



ВЫСШАЯ ШКОЛА ЭКОНОМИКИ
НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ

А. К. Жарова

ЗАЩИТА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

УЧЕБНИК ДЛЯ БАКАЛАВРИАТА И МАГИСТРАТУРЫ

3–е издание, переработанное и дополненное

Под общей редакцией
профессора **С. В. Мальцевой**

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

*Рекомендуется УМО ГУ — ВШЭ в области экономики, менеджмента,
логистики и бизнес–информатики в качестве учебного пособия
для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению
080700 «Бизнес–информатика», 030900 «Юриспруденция»*

Книга доступна в электронной библиотечной системе
biblio-online.ru

Москва ■ Юрайт ■ 2016

Авторы:

Жарова Анна Константиновна — доцент, кандидат юридических наук, доцент кафедры инноваций и бизнеса в сфере информационных технологий факультета бизнес-информатики Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики», старший научный сотрудник Института государства и права Российской академии наук;

Мальцева Светлана Валентиновна — доктор технических наук, профессор, декан факультета бизнеса и менеджмента Школы бизнес-информатики Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики», заведующая кафедрой инноваций и бизнеса в сфере информационных технологий факультета бизнес-информатики, заместитель директора Центра информационных технологий.

Рецензенты:

Дискин И. Е. — доктор экономических наук, профессор, член Совета Общественной палаты Российской Федерации, советник Председателя Совета Федерации;

Шумилов А. Ю. — доктор юридических наук, профессор, заслуженный юрист Российской Федерации.

Жарова, А. К.

Ж34 Защита интеллектуальной собственности : учебник для бакалавриата и магистратуры / А. К. Жарова ; под общ. ред. С. В. Мальцевой. — 3-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2016. — 304 с. — Серия: Бакалавр и магистр. Академический курс.

ISBN 978-5-9916-6440-0

В учебнике в систематизированном и сжатом виде изложены основы правового регулирования отношений, складывающихся по поводу использования объектов интеллектуальной собственности в сфере информационных технологий и Интернете.

Соответствует актуальным требованиям Федерального государственного образовательного стандарта высшего образования.

Для студентов уровней профессионального образования бакалавриат и магистратура образовательных организаций высшего образования юридического и экономического профилей, а также аспирантов, преподавателей, практических работников правоохранительных и финансово-кредитных органов.

УДК 34
ББК 67.404.3я73



Все права защищены. Никакая часть данной книги не может быть воспроизведена в какой бы то ни было форме без письменного разрешения владельцев авторских прав. Правовую поддержку издательства обеспечивает юридическая компания «Дельфи».

© Жарова А. К., 2012
© Федин М., фото автора, 2012
© Жарова А. К., 2015, с изменениями
© ООО «Издательство Юрайт», 2016

Оглавление

Предисловие	7
Список сокращений	8
Глава 1. Становление и развитие права интеллектуальной собственности	9
1.1. История развития права интеллектуальной собственности ...	9
1.2. Становление права интеллектуальной собственности в России	19
1.3. Интеллектуальная собственность как объект гражданских прав.....	25
1.3.1. Общественное достояние	30
1.3.2. Свободное использование результатов интеллектуальной деятельности	30
1.3.3. Правило исчерпания прав	36
1.4. Структура права интеллектуальной собственности.....	37
Тесты	41
Глава 2. Права на результаты интеллектуальной деятельности	43
2.1. Роль творческой деятельности в возникновении права на результат интеллектуальной деятельности.....	43
2.2. Виды объектов интеллектуальной собственности	46
2.3. Интеллектуальные права.....	48
2.3.1. Понятие исключительного права.....	50
2.3.2. Неимущественное право	55
2.3.3. Иные и другие права	58
2.4. Понятие контрафактной продукции	62
Тесты	66
Глава 3. Интеллектуальная собственность, охраняемая авторским правом	67
3.1. Понятие авторского права.....	67
3.2. Объекты авторского права	73
3.3. Субъекты авторского права.....	80
3.4. Права субъектов авторских прав.....	85
Тесты	93
Глава 4. Результаты интеллектуальной деятельности, охраняемые правом, смежным с авторским	94
4.1. Понятие смежного права	94
4.2. Объекты смежных прав	97
4.3. Субъекты смежных прав.....	100

4.4.	Права субъектов смежных прав	103
	<i>Тесты</i>	116
Глава 5.	Результаты интеллектуальной деятельности, охраняемые патентным правом.....	117
5.1.	Понятие патентного права	117
5.2.	Объекты патентного права.....	119
5.3.	Субъекты патентного права	130
5.4.	Права субъектов патентного права.....	136
	<i>Тесты</i>	144
Глава 6.	Средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий	146
6.1.	Понятие правовой охраны средств индивидуализации ...	146
6.2.	Виды средств индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий	149
6.3.	Субъекты права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий ...	154
6.4.	Право субъектов на средства индивидуализации	159
	<i>Тесты</i>	174
Глава 7.	Секрет производства (ноу-хау)	175
7.1.	Секрет производства как объект права.....	175
7.2.	Субъекты права на секрет производства	178
	<i>Тесты</i>	181
Глава 8.	Передача и переход исключительного права на объекты интеллектуальной собственности.....	182
8.1.	Лицензионный договор	184
8.2.	Договор отчуждения исключительного права.....	188
8.3.	Договор коммерческой концессии	191
8.4.	Договор авторского заказа	196
8.5.	Коллективное управление исключительными правами ...	199
	<i>Тесты</i>	203
Глава 9.	Правовое регулирование отношений использования интеллектуальной собственности в условиях Интернета.....	204
9.1.	Становление правового регулирования отношений использования интеллектуальной собственности в условиях Интернета	204
9.2.	Категории операторов информационных систем по законодательству Российской Федерации.....	213
9.3.	Категории операторов информационных систем по законодательству Европейского Союза.....	218
	<i>Тесты</i>	222
Глава 10.	Правовая охрана программ для электронно-вычислительных машин	223
10.1.	Правоотношения, связанные с программами для электронно-вычислительных машин.....	223
10.2.	Виды лицензий на право использования программного обеспечения	228

10.3. Виды лицензий на право использования программного обеспечения с открытым исходным кодом	231
10.4. Технические средства защиты авторских прав и смежного с ним права	243
10.4.1. Технические средства защиты авторских прав	243
10.4.2. Технические средства защиты прав, смежных с авторским	245
<i>Тесты</i>	246
Глава 11. Характеристика ответственности за противоправные деяния в сфере интеллектуальной собственности	248
11.1. Понятие юридической ответственности	248
11.2. Уголовно-правовая охрана интеллектуальной собственности	265
11.3. Охрана объектов интеллектуальной собственности средствами административного законодательства	273
11.4. Гражданско-правовая защита прав на интеллектуальную собственность	280
11.5. Проблемные зоны правового регулирования использования интеллектуальной собственности в Интернет	288
11.5.1. Нарушения интеллектуальных прав при неправильной организации адресации	289
11.5.2. Включение в наименование доменного адреса чужих средств индивидуализации	291
11.5.3. Незаконное использование результатов интеллектуальной деятельности в социальных сетях	295
11.5.4. Стандартизация программного обеспечения	297
<i>Тесты</i>	300
<i>Литература</i>	302
<i>Ключи к тестам</i>	304

Предисловие

Результаты интеллектуальной деятельности появляются благодаря мыслительной деятельности человека, неразрывно связаны с информацией и знаниями, в связи с чем их можно отнести к информационным объектам. Охрана и защита прав на данные объекты имеет свою специфику. Задача предлагаемого учебного пособия — раскрыть эту специфику. Знание особенностей видов прав, возникающих в процессе создания, разработки результатов интеллектуальной деятельности позволяет их обладателю правомерно использовать данные результаты, предотвращать посягательства третьих лиц на свои права, а также получить экономическую прибыль от их использования.

Развитие технологий способствует усложнению как результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, так и способов использования данных объектов, появляются и новые субъекты права интеллектуальной собственности. Кроме того, специфику в процесс регулирования возникающих отношений внесла сеть Интернет, поэтому раскрытию этой специфики в учебном пособии уделяется большое внимание.

В результате изучения данного курса студенты должны:

знать виды информационных ресурсов и интернет-ресурсов, процессы управления жизненным циклом цифрового контента; правовые основы интеллектуальной собственности и процессы создания и использования информационных сервисов (контент-сервисов); методы защиты прав; особенности правового регулирования интеллектуальной собственности; современные методы ведения предпринимательской деятельности в Интернете; сущность и значение информации в развитии современного информационного общества;

уметь применять понятийный и категориальный аппарат, основные законы гуманитарных социальных наук в профессиональной деятельности; применять методы и средства познания для интеллектуального развития, повышения культурного уровня, профессиональной компетентности; анализировать процессы и явления, происходящие в обществе; ориентироваться в системе законодательства и нормативных правовых актов, регламентирующих сферу профессиональной деятельности; использовать правовые нормы в профессиональной и общественной деятельности; защищать права на интеллектуальную собственность;

владеть навыками философского мышления для выработки системного, целостного взгляда на проблемы общества; публичной речи, аргументации, ведения дискуссии; литературной и деловой письменной и устной речи на русском языке, публичной и научной речи и способностью и готовностью использовать нормативные правовые документы в своей профессиональной деятельности.

Список сокращений

1. Нормативные правовые акты

Конституция РФ — Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12.12.1993 г. (с учетом поправок, внесенных законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ)

ГК РФ — 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

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

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

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

2. Прочие сокращения

ООН — Организация Объединенных Наций

РИД — результат (-ы) интеллектуальной деятельности

РСФСР — Российская Советская Федеративная Социалистическая Республика

РФ — Российская Федерация

СССР — Союз Советских Социалистических Республик

ЭВМ — электронные вычислительные машины

ГЛАВА 1 **Становление и развитие права интеллектуальной собственности**

В результате изучения данной главы студенты должны:

знать истоки развития права интеллектуальной собственности; понятие РИД; особенности использования РИД; значение результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации в современном обществе;

уметь оперировать терминологией в сфере регулирования результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации;

владеть понятиями и категориями, используемыми в праве интеллектуальной собственности.

1.1. История развития права интеллектуальной собственности

Первые признаки интеллектуальной деятельности появились в самом начале развития человеческого общества. «Социальное, политическое и потом экономическое значение произведений литературы и искусства признавалось уже во времена Древней Греции»¹. В законодательстве эпохи Великой французской революции можно найти упоминание о правах на интеллектуальную собственность. В настоящее время в России используется термин «интеллектуальная собственность», определенный в ст. 44 Конституции РФ, а также «результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации», определенный в ГК РФ. Можно предположить, что использование с 2008 г. термина «результаты

¹ *Близнец И. А. Интеллектуальная собственность и закон. Теоретические вопросы // Труды по интеллектуальной собственности. Т. III. Актуальные проблемы авторских и смежных прав / под общ. ред. С. П. Лукницкого. М., 2001.*

таты интеллектуальной деятельности» связано с пониманием сущности данных объектов и специфики правового регулирования. Понятие собственности в Российской Федерации относится к объектам вещного права, в то время как результаты интеллектуальной деятельности являются нематериальными и законодательство РФ требует их материализации, т.е. закрепления на материальном носителе.

Изначально творческие стремления людей к созданию произведений связаны с наскальным искусством и передачей информации через символы-обозначения и другие изображения. Появление письменности ускорило процесс распространения информации, отражающей мыслительно-творческую деятельность человека. Однако само право интеллектуальной собственности с его оформлением на государственном уровне стало осуществляться сравнительно недавно, ему около 600 лет. Считается, что первым известным нормативным актом об авторском праве является английский Статут Анны, изданный в 1709 г. и получивший свое название по имени правившей в это время королевы. Начинался Статут словами: «Печатники, книготорговцы и другие лица взяли на себя свободу печатать, перепечатывать и выпускать в свет книги без разрешения авторов или собственников, вследствие чего последним и их семьям наносился значительный ущерб, а часто причинялось и полное разорение; во избежание таких происшествий в будущем и для побуждения ученых мужей к писанию полезных книг постановлено...»¹.

Права на РИД и средства индивидуализации условно можно разделить на две части: 1) *авторское и смежное право* и 2) *право промышленной собственности*. Хотелось бы сразу отметить, что понятие «право промышленной собственности» заимствуется нами из Парижской конвенции об охране промышленной собственности, так как включает в себя весь объем результатов творческой и интеллектуальной деятельности человека, направленных на реализацию их в различных отраслях промышленности. Согласно части четвертой ГК РФ деление должно быть представлено более сложной структурой, которая будет дана ниже.

Все направления охраны и защиты прав на РИД развивались неодинаково, и во многом это зависело от развития технологий. С изобретением печатного станка появилась возможность тиражировать и распространять книги, получить их могли все желающие. Конечно, это породило проблему распространения книг под чужим именем без указания первоначального автора. Для предотвращения данных действий и возможности выявления первоначального автора, в том числе для дальнейшей возможности защиты его прав, возникло авторское право.

В настоящее время законодательство почти всех государств мира, кроме развивающихся, формулирует принципы и тактику борьбы с нарушениями в области авторского и смежного права. ГК РФ оперирует понятием защиты исключительных прав в ст. 1250 и защиты личных неимущественных прав в ст. 1251, а УК РФ определяет ответственность за нарушение авторских и смежных прав в ст. 146, нарушение изобретательских и патентных прав в ст. 147, незаконное использование средств индивидуализации товаров (работ, услуг) в ст. 180.

¹ *Риверс Т.* Справочник для вещателей о владении, приобретении, освобождении, взыскании и административном управлении прав. Лондон, 1998. С. 22.

Развитие права промышленной собственности связывается с деятельностью семейных мастерских, секреты производства в которых передавались из поколения в поколение. Конечно, случалось и так, что секреты утрачивались безвозвратно. В качестве примера можно привести утраченную технологию производства булатной стали. Поэтому государство, заинтересованное в сохранении технологий, предлагало обладателям таких секретов, изобретений сделку, по условиям которой за предоставление информации о них гарантировало данному ремесленнику право в течение определенного периода времени производить продукцию по только ему известной технологии. По истечении оговоренного срока ремесленник предоставлял право использовать данную информацию другим субъектам за вознаграждение, что позволяло наладить производство в промышленных масштабах. Ремесленники в этом заинтересованы не были, поскольку раскрытие технологического секрета приводило к возникновению конкуренции, а это подрывало их материальное благосостояние.

В настоящее время регулирование прав на объекты интеллектуальной собственности — государственная прерогатива. Бурное развитие промышленного производства и сельского хозяйства, а также рост объемов международной торговли и обмена между странами последними достижениями науки и техники потребовали более высокой степени правового регулирования международных отношений в сфере интеллектуальной собственности.

Прообразом современных патентных законов, определяющих применение объектов промышленной собственности, считается принятый в 1623 г. английским королем Яковом Стюартом «Статут о монополиях», который предоставлял каждому создателю технического новшества право его монопольного использования в течение 14 лет.

Первый в мире патент на изобретение был выдан в 1421 г. городской управой Флоренции на имя Филиппо Брунеллески, который изобрел корабельный поворотный кран. Древнейший из всех патентов Англии был пожалован Генрихом VI в 1449 г. выходцу из Фламандии Джону из Ютимана на изготовление цветного стекла для окон Итонского колледжа.

В отечественном законодательстве первыми законодательными актами, регулирующими отношения в сфере творчества, являлись Манифест от 17 июня 1812 г. «О привилегиях на разные изобретения и открытия в ремеслах и художествах» и утвержденный 22 апреля 1828 г. Устав цензурный, содержащий главу «О сочинителях и издателях» (§ 135—139), дополняемую «Положением о правах сочинителей»¹.

Однако эти законы были сформированы на базе феодальной системы привилегий и направлены в первую очередь на защиту интересов издателей и промышленников-предпринимателей, так как именно им необходимо было монопольное право на использование того или иного интеллектуального продукта. При этом определенные выгоды имели и авторы, получавшие исключительное право распоряжаться результатом своего труда. Таким образом, появление имущественных прав авторов явилось косвенным результатом правовой охраны прав их издателей.

¹ См.: *Сергеев Л. П.* Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 1996. С. 11.

Попытки записи звука впервые были произведены в XVI в. Считается, что первым человеком, который высказал идею звукозаписи и звуковоспроизведения, был француз Шарль Кро, который в 1867 г. изобрел «автографический телеграф». Для звукозаписи использовались механические инструменты: музыкальные шкатулки, шарманки, игрушки, табакерки, часы, башенные куранты, полифоны и др. Такие механизмы применяли в каретах «со звуковым сопровождением».

Стремление к более яркому и правдоподобному отражению реального мира привело к возникновению живописи. Живописцы XIII—XVI вв. в качестве основы для своих произведений использовали дерево.

В XVIII в. европейские мастера живописи широко применяли бумагу, а в XIX в. бумага получила распространение и среди русских поэтов и писателей. Так, много иллюстраций к своим произведениям создал А. С. Пушкин, и они также охраняются авторским правом.

Следующим этапом в эволюции формы произведения стала фотография. Первая фотография была получена Жозефом Ньепсом. После неоднократных попыток Ньепс получил фиксированное изображение в 1822 г.

В 1826 г. Ньепс с помощью камеры-обскуры получил на металлической пластине, покрытой тонким слоем асфальта, вид из окна своей мастерской. Этот снимок он назвал «гелиография» (солнечный рисунок).

В 1829 г. Ньепс заключил договор о сотрудничестве с художником-декоратором Луи Жаком Манде Дагером, который в 1839 г. создал первый практический метод фотографии, известный как дагерротипия. В 1885 г. были созданы «движущиеся картинки» — самый старый сохранившийся фильм снял Луи Эме Огюстен Ле Пренс камерой, запатентованной в Великобритании 16 ноября 1888 г.

Патент на комбинированную кинокамеру получили братья Луи и Огюст Люмьер. Братья представили парижской публике свое изобретение, устроив первый публичный платный киносеанс в подвале «Гран кафе» на бульваре Капуцинов. Как известно, именно с показа фильма «Прибытие поезда на вокзал Ла-Сьота» началась история мирового кино. В XX в. кинофильмы были признаны одним из видов произведений.

В 1887 г. в США Томасом Эдисоном был запатентован фонограф — один из первых приборов для механической записи звука и его воспроизведения.

В 1888 г. немец Эмиль Берлинер изобрел граммофон. Первая в мире граммофонная пластинка была изготовлена из целлулоида, а в 1897 г. вместо него стали использовать диски из шеллака, шпата и сажи. Позднее шеллак был заменен синтетическими смолами. Широкое применение получила винилитовая смола.

В 1907 г. появился граммофон нового поколения, названный «патефоном» — по названию французской фирмы «Патэ», где служил его изобретатель Гильон Кеммлер. «Ящик с музыкой» отличался размещением рупора внутри корпуса.

Почти одновременно с фонографом был изобретен и принцип магнитной записи звука. Впервые мысль о том, что намагничивание может быть использовано для записи звука, была высказана Оверлингом Смитом в 1888 г. Описанное Смитом устройство имело признаки магнитофона: магнитный носитель информации, механизм для его подачи и магнитную головку.

Введенный в 1953 г. стандарт RIAA (Record Industry Association of America) установил нормы на частотную зависимость в диапазоне 30—15 000 Гц. В 1978 г. была создана улучшенная версия стандарта — RIAA-78. В 1963 г. она вошла в национальные стандарты большинства стран (в том числе в ГОСТ 7893-79 в СССР).

Новым, революционным этапом в методах записи звука стало внедрение методов, позволивших записывать и воспроизводить цифровую информацию. В 1980 г. появились компакт-диски, которые стали самым популярным носителем звукозаписи. В 1996 г. появились диски DVD (Digital Versatile Disk — универсальный цифровой диск).

Во Франции в Декрете Учредительного собрания 1789 г. было провозглашено: «Все, что автор открывает для публики, становится общественной собственностью». Однако чуть позже были приняты два закона (1791 и 1793 гг.), которые впервые в истории гарантировали защиту всех форм творчества (литературного, драматического, музыкального, изобразительного) при воспроизведении всеми известными тогда методами.

Вслед за Англией и Францией положения авторского права были восприняты и другими европейскими странами.

В связи с расширением международного интеллектуального, культурного и торгового сотрудничества уже в 1880-е гг. были заключены многосторонние акты, к которым можно отнести Конвенцию по охране промышленной собственности, принятую в Париже в 1883 г. (далее — Парижская конвенция)¹, Конвенцию об охране литературных и художественных произведений 1886 г., принятую в Берне (далее Бернская конвенция), и многие другие универсальные, региональные и двусторонние международные соглашения в этой области.

В XX в. французский опыт правового регулирования авторских отношений стал основой для Всеобщей декларации прав человека (принята на третьей сессии Генеральной Ассамблеи ООН Резолюцией 217 А (III) от 10 декабря 1948 г.), ст. 27 которой гласит: «Каждый имеет право на защиту его моральных прав и материальных интересов, являющихся результатом научных, литературных или художественных трудов, автором которых он является».

Австрия в 1936 г. и Италия в 1941 г. предоставили смежные права исполнителям и производителям звукозаписи. Исходя из того, что связь прав исполнителей, производителей фонограмм и вещателей была очевидна, их стали объединять в один правовой институт. Данное положение нашло отражение в Международной конвенции об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций (Римская конвенция), заключенной в 1961 г.

Постепенно стали появляться все новые и новые объекты интеллектуальной собственности. Возникновение большинства из них обусловлено развитием техники: фотография, фонограмма, передача организации эфирного или кабельного вещания, топология интегральной микросхемы и др. В XX в. появ-

¹ Пересмотрена в Брюсселе 14 декабря 1900 г., в Вашингтоне 2 июня 1911 г., в Гааге 6 ноября 1925 г., в Лондоне 2 июня 1934 г., в Лиссабоне 31 октября 1958 г. и в Стокгольме 14 июля 1967 г. и изменена 2 октября 1979 г.

вились такие объекты интеллектуальной собственности, как программы для ЭВМ, оцифрованные произведения и мультимедийные, «сетевые» произведения, интернет-сайты и др.

Становление права интеллектуальной собственности определяется, во-первых, все возрастающими масштабами экономического оборота, в котором права на объекты интеллектуальной собственности играют огромную роль; во-вторых, развитием международного права интеллектуальной собственности, при котором государства — производители высокотехнологических товаров (США, Германия, Великобритания, Япония и др.) пытаются сократить свои потери от конкуренции контрафактных товаров.

Важным этапом дальнейшего развития государственной защиты прав на объекты интеллектуальной собственности стало заключение Стокгольмской конвенции 1967 г., имевшее следствием учреждение Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС), под эгидой которой сосредоточена международная деятельность по сотрудничеству в сфере всей совокупности прав интеллектуальной собственности. Цель функционирования ВОИС — содействовать путем международного сотрудничества созданию, распространению, использованию и охране творений человеческого разума в целях экономического, культурного и социального развития всего человечества. ВОИС расположена в Женеве (Швейцария).

Предшественником ВОИС являлось Объединенное международное бюро по охране интеллектуальной собственности (БИРПИ), которое было образовано в конце 1892 г. путем объединения двух «международных бюро»: международного бюро Парижского союза по охране промышленной собственности, образованного в 1884 г. в соответствии с Парижской конвенцией, и международного бюро Бернского союза по охране литературных, художественных и научных произведений, образованного в 1887 г. в соответствии со ст. 16 первоначального текста Бернской конвенции.

В настоящее время членами ВОИС являются около 190 стран. Российская Федерация как правопреемник СССР является членом ВОИС с 1970 г.¹ ВОИС проводит исследования в области охраны авторских прав, для чего каждое государство-член обязано передавать ВОИС принимаемые законы об авторском праве.

В ст. 2 Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности, принятой в Стокгольме в 1967 г. (далее — Стокгольмская конвенция), указано, что интеллектуальная собственность включает права, относящиеся:

- к литературным, художественным и научным произведениям;
- исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио- и телевизионным передачам;
- изобретениям во всех областях человеческой деятельности;
- научным открытиям;
- промышленным образцам;
- товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям и коммерческим обозначениям;

¹ См.: Судариков С. А. Авторское право. М. : Проспект, 2010.

- защите против недобросовестной конкуренции;
- а также все другие права, относящиеся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях.

Для достижения указанных целей ВОИС через свои соответствующие органы выполняет следующие функции:

- содействует разработке мероприятий, рассчитанных на улучшение охраны интеллектуальной собственности во всем мире и гармонизацию национальных законодательств в этой области;
- выполняет административные функции Парижского союза, специальных союзов, образованных в связи с этим союзом, и Бернского союза;
- может согласиться принять на себя администрирование по осуществлению любого другого международного соглашения, призванного содействовать охране интеллектуальной собственности, или участвовать в таком администрировании;
- способствует заключению международных соглашений, призванных содействовать охране интеллектуальной собственности;
- предлагает свое сотрудничество государствам, запрашивающим юридическо-техническую помощь в области интеллектуальной собственности;
- собирает и распространяет информацию, относящуюся к охране интеллектуальной собственности, осуществляет и поощряет исследования в этой области и публикует результаты таких исследований;
- обеспечивает деятельность служб, осуществляющих международную охрану интеллектуальной собственности, и в соответствующих случаях осуществляет регистрацию в этой области, а также публикует сведения, касающиеся данной регистрации;
- предпринимает любые другие надлежащие действия.

Деятельность этой международной организации является многогранной, что следует из приведенного перечня функций ВОИС, сформулированного в ст. 4 Стокгольмской конвенции. ВОИС занимается администрированием ряда ключевых международных конвенций в области интеллектуальной собственности, в первую очередь Бернской Конвенции об охране литературных и художественных произведений и Парижской Конвенции об охране промышленной собственности. С 1974 г. эта организация также выполняет функции специализированного учреждения ООН по вопросам творчества и интеллектуальной собственности.

Еще одним направлением деятельности ВОИС является административное управление входящими в нее союзами. Наименование союза, как правило, совпадает с местом, где впервые был одобрен или подписан текст соглашения о таком союзе. ВОИС осуществляет административное управление следующими союзами, связанными с охраной промышленной собственности:

- Парижским союзом по охране промышленной собственности, который образуют страны — участницы Парижской конвенции по охране промышленной собственности (Российская Федерация является участником Союза с 1 июля 1965 г.);
- Мадридским союзом по пресечению ложных или вводящих в заблуждение указаний происхождения на товарах (Российская Федерация является его участником с 1 июля 1976 г.);

— Мадридским союзом по международной регистрации знаков (его образуют страны — участницы Мадридского соглашения о международной регистрации знаков (Российская Федерация является участником Союза с 1 июля 1976 г.));

— Гаагским союзом по международной регистрации промышленных образцов, функционирование которого определяется Гаагским соглашением о международной регистрации промышленных образцов (Российская Федерация на Дипломатической конференции в Женеве 2 июля 1999 г. подписала Женевский акт и в 2015 г. Россия ратифицировала его;

— Ниццким союзом по международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков, действующим на основе Ниццкого соглашения ВОИС о международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков 1957 г. (подписано Российской Федерацией 26 июля 1971 г.);

— Лиссабонским союзом по охране наименований мест происхождения и их международной регистрации, который образуют страны — участницы Лиссабонского соглашения об охране наименований мест происхождения и их международной регистрации (Российская Федерация в настоящем Соглашении не участвует);

— Локарнским союзом по международной классификации промышленных образцов (Советский Союз стал членом Локарнского союза 15 декабря 1972 г., Российская Федерация в порядке правопреемства — 25 декабря 1991 г.);

— Страсбургским союзом по международной патентной классификации (Российская Федерация стала участником данного Союза 3 октября 1976 г.);

— Союзом по патентной кооперации, созданным на основании Договора о патентной кооперации, подписанного в Вашингтоне в 1970 г. (для СССР Договор вступил в силу 24 января 1978 г.);

— Венским союзом по международной классификации изобразительных элементов знаков, созданным в соответствии с Мадридским соглашением о международной регистрации знаков 1891 г.;

— Будапештским союзом по международному признанию депонирования микроорганизмов в целях патентной процедуры (Российская Федерация является его участником с 22 апреля 1981 г.);

— Найробским союзом по охране олимпийского символа (Российская Федерация является участником Союза с 17 апреля 1986 г.);

— Договором ВОИС по исполнениям и фонограммам, принятым одновременно с Договором ВОИС по авторскому праву в 1996 г. в Женеве. В соответствии с распоряжением Правительства РФ от 14.07.2008 № 998-р Российская Федерация присоединилась к Договору ВОИС по исполнениям и фонограммам, а в соответствии с распоряжением Правительства РФ от 21.07.2008 № 1052-р — к Договору ВОИС по авторскому праву от 1996 г.

Согласно п. 2 ст. 1 Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 1883 г., подписанной в том числе Россией, объектами охраны промышленной собственности являются патенты:

- на изобретения;
- полезные модели;
- промышленные образцы;
- товарные знаки;

- знаки обслуживания;
- фирменные наименования;
- указания происхождения или наименование места происхождения;
- пресечение недобросовестной конкуренции.

В связи с тем, что Парижская конвенция не содержит единых правовых норм, касающихся охраны промышленной собственности в странах-участницах, она признается наиболее универсальным международным соглашением в области охраны промышленной собственности. Универсальность Конвенции заключается в том, что при сохранении территориальной ограниченности действия патента создаются наиболее льготные условия для получения правовой охраны интеллектуальной промышленной собственности иностранцами в любой стране-участнице. Для практического применения основных положений Конвенции каждая страна-участница обязана создать специальное ведомство интеллектуальной промышленной собственности и специальное хранилище для ознакомления общественности с патентами на изобретения, полезными моделями, промышленными образцами и товарными знаками.

Конвенция определяет, что требования к объектам промышленной собственности, порядку выдачи и условиям действия охранных документов, защите нарушенных прав регулируются исключительно внутренним законодательством государств-участников, тем самым участие в Конвенции не устраняет необходимости патентования этих объектов в других странах-участницах.

Одним из основополагающих принципов Парижской конвенции является принцип национального режима, который означает, что иностранные граждане и компании пользуются теми же правами, что и отечественные заявители. Исключением является назначение патентного поверенного для ведения дел по патентованию за рубежом, поскольку в России и Европе существуют два института патентных поверенных. Российские патентные поверенные допущены к работе с Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (Роспатент). Евразийские патентные поверенные аккредитованы (аттестованы и зарегистрированы) Евразийским патентным ведомством.

Более чем за 120-летний период существования Парижской конвенции она неоднократно пересматривалась, и в ее текст вносились изменения.

Другим международным документом является Конвенция «Об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм», принятая в 1971 г.

В 1891 г. в Мадриде заключено Соглашение о международной регистрации знаков. В 1994 г. в рамках Марракешского пакета Уругвайского раунда подписано Соглашение о торговых аспектах прав интеллектуальной собственности (ТРИПС).

Внутреннее законодательство СССР не содержало понятия интеллектуальной собственности, перечень объектов интеллектуальной собственности формировался с учетом появляющихся объектов в связи с развитием технологических возможностей (например, с развитием цифровых технологий появились цифровые произведения).

Для признания произведения объектом авторского права ранее требовалось наличие возможности его воспроизведения (ст. 134 Основ гражданского зако-

нодательства Союза ССР и республик от 31.05.1991). Закон РФ от 09.07.1993 № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах»¹ такого требования не предъявлял, не предъявляет подобных требований и ныне действующее законодательство. Охраной пользуются все объекты, материализованные в любой форме, даже те, которые вообще невозпроизводимы в связи с отсутствием необходимых технических средств.

По действующему законодательству изобретение является объектом патентного права. В СССР изобретение охранялось не патентом, закрепляющим монопольное право изобретателя, а авторским свидетельством, призванным всецело обеспечить исключительное право государства на использование изобретения, в результате чего изобретатель не являлся собственником продукта своего творческого труда.

В настоящее время одним из главных признаков защиты интеллектуальных прав является принцип территориальной ограниченности, согласно которому защита предоставляется только на территории того государства, где такая защита испрашивается или предоставляется по закону данного государства. Объекты прав интеллектуальной собственности, охраняемые по закону одного государства, автоматически не подпадают под защиту в других государствах. Для того чтобы такая защита была предоставлена, необходимо испрашивать предоставление соответствующей защиты по закону другого государства либо согласовать охрану в соответствии с международным соглашением.

Интеллектуальные материальные права регулируются в основном на национальном уровне, на международном уровне такие права урегулированы относительно в малой степени: главным образом определяется порядок применения национального законодательства в отношении пользователей прав из других стран, а также условия международного оборота прав на объекты интеллектуальной собственности.

В Российской Федерации вопросы охраны и защиты результатов творческой и интеллектуальной деятельности приобрели актуальность в период развития рыночной экономики. Повышение уровня защиты прав на объекты и охраны интеллектуальной собственности является необходимым условием динамичного развития экономики нашей страны.

Совокупность соответствующих соглашений в этой сфере образует систему международно-правового порядка регулирования интеллектуальных прав.

К 2013 г. произошли большие изменения в части защиты результатов интеллектуальной деятельности. Так, были открыты базовые доменные имена первого уровня (gTLD), некоторые страны внесли изменения, касающиеся мер, связанных с контролем за нарушение авторских прав и использования товарных знаков в Интернете. ЕС создал единый патент и унифицировал патентное судопроизводство, США провели реформу, приблизившую патентную систему США к патентным системам других стран мира.

В России открыта доменная зона «ру». В четвертую часть ГК РФ внесены изменения, к примеру, ст. 1253.1 описывает особенности ответственности информационного посредника. Приняты поправки в Федеральный конституционный закон «О судебной системе», ст. 26.1 которого определяет деятель-

¹ Утратил силу в связи с принятием части четвертой ГК РФ.

ность Суда по интеллектуальным правам, являющегося специализированным арбитражным судом, рассматривающим в пределах своей компетенции дела по спорам, связанным с защитой интеллектуальных прав, в качестве суда первой и кассационной инстанций. Началом деятельности Суда по интеллектуальным правам является 3 июля 2013 г.

В 2014—2016 гг. внесено множество существенных изменений в статьи ГК РФ, в Федеральный закон от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» добавлена ст. 12-1 определяющая особенности государственного регулирования в сфере использования российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных.

Информационное законодательство также претерпело изменения. В Федеральный закон «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» включены статьи: ст. 15.2 — о порядке ограничения доступа к информации, распространяемой с нарушением исключительных прав на фильмы, в том числе кинофильмы, телефильмы; ст. 15.6 — о порядке ограничения доступа к сайтам в сети Интернет, на которых неоднократно и неправомерно размещалась информация, содержащая объекты авторских и (или) смежных прав, или информация, необходимая для их получения с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети Интернет; ст. 15.7 — о внесудебных мерах по прекращению нарушения авторских и (или) смежных прав в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет, принимаемые по заявлению правообладателя.

ГПК РФ дополнен ст. 144.1 о предварительных обеспечительных мерах защиты исключительных прав на фильмы, в том числе кинофильмы, телефильмы, в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет.

1.2. Становление права интеллектуальной собственности в России

Нематериальные активы в конце XX в. становятся самыми значимыми объектами в экономическом обороте любой организации. Любые промышленные товары включают какие-либо объекты интеллектуальной собственности. Специфика объектов интеллектуальной собственности заключается в том, что существенная часть цены объекта обусловлена затратами на его создание. Так, функционирование бытовых приборов, применяемых повсеместно, не могло осуществляться, если бы не существовало предшествующих разработок авторов. Именно интеллектуальная деятельность вызывает появление результатов творческого труда. К сожалению, в России «нематериальные активы составляют в целом не более полпроцента от общей величины активов предприятий. А в развитых странах этот показатель выше в среднем почти в пятьдесят раз»¹. При этом США добились того, что их интеллектуальная собственность пользуется спросом в большинстве стран (в качестве примера можно привести программное обеспечение для компьютеров).

¹ Спикер Совета Федерации выступила за сокращение налоговой нагрузки на нематериальные активы российских предприятий. URL: <http://council.gov.ru/press-center/news/49536> (дата обращения: 25.10.2015).