



МОСКОВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ  
УНИВЕРСИТЕТ им. М. В. ЛОМОНОСОВА

**И. А. Зенин**

# **ПРАВО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ**

**УЧЕБНИК ДЛЯ АКАДЕМИЧЕСКОГО БАКАЛАВРИАТА**

9–е издание, переработанное и дополненное

*Рекомендовано Учебно–методическим отделом  
высшего образования в качестве учебника для студентов  
высших учебных заведений, обучающихся по юридическим  
направлениям и специальностям*

*Рекомендовано Учебно–методическим объединением  
по юридическому образованию высших учебных заведений  
в качестве учебника для студентов высших учебных  
заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция»  
и специальности «Юриспруденция»*

**Книга доступна в электронной библиотечной системе  
biblio-online.ru**



2012



2013

**Москва ■ Юрайт ■ 2014**

**Автор:**

**Зенин Иван Александрович** — доктор юридических наук, профессор кафедры гражданского права юридического факультета МГУ им. М. В. Ломоносова, заслуженный профессор МГУ им. М. В. Ломоносова, патентный поверенный РФ (рег. № 14), член Международной ассоциации интеллектуальной собственности (ATRIP — Женева, Швейцария), арбитр Международного коммерческого арбитражного суда при Торгово-промышленной палате РФ.

**Рецензенты:**

*Безбах В. В.* — профессор, доктор юридических наук, профессор кафедры гражданского и трудового права Российского университета дружбы народов;

*Еременко В. И.* — доктор юридических наук, начальник отдела права Евразийской патентной организации.

**Зенин, И. А.**

356 Право интеллектуальной собственности : учебник для академического бакалавриата / И. А. Зенин. — 9-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2014. — 620 с. — Серия : Бакалавр. Академический курс.

ISBN 978-5-9916-4291-0

Изложены основные положения учебного курса «Право интеллектуальной собственности», включая новейшее законодательство об интеллектуальной собственности. Особенностью учебника является практическая направленность учебного материала, что должно помочь будущим юристам в их профессиональной деятельности.

Содержание и структура учебника соответствуют требованиям Федерального государственного образовательного стандарта высшего образования четвертого поколения.

*Для студентов, обучающихся по юридическим направлениям и специальностям.*

УДК 347.77  
ББК 67.404.3я73

*Информационно-правовая поддержка  
предоставлена компанией «Гарант».*



# Оглавление

Предисловие к девятому изданию .....	10
Предисловие к восьмому изданию.....	11
Принятые сокращения.....	13
Введение.....	15
<b>Глава 1. Право интеллектуальной собственности и другие интеллектуальные права .....</b>	<b>18</b>
1.1. Понятие интеллектуальной собственности и интеллектуальных прав ....	19
1.2. Исключительное (имущественное) интеллектуальное право как право интеллектуальной собственности и предмет гражданского оборота .....	21
1.3. Творчество как критерий охраноспособности результата интеллектуальной деятельности и авторства его создателя .....	27
1.4. Содержание исключительного интеллектуального права (права интеллектуальной собственности) .....	30
1.5. Государственная регистрация в сфере права интеллектуальной собственности.....	33
1.6. Проприетарная концепция исключительного права (права интеллектуальной собственности) .....	35
1.7. Право интеллектуальной собственности как совокупность авторских, смежных, патентных и других исключительных прав ...	40
1.8. Исключительное право (право интеллектуальной собственности) как нематериальный актив.....	41
1.9. Государственное регулирование отношений в сфере интеллектуальной собственности .....	46

<i>Вопросы для самоконтроля</i> .....	51
<i>Литература</i> .....	51
<b>Глава 2. Авторское право</b> .....	<b>52</b>
2.1. Понятие, функции и источники авторского права.....	53
2.2. Субъекты и объекты авторских прав .....	55
2.3. Личные неимущественные интеллектуальные авторские права .....	68
2.4. Исключительное (имущественное) интеллектуальное авторское право, его содержание, ограничения его действия и границы (пределы) его существования по закону .....	75
2.5. Право доступа, право следования, права автора произведения архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства .....	95
2.6. Авторские права на служебные произведения и на произведения, созданные по заказу и при выполнении работ по договору (контракту).....	98
<i>Вопросы для самоконтроля</i> .....	105
<i>Литература</i> .....	105
<b>Глава 3. Смежные права</b> .....	<b>107</b>
3.1. Понятие, функции, источники и объекты интеллектуальных прав, смежных с авторскими (смежных прав) .....	108
3.2. Знак правовой охраны, свободное использование и информация о смежных правах .....	112
3.3. Права на исполнение .....	114
3.4. Право на фонограмму .....	126
3.5. Право организаций эфирного и кабельного вещания .....	132
3.6. Право изготовителя базы данных.....	136
3.7. Право публикатора на произведение науки, литературы или искусства.....	140
<i>Вопросы для самоконтроля</i> .....	144
<i>Литература</i> .....	145

<b>Глава 4. Патентное право .....</b>	<b>146</b>
4.1. Понятие, источники, объекты и субъекты патентных прав .....	147
4.2. Функции патента и порядок его получения.....	160
4.3. Патентование изобретений и полезных моделей в иностранных государствах и в международных организациях .....	200
4.4. Прекращение и восстановление действия патента. Право послепользования .....	203
4.5. Особенности правовой охраны секретных изобретений .....	207
4.6. Патентные права, ограничения их действия и границы (пределы) их существования по закону .....	211
4.7. Патентные права на служебные объекты и на объекты, созданные по заказу или при выполнении работ по договору (контракту) .....	221
<i>Вопросы для самоконтроля.....</i>	<i>231</i>
<i>Литература .....</i>	<i>232</i>
<b>Глава 5. Право на селекционное достижение .....</b>	<b>233</b>
5.1. Объекты и субъекты прав на селекционные достижения .....	234
5.2. Государственная регистрация, интеллектуальные и другие права на селекционные достижения .....	238
5.3. Правовая охрана служебных селекционных достижений.....	250
5.4. Получение и прекращение действия патента на селекционное достижение .....	253
<i>Вопросы для самоконтроля .....</i>	<i>265</i>
<i>Литература .....</i>	<i>265</i>
<b>Глава 6. Право на топологию интегральной     микросхемы, правовой режим     секрета производства (ноу-хау)     и право использования результатов     интеллектуальной деятельности в составе     единой технологии .....</b>	<b>266</b>

6.1. Право на топологию интегральной микросхемы.....	267
6.2. Правовой режим секрета производства (ноу-хау) .....	277
6.3. Право использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии.....	282
<i>Вопросы для самоконтроля.....</i>	<i>287</i>
<i>Литература .....</i>	<i>287</i>
<b>Глава 7. Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий .....</b>	<b>289</b>
7.1. Право на фирменное наименование .....	290
7.2. Право на товарный знак и право на знак обслуживания.....	304
7.3. Право на наименование места и указание происхождения товара.....	363
7.4. Право на коммерческое обозначение .....	382
<i>Вопросы для самоконтроля.....</i>	<i>385</i>
<i>Литература .....</i>	<i>386</i>
<b>Глава 8. Защита интеллектуальных прав и ответственность за их нарушение.....</b>	<b>387</b>
8.1. Защита интеллектуальных прав .....	388
8.2. Ответственность за нарушение интеллектуальных прав .....	402
8.3. Особенности ответственности за нарушение авторских и смежных прав.....	403
8.4. Особенности защиты и ответственности за нарушение интеллектуальных и других прав на изобретение, полезную модель, промышленный образец и селекционное достижение.....	409
8.5. Особенности защиты и ответственности за нарушение интеллектуальных и других прав на средства индивидуализации.....	413
8.6. Административная и уголовная ответственности за нарушение интеллектуальных прав .....	415

<i>Вопросы для самоконтроля</i> .....	421
<i>Литература</i> .....	421
<b>Глава 9. Обязательственные и другие гражданско-правовые формы приобретения и способы коммерческого распоряжения исключительным правом (правом интеллектуальной собственности) .....</b>	<b>422</b>
9.1. Понятие и первоначальные формы приобретения исключительного права.....	423
9.2. Бездоговорные производные формы приобретения исключительного права.....	425
9.3. Обязательственно-правовая производная форма приобретения и способы коммерческого распоряжения исключительным правом.....	429
<i>Вопросы для самоконтроля</i> .....	440
<i>Литература</i> .....	441
<b>Глава 10. Договоры коммерческого распоряжения исключительным правом на произведение и на объект смежных прав .....</b>	<b>442</b>
10.1. Договоры об отчуждении исключительного права на произведение и на объект смежных прав.....	443
10.2. Лицензионные договоры о предоставлении права использования произведения и объекта смежных прав .....	445
10.3. Договор авторского заказа .....	456
10.4. Управление исключительными авторскими и смежными правами на коллективной основе .....	461
<i>Вопросы для самоконтроля</i> .....	474
<i>Литература</i> .....	475
<b>Глава 11. Договоры коммерческого распоряжения исключительным правом на объекты промышленной собственности, топологию интегральной микросхемы, ноу-хау и товарный знак. Переход права на коммерческое обозначение. Договоры на выполнение научно-исследовательских</b>	

<b>работ, опытно-конструкторских и технологических работ. Отчуждение права на технологию .....</b>	<b>476</b>
11.1. Договоры коммерческого распоряжения исключительным правом на изобретение, полезную модель, промышленный образец и селекционное достижение.....	477
11.2. Договоры коммерческого распоряжения исключительным правом на топологию интегральной микросхемы, секрет производства (ноу-хау) и товарный знак. Переход права на коммерческое обозначение .....	486
11.3. Договоры на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ .....	494
11.4. Отчуждение права на технологию, принадлежащего Российской Федерации или ее субъекту .....	498
<i>Вопросы для самоконтроля.....</i>	<i>509</i>
<i>Литература .....</i>	<i>509</i>
<b>Глава 12. Договор коммерческой концессии (договор франчайзинга). Осуществление и защита исключительного права (права интеллектуальной собственности) во внешнеторговой деятельности.....</b>	<b>510</b>
12.1. Договор коммерческой концессии (договор франчайзинга) .....	511
12.2. Осуществление исключительного права (права интеллектуальной собственности) во внешнеторговой деятельности .....	518
12.3. Защита права интеллектуальной собственности таможенными органами .....	522
<i>Вопросы для самоконтроля.....</i>	<i>531</i>
<i>Литература .....</i>	<i>532</i>



<b>Глава 13. Право интеллектуальной собственности (исключительные права), авторское право и смежные права зарубежных стран .....</b>	<b>533</b>
13.1. Возникновение, развитие и источники права интеллектуальной собственности....	534
13.2. Объекты права интеллектуальной собственности .....	536
13.3. Проприетарная концепция исключительных прав в зарубежном и международном частном праве .....	536
13.4. Авторское право и смежные права зарубежных стран .....	538
<i>Вопросы для самоконтроля.....</i>	<i>553</i>
<i>Литература .....</i>	<i>554</i>
<b>Глава 14. Право промышленной собственности и правовой режим ноу-хау в зарубежных странах.....</b>	<b>555</b>
14.1. Право промышленной собственности .....	556
14.2. Правовой режим и договор о передаче ноу-хау .....	576
<i>Вопросы для самоконтроля.....</i>	<i>584</i>
<i>Литература .....</i>	<i>585</i>
<b>Учебная программа по дисциплине «Право интеллектуальной собственности» .....</b>	<b>586</b>
<b>Рекомендуемая литература .....</b>	<b>591</b>
<b>Практикум по дисциплине «Право интеллектуальной собственности» .....</b>	<b>597</b>
Тесты .....	597
Тренировочные задания .....	615

## Предисловие к девятому изданию

Очередное издание учебника вызвано внесением изменений и дополнений в акты гражданского законодательства и другие российские нормативные правовые акты. В новом издании учтены также отдельные новеллы зарубежного и международного права интеллектуальной собственности, в частности принятого Конгрессом США 16 сентября 2011 г. акта «О внесении поправок в титул 35 Свода законов США, обеспечивающих проведение патентной реформы».

Кроме того, в девятом издании использованы материалы судебной практики по интеллектуальным правам, в том числе постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2012 № 9 «О судебной практике по делам о наследовании» в части перехода по наследству исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности или на средства индивидуализации, постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 08.10.2012 № 59 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с принятием Федерального закона от 08.12.2011 № 422-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с созданием в системе арбитражных судов Суда по интеллектуальным правам»».

Одновременно предлагаемое издание приведено в соответствии с требованиями Федерального государственного образовательного стандарта высшего профессионального образования третьего поколения. В учебнике определены цели и задачи изучения дисциплины по праву интеллектуальной собственности в целом и основные сферы профессионального использования полученных знаний, а также цели изучения каждой его главы с указанием того, что студент должен знать, уметь, и какие навыки приобрести в результате их изучения.

В учебник дополнительно включены 100 тестов, 15 тренировочных заданий, вопросы к семинарским занятиям и переработанная программа по дисциплине «Право интеллектуальной собственности».

Заслуженный профессор МГУ им. М. В. Ломоносова,  
доктор юридических наук, профессор И. А. Зенин

## **Предисловие к восьмому изданию**

Предлагаемый читателю учебник отражает правовую регламентацию отношений в сфере интеллектуальной собственности по действующему законодательству, а также его современную научную трактовку. Одновременно учебник характеризует отдельные положения ранее действовавших федеральных законов, в значительной мере составивших фундамент части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, посвященной правам на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации.

Отмеченная «модернизация» законодательства потребовала подготовки адекватно переработанных учебников по дисциплине «Право интеллектуальной собственности». В период с 1999 по 2006 г. автором было опубликовано семь изданий учебно-практического пособия «Интеллектуальная собственность и ноу-хау» (Изд-во Московского государственного университета экономики, статистики и информатики — МЭСИ). В настоящем издании с учетом того, что ГК распространил на ноу-хау (секрет производства) стандартный набор норм об исключительном праве, в названии учебника снято слово «ноу-хау» с разделительным союзом «и». Одновременно для краткости использован прием юридической техники, и учебник приобрел название «Право интеллектуальной собственности» вместо длинного названия «Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации» либо «Интеллектуальные права на интеллектуальную собственность как охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации». Подобные названия, несмотря на их полное соответствие нормам части четвертой ГК, не вполне отвечают требованиям краткости и полной смысловой определенности.

При подготовке учебника автор, помимо обширного нормативного правового материала и отечественной литературы, использовал опыт своей работы в системе Госкомизобретений СССР (1965—1991 гг.) и НТС Роспатента (1992—2013 гг.), патентного поверенного Российской Федерации (рег. № 14 —

1992 г.), а также члена Международной ассоциации интеллектуальной собственности (*ATRIP* — Женева, Швейцария), в создании которой в 1981 г. он принимал непосредственное участие. В качестве действующего члена *ATRIP* автор участвовал в его конгрессах в США, Канаде, Японии, Германии, Нидерландах, Швейцарии, Италии, Швеции и других странах.

В учебнике использованы также результаты неоднократных стажировок автора в университетах и фирмах патентных поверенных в период с 1975 по 2010 г., в том числе в Институте интеллектуальной собственности, конкурентного и налогового права им. Макса Планка (г. Мюнхен, ФРГ), Национальном университете дистанционного образования — *UNED* (г. Мадрид, Испания), Католическом университете (г. Наймеген, Голландия).

Автор просит с пониманием отнестись к возможным недостаткам нового издания учебника по праву интеллектуальной собственности, базирующегося на законодательстве, еще не прошедшем необходимой проверки практикой. Одновременно автор как лектор, несколько десятилетий читающий курсы лекций по данной дисциплине в МГУ им. М. В. Ломоносова и других российских вузах, благодарен за интерес, неизменно проявляемый слушателями к проблематике права интеллектуальной собственности, вызывавший его адекватное желание этот интерес удовлетворять.

Заслуженный профессор МГУ им. М. В. Ломоносова,  
доктор юридических наук, профессор И. А. Зенин

# Принятые сокращения<sup>1</sup>

## *Нормативные правовые акты*

**Конституция** — Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12.12.1993

**ГК** — Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 30.11.1994 № 51-ФЗ; часть вторая от 26.01.1996 № 14-ФЗ; часть третья от 26.11.2001 № 146-ФЗ; часть четвертая от 18.12.2006 № 230-ФЗ

**ГПК** — Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ

**КоАП** — Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ

**НК** — Налоговый кодекс Российской Федерации: часть первая от 31.07.1998 № 146-ФЗ; часть вторая от 05.08.2000 № 117-ФЗ

**СК** — Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ

**Таможенный кодекс таможенного союза** — Таможенный кодекс таможенного союза : приложение к Договору о Таможенном кодексе таможенного союза, принятому Решением Межгосударственного Совета Евразийского экономического сообщества на уровне глав государств от 27.11.2009 № 17

**ТК** — Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ

**УК** — Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ

---

<sup>1</sup> Наименования органов власти сокращены в соответствии с Перечнем полных и сокращенных наименований федеральных органов исполнительной власти, утвержденным распоряжением Администрации Президента РФ № 943 и Аппарата Правительства РФ № 788 от 16.07.2008.

### Прочие сокращения

- абз.** — абзац(-ы)  
**гл.** — глава(-ы)  
**ЕврАзЭС** — Евразийское экономическое сообщество  
**ИМС** — интегральные микросхемы  
**НИОКР** — научно-исследовательские и опытно-конструкторские работы  
**ООН** — Организация Объединенных Наций  
**п.** — пункт(-ы)  
**подп.** — подпункт(-ы)  
**разд.** — раздел(-ы)  
**РСФСР** — Российская Советская Федеративная Социалистическая Республика  
**РФ** — Российская Федерация  
**СМИ** — средства массовой информации  
**СССР** — Союз Советских Социалистических Республик  
**ст.** — статья(-и)  
**ч.** — часть(-и)  
**ЭВМ** — электронные вычислительные машины  
**ВОИС** — Всемирная организация интеллектуальной собственности  
**НДС** — налог на добавленную стоимость  
**ЕГРЮЛ** — единый государственный реестр юридических лиц  
**РГ** — «Российская газета»

# Введение

Изучение курса «Право интеллектуальной собственности» начинается с уяснения самого понятия интеллектуальной собственности и его соотношения с категорией интеллектуальных прав. Особое внимание уделяется исключительному (имущественному) интеллектуальному праву как предмету гражданского оборота. Одновременно с освещением содержания данного права анализируется понятие творчества как критерия охраноспособности любого результата умственной деятельности и авторства его создателя.

Необходимое внимание в учебнике уделяется проприетарной («собственнической») концепции исключительного права как предпосылке его отождествления с правом интеллектуальной собственности, общей характеристике государственной регистрации и государственного регулирования в сфере интеллектуальной собственности, а также исключительному праву как нематериальному активу.

Центральное место в учебнике занимает изложение норм авторского права, смежных прав, патентного права, права на селекционное достижение, топологию ИМС и правового режима секрета производства (ноу-хау). Кроме того, дается подробная характеристика права на такие средства индивидуализации товаров и их производителей, как фирменное наименование, товарный знак (знак обслуживания), наименование места происхождения товара и коммерческое обозначение. Завершают освещение «статистики» интеллектуальных прав вопросы их защиты и ответственности за их нарушение.

Несколько глав учебника посвящено проблемам «динамики» исключительных интеллектуальных прав, участвующих в гражданском обороте. Речь идет об обязательственных и других гражданско-правовых формах приобретения и способах коммерческого распоряжения исключительным правом. После их общей характеристики в учебнике рассматриваются

договоры коммерческого распоряжения исключительным правом на произведения и на объект смежных прав, на объекты промышленной собственности, топологию ИМС и товарный знак, вопросы перехода права на коммерческое обозначение и договоров на выполнение НИОКР.

Самостоятельные главы посвящены договору коммерческой концессии (договору франчайзинга), осуществлению и защите исключительного права во внешнеэкономической деятельности, в том числе при помощи таможенных органов.

С учетом «интернационального характера» интеллектуальной собственности в завершающих главах рассматриваются основные положения права интеллектуальной собственности в зарубежном и международном частном праве, включая авторское право, смежные права, право промышленной собственности и правовой режим ноу-хау.

*Целями* изучения дисциплины являются познание права интеллектуальной собственности и правового режима ноу-хау по российскому, зарубежному и международному частному праву; формирование у студентов комплекса знаний о гражданско-правовой охране результатов интеллектуальной деятельности, приравненных к ним средств индивидуализации товаров и их производителей, а также о гражданско-правовом режиме конфиденциальной (необщедоступной) информации — ноу-хау.

*Задачами* изучения дисциплины служат:

— усвоение понятий права интеллектуальной собственности как правового института и учебной дисциплины, интеллектуальных прав и секрета производства (ноу-хау);

— уяснение основных положений об авторских, смежных, патентных правах, правах на селекционное достижение, топологию интегральной микросхемы и правовом режиме секрета производства (ноу-хау), правах на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, а также способов защиты интеллектуальных прав, интересов обладателя ноу-хау и ответственности за их нарушение;

— анализ обязательственных и других гражданско-правовых форм приобретения и способов коммерческого распоряжения исключительным правом как правом интеллектуальной собственности;

— характеристика договоров коммерческого распоряжения исключительным правом на результаты интеллектуальной



деятельности и средства индивидуализации, договора о передаче ноу-хау и договора коммерческой концессии;

— освещение институтов авторского права, смежных прав, права промышленной собственности и правового режима ноу-хау в зарубежных странах и в международном частном праве.

**Сферами профессионального использования знаний**, получаемых в результате изучения дисциплины, являются общественные отношения, в которых осуществляется правовая охрана произведений науки, литературы, искусства, изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, сортов растений и пород животных, фирменных наименований коммерческих организаций, товарных знаков, знаков обслуживания, наименований мест и указаний происхождения товаров.

Кроме того, данные знаний необходимы для оптимального регулирования отношений по приобретению и распоряжению исключительными правами и ноу-хау в рамках обязательств и других гражданско-правовых форм, таких как формирование уставного (складочного) капитала хозяйственных товариществ, обществ и общего имущества участников простых товариществ, а также наследования исключительных прав.

Знания, приобретаемые в рамках дисциплины, используются юристами, менеджерами и другими специалистами, работающими в издательствах, театрах, кино-, радио- и телекомпаниях, организациях, управляющих имущественными авторскими и смежными правами на коллективной основе, научно-исследовательских, конструкторских и технологических организациях, вузах, Федеральной службе по интеллектуальной собственности (Роспатенте), а также российскими, евразийскими, европейскими и другими патентными поверенными, работниками всех творческих профессий, судами, в том числе Судом по интеллектуальным правам, другими правоохранительными и административными органами, рассматривающими споры, связанные с охраной, приобретением и коммерческим распоряжением исключительными правами, и с передачей ноу-хау.

Для изучения данной дисциплины студент **должен знать** основные положения российского гражданского, зарубежного торгового и международного частного права.

Ответы на вопросы для самоконтроля студенты дают при изучении соответствующих глав на семинарских занятиях, а также при сдаче зачета (или экзамена) по дисциплине.

# Право интеллектуальной собственности и другие интеллектуальные права

**Цель изучения:** познание понятий интеллектуальной собственности, интеллектуальных прав и права интеллектуальной собственности как правового института и учебной дисциплины.

Изучив данную главу, студент должен:

— **знать**, что интеллектуальной собственностью являются охраняемые правом результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации товаров и их производителей; правом интеллектуальной собственности как правовым институтом именуется исключительное (имущественное) интеллектуальное право, являющееся единственным предметом гражданского оборота; право интеллектуальной собственности как учебная дисциплина наряду с исключительным правом освещает личные неимущественные интеллектуальные права, иные права (право доступа, право следования) и другие права (право на регистрацию программ для ЭВМ и баз данных, право на вознаграждение за служебные результаты интеллектуальной деятельности и т.п.);

— **уметь** определять понятие творчества как критерия охраноспособности результата интеллектуальной деятельности и авторства его создателя;

— **приобрести навыки** оценки содержания исключительного (имущественного) интеллектуального права как права интеллектуальной собственности и предмета гражданского оборота.

**План семинарского занятия:**

1. Понятие интеллектуальной собственности и интеллектуальных прав.
  2. Творчество как критерий охраноспособности результата интеллектуальной деятельности и авторства его создателя.
  3. Проприетарная концепция исключительного права.
  4. Исключительное (имущественное) интеллектуальное право как предмет гражданского оборота: понятие и содержание.
  5. Право интеллектуальной собственности как правовой институт (исключительное право) и как учебная дисциплина.
- 

## **1.1. Понятие интеллектуальной собственности и интеллектуальных прав**

Согласно п. 1 ст. 1225 ГК **интеллектуальной собственностью** являются охраняемые правом результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, такие как:

- 1) произведения науки, литературы и искусства;
- 2) программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ);
- 3) базы данных;
- 4) исполнения;
- 5) фонограммы;
- 6) сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания);
- 7) изобретения;
- 8) полезные модели;
- 9) промышленные образцы;
- 10) селекционные достижения;
- 11) топологии ИМС;
- 12) секреты производства (ноу-хау);
- 13) фирменные наименования;

- 14) товарные знаки и знаки обслуживания;
- 15) наименования мест происхождения товаров;
- 16) коммерческие обозначения.

Иными словами, указанные результаты и средства становятся интеллектуальной собственностью при наличии двух взаимосвязанных условий. Во-первых, их охрана должна предусматриваться (потенциально предоставляться им) законом, и, во-вторых, она должна быть реально предоставлена конкретному результату интеллектуальной деятельности или средству индивидуализации.

Момент предоставления правовой охраны указанному результату или средству и, следовательно, превращения его в реальную интеллектуальную собственность зависит от вида результата или средства индивидуализации. Если авторско-правовая охрана произведения науки, литературы и искусства возникает в силу самого факта его создания и выражения в объективной форме, то охрана результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, подлежащего обязательной государственной регистрации, наступает только после прохождения довольно сложной и подчас длительной заявочно-экспертной процедуры, регистрации результата или средства и выдачи заявителю охранного документа в форме патента или свидетельства.

Поэтому признание любого подлежащего обязательной государственной регистрации результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации интеллектуальной собственностью до выдачи охранного документа некорректно (необоснованно). Иначе говоря, согласно п. 1 ст. 1225 ГК категория интеллектуальной собственности применима только к реально охраняемому результату интеллектуальной деятельности или средству индивидуализации, на которое у конкретного субъекта имеются определенные права.

Такая квалификация интеллектуальной собственности соответствует Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности (г. Стокгольм, 14 июля 1967 г.), в которой участвует Россия. Согласно ст. 2 «VIII» данной Конвенции «интеллектуальная собственность включает права», относящиеся, в частности, к «литературным, художественным и научным произведениям, исполнительской дея-

тельности артистов, звукозаписи, радио- и телевизионным передачам, изобретениям во всех областях человеческой деятельности».

Права на охраняемые (в ст. 1226 ГК слово «охраняемые» опущено, но оно согласно п. 1 ст. 1225 само собой предполагается) результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации именуется в указанной статье интеллектуальными правами. Данная собирательная категория, уже десятки лет употреблявшаяся в зарубежной, в частности французской, правовой доктрине, впервые введена в ГК.

Первоначально, по замыслу ее российских сторонников, этой категорией предполагалось заменить как неадекватный ее природе термин «интеллектуальная собственность». Однако, поскольку этот термин приобрел мировое признание и употребление, в том числе закреплен в Конституции (ст. 44, 71) и в Стокгольмской конвенции, учреждающей ВОИС, он используется и в ГК. Вследствие этого категория интеллектуальных прав приобрела в ГК самостоятельное значение.

Вместе с тем содержание данной категории претерпело в части четвертой ГК существенную метаморфозу по сравнению с зарубежной доктриной. Если в последней речь шла об интеллектуальных правах только как о личных неимущественных правах, не являющихся интеллектуальной собственностью, то в ст. 1226 ГК в состав интеллектуальных прав включено в первую очередь исключительное право, являющееся имущественным правом, а уже затем (и то лишь в случаях, предусмотренных ГК) — личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и др.).

## **1.2. Исключительное (имущественное) интеллектуальное право как право интеллектуальной собственности и предмет гражданского оборота**

Поскольку личные неимущественные интеллектуальные права (право авторства, право на имя и т.п.) являются неотчуждаемыми и непередаваемыми иным способом (п. 1 ст. 150, п. 1 ст. 1265 ГК), гражданско-правовые способы приобретения, использования и распоряжения интеллектуальным правом на

результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации целиком связаны с исключительным, т.е. имущественным, интеллектуальным правом, которое по совокупному (общему) смыслу ст. 1225 и 1226 ГК можно назвать «интеллектуальным имущественным правом на интеллектуальную собственность» или, для краткости, «правом интеллектуальной собственности».

Употреблявшийся некоторыми юристами до 1 января 2008 г. термин «право интеллектуальной собственности»<sup>1</sup> в сущности был тавтологией, так как по смыслу ранее действовавшей ст. 138 ГК «интеллектуальная собственность» сама по себе могла трактоваться как совокупность авторских, смежных, патентных и подобных им исключительных прав<sup>2</sup>.

Поскольку исключительное (имущественное) интеллектуальное право устанавливается на интеллектуальную собственность, то в полном соответствии с трактовкой интеллектуальной собственности в ст. 1225 ГК рассматриваемое право можно было бы именовать исключительным интеллектуальным правом на охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий с последующим исчерпывающим перечислением всех 16 подобных результатов и средств, начиная с произведений науки, литературы и искусства и заканчивая коммерческими обозначениями. Для того чтобы всякий раз при употреблении термина «исключительное интеллектуальное право» не занимать полстраницы текста, целесообразно, используя простой прием юридической техники, заменить его синонимом. В этом качестве и предлагается использовать термин «право интеллектуальной собственности». Кстати сказать, и вещно-правовой термин «право собственности» также условен. В полном названии данного института следовало бы перечислять названия миллионов вещей, являющихся его объектами, что выглядело бы просто абсурдным.

Разумеется, определенная условность категории «право интеллектуальной собственности» как синонима «исключи-

---

<sup>1</sup> См., например: *Сергеев А. П.* Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М. : Проспект, 1996.

<sup>2</sup> См.: *Зенин И. А.* Интеллектуальная собственность и ноу-хау. Изд. 1—6. М. : Изд-во МЭСИ, 1999, 2001—2006.

тельного права» (связанная с наличием иных интеллектуальных, а также других прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) требует специальной оговорки. А именно: в учебнике под названием «Право интеллектуальной собственности» рассматриваются также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и др.). К числу других прав в рамках предмета учебника освещаются, в частности, право на вознаграждение за служебные произведения и другие результаты интеллектуальной деятельности, право на подачу заявок на выдачу патентов на изобретения и другие объекты промышленной собственности, а также право на регистрацию программ для ЭВМ и баз данных.

С учетом изложенного можно было бы озаглавить учебник как «Исключительное интеллектуальное право (право интеллектуальной собственности), личные неимущественные и иные интеллектуальные права на интеллектуальную собственность (право следования, право доступа и другие)». Однако такое название было бы слишком громоздким.

Паллиативным могло бы быть название, полностью совпадающее с названием части четвертой (разд. VII) ГК, — «Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации». Но в этом названии полностью отсутствует не только такая категория, как «право интеллектуальной собственности», но и такие ключевые категории самой части четвертой ГК, как «интеллектуальная собственность» и «интеллектуальные права».

Поэтому в дальнейшем в учебнике под правом интеллектуальной собственности будет целиком пониматься только исключительное право.

Именно данное интеллектуальное право является предметом гражданского оборота. В соответствии с этим в п. 4 ст. 129 ГК предусмотрено, что хотя результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (ст. 1225 ГК) не могут отчуждаться или иными способами переходить от одного лица к другому, права на такие результаты и средства могут отчуждаться или иными способами переходить от одного лица к другому в случаях и в порядке, которые установлены ГК. В данном случае под отчуждаемыми правами могут пониматься только исключительные права.

Разумеется, оборот исключительных прав на охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации существенно отличается от товарно-денежного оборота вещей, охраняемых вещным правом собственности. Применительно к обороту исключительного права на указанные результаты и средства, т.е. права интеллектуальной собственности, используется не классический механизм производства и обмена товаров как вещей, а лишь сугубо квази-товарно-денежная форма. В силу идеального характера и оригинальности (либо неочевидности) данных результатов и средств плата («цена») за приобретение исключительного права на них либо за предоставление права их использования определяется не сопоставлением индивидуальных трудовых и иных затрат их создателя или иного правообладателя с общественно необходимыми затратами на их создание, поскольку таковых не существует и по определению не может существовать, а только соотношением спроса и предложения исключительных прав на указанные результаты и средства. Подобные выводы были обоснованы более 20 лет назад<sup>1</sup>.

Действующий ГК традиционно констатирует независимость интеллектуальных прав от вещного права собственности на материальный носитель (вещь), в котором воплощен, т.е. выражен, соответствующий результат умственного труда или средство индивидуализации товара либо его производителя. Объясняется это прежде всего и главным образом нематериальным (идеальным) характером результата интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации. Любой результат интеллектуального творчества для его восприятия должен быть выражен на одном из материальных носителей (бумаге, холсте, бронзе, мраморе, пленке, диске и т.п.), что позволяет ассоциировать его с вещью, т.е. предметом природы или продуктом труда, обладающими физическими, химическими, биологическими и т.п. свойствами, т.е. натуральной формой. Вследствие наличия данной формы вещи подвержены износу, т.е. амортизации и даже (потребляемые вещи) исчезновению из гражданского (имущественного) оборота.

В отличие от физического труда, итогом которого обычно служат вещи, интеллектуальной деятельностью является

---

<sup>1</sup> См.: *Зенин И. А.* Товарно-денежная форма научно-технической продукции // *Вопросы изобретательства.* 1989. № 7. С. 6—11.



умственный (мыслительный, духовный, творческий) труд человека в области науки, техники, в том числе геной инженерии и микробиологии, литературы, искусства и художественного конструирования (дизайна). Разумеется, к созданию результатов умственного труда прилагается и физический труд, но лишь в плане придания плодам умственного труда объективной формы (набор текста, обработка мрамора при создании скульптуры, работы с кистью и красками и т.д.). Но в любом случае определяющим в создании любого подобного результата является труд интеллектуальный, т.е. умственный.

Результатом интеллектуальной деятельности является выраженный в объективной форме ее продукт, именуемый в зависимости от его характера произведением науки, литературы, искусства, изобретением или промышленным образцом. Каждому из этих результатов присущи свои особые условия их охраноспособности и использования, а также осуществления и защиты прав их авторов. Однако все они обладают рядом общих признаков.

Во-первых, результаты интеллектуальной деятельности, в отличие от объектов вещных прав, имеют идеальную природу. Произведения науки и техники — это определенные системы научных и технических понятий или категорий. Литературные и художественные произведения представляют собой идеальные системы литературных либо художественных образов. Разумеется, указанные категории и образы обозначаются (выражаются вовне) буквенными, цифровыми и иными знаками, символами, изобразительными или звуковыми средствами и зачастую существуют на определенных материальных носителях (бумаге, пленке, камне, холсте, диске и т.п.). Однако от этого сами они не перестают быть идеальными объектами. Как всякие нематериальные объекты, не имеющие натуральной формы, результаты интеллектуальной деятельности не подвержены износу, амортизации. Они могут устаревать лишь морально.

Во-вторых, право не может прямо воздействовать на мыслительные процессы, протекающие в головном мозге человека. Процессы мыслительной деятельности остаются за пределами действия правовых норм. Однако, не имея возможности непосредственно влиять на создание результатов интеллектуальной деятельности, право в состоянии позитивно воздействовать на этот процесс путем выработки правовых форм орга-

низации научно-технической и иной творческой деятельности и закрепления в дефинитивных нормах условий охраноспособности ее результатов.

Наряду с продуктом человеческого интеллекта исключительное право может быть установлено на *средство индивидуализации юридического лица, предприятия как имущественного комплекса, а также индивидуализации выполняемых работ или услуг*. Имеются в виду фирменные наименования, товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров или коммерческие обозначения, используемые участниками гражданского оборота в целях персонификации (идентификации) как самих себя, так и своей продукции, работ или услуг либо своего предприятия.

Средства индивидуализации как таковые также являются плодом чьей-то умственной деятельности. Однако их главная ценность, в отличие, скажем, от произведений науки, литературы и искусства, заключена не в них самих, а в содействии с их помощью созданию здоровой конкурентной среды путем различения как отдельных предпринимателей, так и изготавливаемой ими продукции, выполняемых работ или оказываемых услуг. Кроме того, исключительное право на средства индивидуализации закрепляется не за их разработчиками (например, художниками), а за лицами, зарегистрировавшими их на свое имя.

Идеальная природа результатов интеллектуальной деятельности отнюдь не свидетельствует о ее малозначимости или оторванности от производства необходимых людям вещей и иных ценностей человеческого общества. Наука и техника позволяют использовать богатства и силы природы в интересах человека. Литература, искусство, дизайн играют большую роль в формировании его духовного мира и эстетического уровня.

В условиях рынка своевременное и широкое использование результатов умственного труда способствует повышению эффективности предпринимательской деятельности, качества и конкурентоспособности товаров, работ и услуг. Исключительные права, прежде всего на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки и другие виды обозначений товаров, являются важной составной частью нематериальных активов предприятий. Наряду с другими ценностями эти права могут инвестироваться в предпри-

нимательскую и другие виды деятельности. Имущественные права на результаты интеллектуальной деятельности могут также служить вкладом в имущество хозяйственного товарищества или общества (п. 6 ст. 66 ГК).

### **1.3. Творчество как критерий охраноспособности результата интеллектуальной деятельности и авторства его создателя**

В целях создания благоприятных условий для наращивания интеллектуального потенциала общества Конституция гарантирует каждому свободу литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества (ч. 1 ст. 44). Поскольку правовой режим отдельных результатов умственного труда никак не зависит от национально-территориальных особенностей, «правовое регулирование интеллектуальной собственности» отнесено к ведению Российской Федерации (п. «о» ст. 71).

**Творческой** обычно считается умственная (мыслительная, духовная, интеллектуальная) **деятельность**, завершающаяся созданием творчески самостоятельного результата науки, литературы или искусства.

На практике критерий творчества с полным основанием сводится к установлению факта самостоятельного создания результата интеллектуальной деятельности. Иначе говоря, творческой по общему правилу признается любая умственная деятельность, и результат этой деятельности охраняется авторским правом, если не доказано, что он является следствием прямого копирования, «пиратства», плагиата, либо он вообще по закону не может являться объектом авторского права, либо признается объектом патентного права. То есть имеет место своеобразная презумпция творческого характера как самой умственной деятельности, так и любого из ее результатов.

Подтверждение подобной трактовки критерия творчества можно найти, в частности, в ст. 1257 ГК, согласно которой «лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения, считается его автором, если не доказано иное». Другими словами, закон презюмирует, что любая твор-