствий к тому, чтобы квалифицированный патентовед участвовал в судебном процессе, – работа в паре с адвокатом, знающим процесс, как правило, дает хороший результат.

Если же мы хотим, чтобы работа патентоведа была более эффективной, в круг решаемых вопросов следует включить правовую поддержку в той части управления бизнесом, которая связана с изобретениями и вообще с интеллектуальной собственностью. Это и вопросы, касающиеся использования изобретений в собственном производстве, и возможности распоряжения правами на изобретения, и договорное обеспечение деятельности компании в части интеллектуальной собственности, и вопросы безопасности, связанные с возможным нарушением чужих патентов, и обучение персонала, и другие вопросы организации управления интеллектуальной собственностью на предприятии.

Итак, патентовед – это профессия с определенными требованиями к специалисту и кругом специальных вопросов, которые он решает. Как правило, патентоведы работают по трудовым договорам в вузах, НИИ, на производственных предприятиях. Кто-то занимается частной практикой на основании гражданско-правовых договоров, например, договоров подряда или договоров возмездного оказания услуг, либо как индивидуальный предприниматель.

12.2. Патентный поверенный

Дела с патентным ведомством, в частности, связанные с получением патента на изобретение, ведет заявитель, который может действовать самостоятельно или через представителя. Как можно понять, первым, если не единственным, кандидатом на такое представительство является патентовед соответствующей квалификации, о которой уже сказано, хотя это дело доверителя, кого выбрать своим представителем.

Однако такая возможность выбора представителя предоставлена только отечественным заявителям. Если же заявителем является гражданин, постоянно проживающий за пределами России, или иностранное юридическое лицо, они обязаны вести дела с ведомством только через патентных поверенных⁹⁰ – российских граждан, прошедших специальную аттестацию ведомства и получивших право на такое представительство. Исключение из этого правила допускается в соответствии с международным договором России,

⁹⁰ ГК РФ, ст. 1247.

например, устанавливающим возможность самостоятельных действий заявителей из конкретной страны или стран⁹¹. Разумеется, российские заявители также могут вести дела с ведомством через патентных поверенных.

Патентные поверенные – весьма важный институт, призванный, как это не покажется на первый взгляд странным, обеспечить равенство прав национальных и зарубежных заявителей. Парижская конвенция по охране промышленной собственности обязывает все страны участницы конвенции установить и, главное, обеспечить такое равенство. Действительно, равенство просто декларировать, но сложно обеспечить на практике.

Не говоря о понятных финансовых проблемах, любой национальный заявитель всегда имеет преимущество перед зарубежным: по знакомым правилам и процедурам всегда проще подать заявку, но всегда сложнее вести дела на чужом языке, по чужому закону, с учетом чужой правоприменительной практики. Достаточно вспомнить, что объем прав на изобретение определяется патентной формулой, а формула – это слова, и станет понятно, почему иностранцу всегда сложнее. Учитывая серьезные процедурные и лингвистические проблемы, особенности национального права и его применения для зарубежных заявителей, государство фактически говорит: все ведут дела с ведомством как считают для себя удобным, но если ты из другой страны – только через патентного поверенного.

С одной стороны, это выглядит как ограничение прав иностранных заявителей. Однако на деле, при условии, что государство гарантирует определенный профессиональный уровень патентных поверенных, это становится обеспечением фактического равенства прав и гарантией того, что для иностранного заявителя будет обеспечен нормальный процесс ведения дел с ведомством. Решая указанную проблему таким путем, государство принимает на себя обязательства, как минимум, по аттестации, ведению общедоступного реестра патентных поверенных и контролю за их деятельностью в части ведения дел с ведомством.

⁹¹ Двусторонними межправительственными соглашениями, заключенными Российской Федерацией с Республикой Азербайджан, Республикой Армения, Республикой Беларусь, Грузией, Республикой Казахстан, Кыргызской Республикой, Республикой Узбекистан и Украиной, предусмотрено, что патентные поверенные одного государства могут вести дела непосредственно с патентным ведомством другого государства, представляя при этом только интересы национальных заявителей. Национальным заявителям также предоставляется право вести дела непосредственно с патентным ведомством другого государства.

Требования, предъявляемые к патентным поверенным, порядок их аттестации, порядок ведения реестра патентных поверенных, права и обязанности патентных поверенных и другие вопросы, связанные с их деятельностью, регулируются специальным законом⁹².

Таким образом, патентный поверенный – это «звено в цепи» между иностранным заявителем и патентным ведомством. Чтобы звено было надежным, государство в лице ведомства создает упомянутую систему аттестации, ведения реестра патентных поверенных и контроля. Это становится государственной функцией, выполняемой ведомством. Такой порядок придуман не нами, так работает весь мир, и в нашем случае ведомство выполняет указанные государственные функции. На сайте ведомства вы без труда найдете сведения обо всех зарегистрированных патентных поверенных, включая их специализацию, номера телефонов, почтовые адреса и адреса электронной почты, вид деятельности и др.

С точки зрения выполнения основной функции патентный поверенный – это профессиональный представитель заявителя, ведущий от его имени дела с патентным ведомством. Является ли это самостоятельной профессией, отличающейся от профессии патентоведа? Если исходить из того, что ведение дел по заявкам предполагает знания и умения всего того, чем владеет патентовед, то получается, что патентовед – это основа профессии, а статус патентного поверенного – дополнение к профессии в виде права представлять зарубежного заявителя.

Это – идеальный случай. На практике же бывает так, что патентный поверенный, работающий в специализированной фирме патентных поверенных, выполняет по существу только представительскую функцию иностранного заявителя перед ведомством: с изобретателем он не работает, заявки получает готовые, как правило, это международные заявки, перешедшие на национальную фазу рассмотрения в России, строго выполняет инструкции заявителя, касающиеся делопроизводства. В такой ситуации патентный поверенный оказывается выключен из главного предметного процесса, которым обычно занимается патентовед, – работа с изобретателем, проведение патентных исследований, подготовка заявки, предметная работа с ведомством в процессе переписки по заявке.

⁹² Федеральный закон от 30.12.2008 № 316-ФЗ «О патентных поверенных».

13. СЕКРЕТНЫЕ ИЗОБРЕТЕНИЯ



В 2003 году в российском патентном законодательстве появилось понятие «патент на секретное изобретение».

Секретные изобретения существовали и раньше, в советские времена. Более того, на них выдавались авторские свидетельства СССР. Кроме того, были авторские свидетельства на изобретения с так называемым грифом «для служебного пользования» (ДСП), правовому режиму которых трудно найти какое-либо разумное объяснение, поскольку законодательство о государственной тайне на них не распространялось, но открыто они не публиковались, хотя в библиотеках с ними можно было ознакомиться.

Но то были авторские свидетельства, удостоверяющие исключительное право государства на изобретение, тогда как патент на секретное изобретение – совершенно новое явление в отечественном законодательстве.

Идея патента на секретное изобретение в настоящее время реализована следующим образом⁹³.

1. Все изобретения, которые могут быть отнесены к секретным, разделены на две группы с учетом степени секретности и тематики изобретения.

В первую группу включены секретные изобретения, для которых установлена степень секретности «особой важности» или «совершенно секретно» независимо от тематики, а также изобретения, для которых установлена степень секретности «секретно» и которые относятся к средствам вооружения и военной техники и к методам и средствам в области разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности.

Во вторую группу включены все остальные секретные изобретения.

2. Заявки на секретные изобретения первой группы подаются в зависимости от их тематической принадлежности в уполномоченные Правительством Российской Федерации федеральные органы исполнительной власти и госкорпорации, такие как Росатом и Роскосмос.

Остальными секретными изобретениями занимается патентное ведомство.

3. Если при рассмотрении в патентном ведомстве обычной заявки на изобретение будет установлено, что содержащиеся в ней сведения составляют государственную тайну, такая заявка засекречивается, а ее дальнейшая

⁹³ ГК РФ, ст. 1401–1405.

судьба – где и как она будет рассматриваться – зависит от степени секретности и тематики.

4. Каждый уполномоченный орган или патентное ведомство рассматривает заявки, проводя самостоятельно экспертизу изобретений с целью установления патентоспособности, ведет собственный реестр изобретений и выдает соответствующие патенты – каждый свой патент.

5. При повышении степени секретности изобретения патентное ведомство передает документы заявки для дальнейшего ее рассмотрения в соответствующий уполномоченный орган – в зависимости от тематической принадлежности. При понижении степени секретности изобретения дальнейшее рассмотрение заявки осуществляется тем же уполномоченным органом, который ее рассматривал.

При рассекречивании изобретения документы заявки передаются в патентное ведомство для дальнейшего рассмотрения.

6. Подача заявки на секретное изобретение и ее рассмотрение, изменение степени секретности и рассекречивание изобретений, использование секретных изобретений осуществляются с соблюдением законодательства о государственной тайне.

7. Сведения о заявках и патентах на секретные изобретения не публикуются.

8. Патент на секретное изобретение так же, как и обычный патент, удостоверяет исключительное право патентообладателя, однако использование изобретения лицом, которое не знало и не могло на законных основаниях знать о наличии патента на данное изобретение, не является нарушением патента. В этом случае претензии патентообладателя возникнут только после рассекречивания патента, т. е. после того, как он будет переведен в разряд обычного патента.

А далее – одни вопросы.

Например, в какой именно уполномоченный орган надлежит подавать заявку, если учесть, что в рамках одной и той же тематической принадлежности полномочия распоряжаться такими сведениями могут иметь одновременно несколько органов? Тематическая принадлежность – понятие, относящееся к сущности изобретения, но не к ведомственной принадлежности предприятия, на котором изобретение создано.

Не допускается засекречивание заявки, поданной иностранным лицом. Это означает, что заявка от иностранного заявителя, какая бы она ни была,

должна быть принята и рассмотрена. Если изобретение патентоспособно, должен быть выдан патент – обычный патент Российской Федерации. При этом экспертиза не вправе включать в уровень техники патенты РФ и авторские свидетельства СССР на секретные изобретения. Это означает, что вполне возможна выдача обычного и «секретного» патентов на тождественные изобретения. И не нужно думать, что это нереальная ситуация, мол, не будет иностранец подавать заявку на изобретение, которое наши ведомства могут посчитать секретным. Судя по зарубежным патентам, иностранные компании гораздо раньше отечественных переводят секретные разработки в разряд несекретных, патентуя их с целью использования в мирных областях производства.

Как патентное ведомство и другие уполномоченные органы будут проводить экспертизу секретных изобретений, принимая во внимание при установлении новизны патенты на секретные изобретения, выданные различными «уполномоченными органами»? Если нет единой доступной для всех базы, что вообще говоря, не предполагается законом, то появляется высокая вероятность выдачи нескольких патентов на тождественные изобретения. Но даже если такую базу создать, это не устранил проблемы, поскольку остается возможность выдачи таких патентов на изобретения тождественные, но для которых в разных уполномоченных органах установили разную степень секретности. И поскольку сама система не имеет механизма, препятствующего выдаче разными органами патентов на тождественные изобретения, могут возникнуть совершенно законные патентные столкновения.

Но самое интересное заключается в том, что патентное ведомство фактически не будет заниматься секретными изобретениями и выдачей на них патентов, поскольку не рассматривает заявки с грифом «особой важности» и «совершенно секретно», к чему бы они ни относились, а также заявки с грифом «секретно», относящиеся к средствам вооружения и военной техники и к методам и средствам в области разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности. Все остальные сведения, которые могут быть отнесены к государственной тайне, если задуматься, не удовлетворяют понятию изобретения как технического решения. Фактически только после рассекречивания изобретения заявка поступит в ведомство с привычными для заявок на изобретение последствиями.

Наконец, поражает само понятие «патента на секретное изобретение», тогда как известно, в чем состоит главный смысл патентной системы – в рас-

крытии обществу новых знаний. Патентная монополия вторична. Общество получает выгоду от новых технологий, но главное – приобретает новые знания. При этом совершенно очевидно противоречие между патентной системой и законодательством о государственной тайне, которое делает бессмысленной патентную монополию.

Секретное изобретение, пока оно таковым остается, используется с соблюдением законодательства о государственной тайне, что исключает его несанкционированное использование – оно же держится в секрете! В таких условиях выгода предприятия, на котором создано такое изобретение, от его передачи другим предприятиям вполне может быть получена без патентной охраны. Нормы патентного законодательства в отношении секретных изобретений должны быть ориентированы на возможность получения патента на такое изобретение после его рассекречивания. Тогда предприятие, на котором оно создано, получит возможность пользоваться патентными правами и получать выгоду от использования изобретения, как говорится, в мирных целях. Для этого нужно просто предусмотреть возможность подачи заявки на секретное изобретение, установление соответствующего приоритета и выдачу патента после рассекречивания, учитывая при экспертизе уровень техники на дату приоритета.

Если же заявка на секретное изобретение подана лицом, не связанным с секретным госзаказом на разработку соответствующей техники или обязательствами по сохранению государственной тайны, а такое наши изобретатели вполне могут делать, то разумный порядок может быть следующий: заявка засекречивается, а заявителю выплачивается ежегодная компенсация, пока патентное ведомство (если нужно, с участием других компетентных ведомств) не рассекретит изобретение. После этого, пожалуйста, получай патент, если сохранилось желание.

Примерно такая модель могла бы действительно поставить патентное законодательство на службу интересам общества в целом и разработчиков секретных изобретений в частности.

14. ПОДВЕДЕМ ИТОГИ

Рассмотренные вопросы позволяют сформулировать ряд важных выводов, отражающих ключевые понятия в области патентного права.

Разнообразие результатов интеллектуальной деятельности не позволило сформулировать единых правил, которые определяли бы содержание прав на такие результаты, а также условия и порядок их возникновения. Поэтому все охраняемые результаты интеллектуальной деятельности разделены на так называемые объекты интеллектуальной собственности, каждый из которых имеет свое юридическое определение, и для каждого с учетом его особенностей сформулированы указанные правила.

Объектом нашего рассмотрения являются технические решения, охраняемые как изобретения и полезные модели. В качестве изобретения охраняется техническое решение, относящееся к продукту (устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных) или способу, в том числе к применению продукта или способа по определенному назначению. В качестве полезной модели охраняется техническое решение, относящееся к устройству. По существу, полезная модель является альтернативой изобретению при патентовании устройства.

Изобретение как техническое решение, относящееся к продукту или способу, должно как-то их описывать: из чего именно состоит и как может быть изготовлен продукт, как именно и с помощью чего может быть осуществлен способ и т. д. Такие составляющие получили название «признаки изобретения», при этом формула изобретения – это его словесная характеристика в виде совокупности конечного числа существенных признаков.

Вопросы, связанные с правами на изобретение, начинаются с его формального описания, например в виде чертежа, описания процесса и т. п. Пока этого не сделаем, мы не можем понимать, о каком изобретении идет речь, а далее не сможем определить его автора. Не определив автора, мы не сможем определить лицо, которому принадлежит право на получение патента с учетом различных обстоятельств создания изобретения, будь то трудовые отношения или гражданско-правовые, особенно, если авторов несколько.

Изобретению предоставляется правовая охрана – выдается патент, если оно удовлетворяет условиям патентоспособности: новизне, изобретательскому уровню и промышленной применимости. Условия патентоспособности полезной модели менее жесткие: новизна и промышленная применимость.

Оценка новизны и изобретательского уровня осуществляется путем сравнения заявленного технического решения с уровнем техники, включающим любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета.

Заявки на выдачу патента рассматривает патентное ведомство, в каждой стране свое, в России это Роспатент. Процедура рассмотрения заявки включает прием и регистрацию заявки, формальную экспертизу, экспертизу по существу, и в случае признания заявленного решения патентоспособным – регистрацию изобретения (полезной модели) и выдачу патента. За подачу заявки, ее рассмотрение, выдачу патента, поддержание его в силе, а также другие процедурные действия патентного ведомства взимаются пошлины.

Публикация сведений о заявленных изобретениях и полезных моделях – обязательный атрибут патентной системы. При этом ведомство публикует не только сведения о выданных патентах, но и сведения о заявке на изобретение через 18 месяцев с даты ее подачи.

Обязательным также является ограничение срока действия патента: на изобретение – до истечения 20 лет с даты подачи заявки, на полезную модель – 10 лет с даты подачи заявки.

Главный смысл удостоверяемого патентом исключительного права – запрет на использование запатентованного изобретения (полезной модели) без разрешения патентообладателя. Понятие использования включает широкий спектр событий, в частности, для изобретения, относящегося к продукту: изготовление продукта, предложение о продаже, продажа продукта, ввоз на территорию действия патента продукта; для изобретения, относящегося к способу, – его практическое осуществление. При этом изобретение считается использованным, если продукт содержит, а в способе использован каждый признак изобретения, приведенный в независимом пункте патентной формулы, в том числе с учетом доктрины эквивалентов.

Наряду с этим закон устанавливает для «патентной монополии» ряд исключений, направленных на установление разумного баланса интересов патентообладателя, общества, личности.

Возможности зарубежного патентования изобретений ограничены лишь порядком патентования, когда на созданное в России изобретение заявка в зарубежное патентное ведомство может быть подана по истечении шести месяцев с даты подачи заявки в Роспатент. При патентовании можно воспользоваться конвенционным приоритетом по дате подачи российской заявки.

СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	3
1. ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ.	
ОСНОВНЫЕ ПОНЯТИЯ	4
1.1. Интеллектуальная собственность как собирательный термин	4
1.2. Охраняемые результаты интеллектуальной деятельности	7
1.3. Субъекты правоотношений	19
1.4. Интеллектуальные права	20
1.5. Ноу-хау	25
2. ТЕХНИЧЕСКИЕ РЕШЕНИЯ КАК ОБЪЕКТЫ ПАТЕНТОВАНИЯ	31
2.1. Изобретение	31
2.2. Полезная модель	43
3. ПРИЗНАКИ ИЗОБРЕТЕНИЯ	46
3.1. Признаки изобретения, относящегося к устройству	46
3.2. Признаки изобретения, относящегося к способу	53
3.3. Признаки изобретения, относящегося к применению продукта или способа по определенному назначению	59
3.4. Патентная формула	62
4. ПРАВО НА ИЗОБРЕТЕНИЕ	63
4.1. Автор	63
4.2. Право на получение патента на изобретение	65
4.3. Правообладатель	65
4.4. Служебное изобретение	66
4.5. Права на изобретение, созданное при выполнении НИОКР	73
4.6. Права на изобретение, созданное при выполнении государственного контракта	75
4.7. Права на изобретение, созданное в соавторстве	78
4.8. Патентообладатель	80
4.9. Заявитель. От изобретения к патенту	80
5. ПАТЕНТОСПОСОБНОСТЬ	82
5.1. Уровень техники	82
5.2. Приоритет	85
5.3. Условия патентоспособности изобретения	85
5.4. Условия патентоспособности полезной модели	88
5.5. Раскрытие сущности технического решения до подачи заявки	88

6. ПОЛУЧЕНИЕ ПАТЕНТА	89
6.1. Процедура патентования изобретения	89
6.2. Процедура патентования полезной модели	95
6.3. Единство изобретения и единство полезной модели	96
6.4. Преобразование заявок	97
6.5. Другие процедурные вопросы патентования	98
7. СРОК ДЕЙСТВИЯ ПАТЕНТА, ЕГО ВОССТАНОВЛЕНИЕ И ПРОДЛЕНИЕ	101
7.1. Срок действия патента	101
7.2. Дата подачи заявки	101
7.3. Поддержание патента в силе	103
7.4. Продление срока действия патента	104
8. ПАТЕНТ И ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОЕ ПРАВО	105
8.1. Что удостоверяет патент	105
8.2. Использование изобретения, относящегося к продукту	107
8.3. Использование изобретения, относящегося к способу	108
8.4. Использование изобретения, относящегося к применению продукта или способа по определенному назначению	111
8.5. Использование изобретения и патентная формула	111
8.6. Доктрина эквивалентов	114
8.7. Использование полезной модели	116
8.8. Нарушение патента	116
9. ОГРАНИЧЕНИЕ ПАТЕНТНОЙ МОНОПОЛИИ	117
9.1. Действия, не являющиеся нарушением патента	117
9.2. Право преждепользования	121
9.3. Право послепользования	127
9.4. Использование в интересах национальной безопасности	127
9.5. Принудительная лицензия	128
9.6. Лицензия на использование зависимого изобретения	129
10. ПУБЛИКАЦИИ	130
10.1. Публикация сведений об изобретении	130
10.2. Публикация сведений о полезной модели	135
10.3. Открыты реестры Роспатента	135
11. ПРАВО НА ЗАРУБЕЖНОЕ ПАТЕНТОВАНИЕ	136
11.1. Территориальный принцип патента	136

11.2. Порядок зарубежного патентования	140
11.3. Конвенционный приоритет	141
11.4. Договор о патентной кооперации. Международная заявка	143
12. ПАТЕНТНЫЕ ПОВЕРЕННЫЕ	147
12.1. Патентовед	147
12.2. Патентный поверенный	148
13. СЕКРЕТНЫЕ ИЗОБРЕТЕНИЯ	151
14. ПОДВЕДЕМ ИТОГИ	155

Буч Юрий Иосифович

Патентное право

Учебное пособие

Редактор О. Р. Крумина

Подписано в печать 26.10.22. Формат 60×84 1/16.
Бумага офсетная. Печать цифровая. Печ. л. 10,0.
Гарнитура «Times New Roman». Тираж 74 экз. Заказ 142.

Издательство СПбГЭТУ «ЛЭТИ»
197022, С.-Петербург, ул. Проф. Попова, 5Ф