

# 3. Промышленная собственность

Томас К.И.  
К.Т.Н., доцент

# 3.1. Патентное право

# 3.1.1. Объекты патентного права

**Объектами патентных прав** являются результаты интеллектуальной деятельности **в научно-технической сфере**, отвечающие установленным ГК РФ требованиям к **изобретениям и полезным моделям**, и результаты интеллектуальной деятельности **в сфере художественного конструирования**, отвечающие установленным ГК РФ требованиям к **промышленным образцам**.

**На изобретения, содержащие сведения, составляющие государственную тайну (секретные изобретения), положения ГК РФ распространяются, если иное не предусмотрено специальными правилами статей 1401 - 1405 настоящего Кодекса и изданными в соответствии с ними иными правовыми актами.**

**Полезным моделям и промышленным образцам, содержащим сведения, составляющие государственную тайну, правовая охрана в соответствии с ГК РФ не предоставляется.**

#### **Не могут быть объектами патентных прав:**

- 1) способы клонирования человека;
- 2) способы модификации генетической целостности клеток зародышевой линии человека;
- 3) использование человеческих эмбрионов в промышленных и коммерческих целях;
- 4) иные решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

# 3.1.1.1. Понятие и признаки изобретения

### 3.1.1.1. Понятие и признаки изобретения

***В соответствии со статьей 1350 ГК РФ «изобретению предоставляется правовая охрана, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо».***

### 3.1.1.1. Понятие и признаки изобретения

**Объектами изобретений** могут быть **технические решения в любой области**, относящиеся к **продукту** (в частности, к устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных) или **способу** (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств).

### 3.1.1.1. Понятие и признаки изобретения

**Любое решение задачи, заявляемое в качестве изобретения, должно подпадать под один из названных объектов.**

Это позволяет, **во-первых**, отграничивать технические решения от нетехнических и, **во-вторых**, обеспечивает объективную возможность контроля за использованием охраняемых законом изобретений.

Четкое разграничение объектов изобретений имеет важное правовое значение, поскольку вид объекта определяет **объем прав патентообладателя**, влияет на **содержание описания изобретения, специфику контрафактных действий** и т. п.

### 3.1.1.1. Понятие и признаки изобретения

**К устройствам как объектам изобретения относятся конструкции и изделия.**

**Под устройством понимается система расположенных в пространстве элементов, определенным образом взаимодействующих друг с другом.**

Для **характеристики устройств используются конструктивные средства** - наличие конструктивных элементов, наличие связи между элементами, их взаимное расположение, форма выполнения элементов или устройства в целом, параметры и другие характеристики элементов, материал, из которого выполнены элементы или устройство в целом, и т.п.

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

**К способам как объектам изобретения** относятся процессы выполнения действий над материальным объектом с помощью материальных объектов.

**Способ - это совокупность приемов, выполняемых в определенной последовательности или с соблюдением определенных правил.**

### 3.1.1.1. Понятие и признаки изобретения

Как **объект изобретения способ** характеризуется **технологическими средствами** - наличием определенного действия или совокупности действий, порядком выполнения таких действий (последовательно, одновременно, в различных сочетаниях и т.п.), условиями осуществления действий, режимом использования веществ (исходного сырья, реагентов, катализаторов и т. д.), устройств (приспособлений, инструментов, оборудования и т.д.), штаммов микроорганизмов и т.д.

**Способы как процессы выполнения действий над материальными объектами обычно подразделяются на:**

- способы, направленные на изготовление продуктов (изделий, веществ и т. д.);
- способы, направленные на изменение состояния предметов материального мира без получения конкретных продуктов (транспортировка, обработка, регулирование и т. д.);
- способы, в результате которых определяется состояние предметов материального мира (контроль, измерение, диагностика и т.д.).

### 3.1.1.1. Понятие и признаки изобретения

Специфика **изобретений-способов**, направленных на изготовление продуктов, заключается в том, что **действие патента, выданного на такой способ**, распространяется и на **продукт, изготовленный непосредственно этим способом**.

Наряду с объектами изобретений в законе содержится перечень творческих результатов, которые **не признаются патентоспособными изобретениями**.

#### **Не являются изобретениями:**

- 1) открытия;
- 2) научные теории и математические методы;
- 3) решения, касающиеся только внешнего вида изделий и направленные на удовлетворение эстетических потребностей;
- 4) правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности;
- 5) программы для ЭВМ;
- 6) решения, заключающиеся только в представлении информации.

**Не предоставляется правовая охрана в качестве изобретения:**

- 1) сортам растений, породам животных и биологическим способам их получения, за исключением микробиологических способов и продуктов, полученных такими способами;
- 2) топологиям интегральных микросхем.

**Новизна изобретения как первое и неперемненное условие его патентоспособности всегда была характерным признаком изобретений как в России, так и за рубежом.**

**В законе новизна определяется как неизвестность изобретения из сведений об уровне техники.**

**Далее раскрывается само понятие «уровень техники»: сведения об уровне техники включают в себя любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения.**

**Данная формулировка позволяет акцентировать внимание на четырех моментах.**

*Во-первых*, при исследовании новизны заявленного решения используются лишь **общедоступные сведения**. Под ними понимаются сведения, содержащиеся в источнике, с которым любое лицо имело возможность ознакомиться само либо о содержании которого могло быть ему законным образом сообщено. **Всякого рода служебная, закрытая, секретная и т. п. информация во внимание не принимается.**

### 3.1.1.1. Понятие и признаки изобретения

***Во-вторых***, в уровень техники включаются **любые сведения**, раскрывающие сущность изобретения, **независимо от того, в какой форме** (устной, письменной, официальной, неофициальной и т.д.) **они стали доступными публике.**

### 3.1.1.1. Понятие и признаки изобретения

***В-третьих***, речь идет о сведениях, ставших общедоступными **не только в России, но и в зарубежных странах**. Иными словами, новизна изобретения должна носить **абсолютный мировой характер**.

***В-четвертых***, при определении новизны могут использоваться только те сведения, которые стали общедоступными **до даты приоритета изобретения**. Сведения, раскрывающие сущность изобретения, **которые появились после этой даты, во внимание не принимаются**.

**При определении уровня техники используются удовлетворяющие условию общедоступности сведения, представленные, в частности, в следующих источниках информации:**

- опубликованные описания к охранным документам, опубликованные заявки на изобретения - с даты публикации;
- российские издания - с даты подписания в печать;
- иные издания - с даты выпуска в свет, а при отсутствии возможности ее установления - с последнего дня месяца или с 31 декабря указанного в издании года, если время выпуска в свет определено соответственно лишь месяцами и(или)годами;
- депонированные рукописи статей, обзоров, монографий и других материалов - с даты депонирования;

### 3.1.1.1. Понятие и признаки изобретения

- отчеты о научно-исследовательских работах, пояснительные записки к опытно-конструкторским работам и другая конструкторская, технологическая и проектная документация, находящаяся в органах научно-технической информации, - с даты поступления в эти органы;
- нормативно-техническая документация (ГОСТ, ТУ и т. д.) - с даты регистрации ее в уполномоченных на то органах;
- материалы диссертаций и авторефераты диссертаций, изданные на правах рукописи, - с даты поступления в библиотеку;
- принятые на конкурс работы - с даты выкладки их для ознакомления, подтвержденной документами, относящимися к проведению конкурса;

### 3.1.1.1. Понятие и признаки изобретения

- визуально воспринимаемые источники информации (плакаты, проспекты, чертежи, схемы, фотоснимки, модели, изделия и т. п.) - с даты, когда стало возможным их обозрение при наличии подтверждения официальными документами;
- экспонаты, помещенные на выставке, - с даты начала их показа, подтвержденной официальным документом;
- устные доклады, лекции, выступления - с даты, когда был сделан доклад, прочитана лекция, состоялось выступление, если они зафиксированы аппаратами звукозаписи или стенографически в порядке, установленном действовавшими на указанную дату правилами проведения соответствующих мероприятий;

### 3.1.1.1. Понятие и признаки изобретения

- сообщения посредством радио, телевидении, кино и т. п. - с даты такого сообщения, если оно зафиксировано на соответствующем носителе информации в установленном порядке, действовавшем на указанную дату;
- сведения о техническом средстве, ставшие известными в результате его использования в производственном процессе, в изготовляемой или эксплуатируемой продукции, в том числе в опытном образце, переданном в эксплуатацию, либо иного введения в хозяйственный оборот, - с даты, указанной в официальном документе, подтверждающем общедоступный характер таких сведений.

### 3.1.1.1. Понятие и признаки изобретения

Как видим, при проведении **патентной экспертизы** заявке могут быть противопоставлены **либо такие сведения об изобретении, которые почерпнуты из открыто опубликованных источников, либо сведения об открытом применении изобретения.**

Из этого правила есть, однако, **исключение**, прямо указанное в законе. **При исследовании новизны изобретения в сведения об уровне техники входят также ранее поданные неопубликованные заявки на изобретения и полезные модели других авторов, а также запатентованные в РФ изобретения и полезные модели (с даты их приоритета).**

Совершенно очевидно, что эти заявки не могут относиться к общедоступным сведениям. Однако едва ли нужно доказывать необходимость их учета при исследовании новизны изобретения.

***Патентное право не допускает выдачи двух патентов на тождественные изобретения, патент выдается лишь по заявке, обладающей приоритетом.***

Поэтому закон подчеркивает, что сведения о ранее поданных заявках и запатентованных объектах учитываются, но исключительно при определении новизны изобретения. При оценке изобретательского уровня они во внимание не принимаются.

**Новизна изобретения** устанавливается по отношению к **уровню техники**, который определяется на дату приоритета изобретения.

По общему правилу **приоритет изобретения устанавливается по дате поступления в Федеральную службу по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (РОСПАТЕНТ) заявки**, содержащей заявление о выдаче патента, описание, формулу и чертежи, если в описании на них имеется ссылка.

**Определение новизны изобретения** производится путем сравнения совокупности его существенных признаков с признаками, известными из уровня техники объектов того же назначения.

Иными словами, **при анализе уровня техники во время проверки новизны заявленного изобретения выявляются аналоги изобретения.**

Сравнение производится с каждым из аналогов в отдельности.

***Вторым критерием патентоспособности изобретения является изобретательский уровень.***

**Проверка изобретательского уровня проводится в отношении изобретения, охарактеризованного в независимом пункте формулы, и включает:**

- определение наиболее близкого аналога;
- выявление признаков, которыми отличается заявленное изобретение от наиболее близкого аналога;
- выявление из уровня техники решений, имеющих признаки, совпадающие с отличительными признаками рассматриваемого изобретения.

***Изобретение признается соответствующим условию изобретательского уровня, если не выявлены решения, имеющие признаки, совпадающие с его отличительными признаками, или такие решения выявлены, но не подтверждена известность влияния отличительных признаков на указанный заявителем технический результат.***

Важно подчеркнуть, что известность влияния отличительных признаков заявленного изобретения на технический результат может быть подтверждена как одним, так и несколькими источниками информации.

При этом принимаются во внимание только общедоступные сведения. Поданные неотозванные заявки на изобретения и полезные модели, а также запатентованные в России изобретения и полезные модели, если сведения о них не опубликованы, в уровень техники при исследовании изобретательского уровня не включаются.

Согласно законодательству, **не соответствуют условию изобретательского уровня решения, предписывающие, в частности, следующие преобразования:**

- дополнение известного средства какой-либо известной частью (частями), присоединяемой к нему по известным правилам, для достижения технического результата, в отношении которого установлено влияние именно таких дополнений;
- исключение какой-либо части средства (элемента, действия) с одновременным исключением обусловленной ее наличием функции и достижением при этом обычного для такого исключения результата (упрощение, уменьшение массы, габаритов, материалоемкости и т.п.);
- увеличение количества однотипных элементов, действий для усиления технического результата, обусловленного наличием в средстве именно таких элементов, действий и т.д.

Напротив, **требованию изобретательского уровня соответствуют, в частности:**

- способ получения нового индивидуального соединения с установленной структурой, основанный на новой для данного класса или группы соединений реакции;
- композиция, состоящая, по крайней мере, из двух известных ингредиентов, обеспечивающая синергетический эффект, и т. д.

Изобретение не рассматривается как **не соответствующее изобретательскому уровню из-за его кажущейся простоты** и раскрытия в материалах заявки механизма достижения творческого результата, если такое раскрытие стало известно не из уровня техники, а только из материалов заявки.

***Третьим критерием патентоспособности изобретения является промышленная применимость.***

***Изобретение является промышленно применимым, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности.***

**Основная роль требования промышленной применимости заключается в проверке возможности реализации заявленного решения в виде конкретного материального средства, а также в выяснении того, действительно ли с помощью данного изобретения достигается декларированный заявителем результат.**

**Промышленная применимость** означает **принципиальную возможность использования изобретения в одной из отраслей деятельности**, однако отнюдь не свидетельствует о **преимуществах и достоинствах заявляемого изобретения перед известными решениями.**

С позиции современного российского патентного законодательства **полезность и нужность изобретения** должны оцениваться не на стадии проведения экспертизы, а **в практической деятельности и в условиях рыночной конъюнктуры.**

Оценка соответствия заявленного изобретения **требованию промышленной применимости** включает **проверку выполнения следующей совокупности условий:**

- средство, воплощающее заявленное изобретение при его осуществлении, предназначено для использования в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении, других отраслях деятельности;
- для заявленного изобретения в том виде, как оно охарактеризовано в независимом пункте принятой к рассмотрению формулы изобретения, подтверждена возможность его осуществления с помощью описанных в заявке или известных до даты приоритета средств и методов;
- средство, воплощающее заявленное изобретение при его осуществлении, способно обеспечить достижение усматриваемого заявителем технического результата.

## **3.1.1.2. Понятие и признаки полезной модели**

В качестве ***полезной модели*** охраняются **новые и промышленно применимые решения, относящиеся к устройству, т. е. конструктивному выполнению средств производства и предметов потребления, а также их составных частей.**

Обязательным признаком полезной модели по российскому законодательству является то, что **решение задачи заключается в пространственном расположении материальных объектов.**

***Полезная модель***, как и ***изобретение***, является ***техническим решением задачи***.

Их основные различия заключаются в двух моментах.

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

***Во-вторых***, к полезным моделям **не предъявляется требований изобретательского уровня.**

Это, однако, не означает, что полезной моделью может быть признано очевидное для любого специалиста решение задачи.

Полезная модель, так же, как изобретение и другие объекты интеллектуальной собственности, **должна быть результатом самостоятельного изобретательского творчества.** Но **степень этого творчества может быть меньшей**, чем это требуется для признания решения изобретением.

Кроме того, **наличие изобретательского творчества не проверяется при выдаче охранного документа на полезную модель.**

**Для признания решения полезной моделью оно должно обладать *новизной* и *промышленной применимостью*.**

***Полезная модель является новой***, если совокупность ее ***существенных признаков*** неизвестна из уровня техники.

К ***существенным*** относятся все те признаки полезной модели, которые **влияют на достигаемый результат**, то есть находятся в причинно-следственной связи с указанным результатом.

**Если совокупность существенных признаков**, достаточных для достижения обеспечиваемого полезной моделью технического результата, **не является общеизвестной**, полезная модель признается новой.

**Для признания решения полезной моделью оно должно обладать *новизной* и *промышленной применимостью*.**

***Полезная модель является новой***, если совокупность ее ***существенных признаков*** неизвестна из уровня техники.

К ***существенным*** относятся все те признаки полезной модели, которые **вливают на достигаемый результат**, то есть находятся в причинно-следственной связи с указанным результатом.

**Если совокупность существенных признаков**, достаточных для достижения обеспечиваемого полезной моделью технического результата, **не является общеизвестной**, полезная модель признается новой.

### 3.1.1.2. Понятие и признаки полезной модели

Как и в отношении изобретений, **новизна полезной модели** устанавливается через **уровень техники**, то есть **совокупность общедоступных в мире сведений**. Однако сам этот уровень техники определяется не совсем одинаково. Если применительно к изобретениям в него включаются любые сведения, ставшие общедоступными до даты приоритета, то **в отношении полезных моделей в уровень техники не входят сведения об открытом применении за пределами России** средств, тождественных заявляемой полезной модели. Т.е, к полезным моделям предъявляется требование не абсолютной, а **относительной мировой новизны**. Сведения об открытом применении тождественного технического средства за рубежом новизну полезной модели не порочат.

Что касается опубликованных в мире сведений о средствах того же назначения, что и заявляемая полезная модель, то они должны быть общедоступными. Секретные, закрытые, служебные и т. п. сведения, с которыми не могло ознакомиться любое заинтересованное лицо, публикацией, порочащей новизну, не признаются.

### 3.1.1.2. Понятие и признаки полезной модели

Помимо общедоступных сведений в уровень техники по прямому указанию закона включаются при **условии их более раннего приоритета** все поданные в Российской Федерации другими лицами **заявки на изобретения и полезные модели (кроме отозванных), а также запатентованные в Российской Федерации изобретения и полезные модели.**

Хотя указанные заявки до их публикации не относятся к общедоступным сведениям, они в обязательном порядке принимаются во внимание **с целью недопущения выдачи двух или более охраняемых документов на тождественные объекты.**

**Новизна полезной модели устанавливается на дату приоритета, который определяется по тем же правилам, что и приоритет изобретения. В случае если заявитель воспользовался своим правом на преобразование заявки на полезную модель в заявку на изобретение, сохраняет силу приоритет первой заявки.**

Наконец, не признается обстоятельством, влияющим на новизну полезной модели, **публичное раскрытие информации**, относящейся к полезной модели, ее заявителем, автором или любым лицом, получившим от них прямо или косвенно эту информацию, **если заявка на полезную модель подана не позднее шести месяцев с даты раскрытия (льгота по новизне).**

***Полезная модель является промышленно применимой***, если она может быть практически использована в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности. Указанный критерий свидетельствует о том, что заявленное решение **является осуществимым** и заявителем **разработаны и отражены в заявке конкретные средства, достаточные для его воплощения в жизнь.**

Промышленная применимость подразумевает возможность **неоднократного использования полезной модели.** Если предложенное решение, несмотря на его принадлежность к типу устройств и новизну, **рассчитано на какие-либо уникальные условия и объективно не может быть воспроизведено, оно не считается промышленно применимым.**

***Не предоставляется правовая охрана в качестве полезной модели:***

- 1) решениям, касающимся только внешнего вида изделий и направленным на удовлетворение эстетических потребностей;
- 2) топологиям интегральных микросхем.

# 3.1.1.3. Понятие и признаки промышленного образца

***Промышленным образцом*** является художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее его внешний вид.

Как и изобретение, **промышленный образец** представляет собой нематериальное благо, **результат творческой умственной деятельности, который может быть воплощен в конкретных материальных объектах.** Однако если изобретение является техническим решением задачи, то промышленным образцом признается **решение внешнего вида изделия.**

Хотя в законе и дополняющих его актах это понятие более детально не раскрывается, его анализ позволяет сделать следующие выводы.

***Во-первых,*** промышленным образцом является **решение задачи, содержащее указание конкретных средств и путей реализации творческого замысла дизайнера.** Если задача лишь поставлена, но **фактически не решена,** промышленный образец как **самостоятельный объект еще не создан.**

***Во-вторых***, задача, решаемая с помощью промышленного образца, состоит в **определении внешнего вида изделия**.

Под ***изделиями*** в данном случае понимаются самые **разнообразные предметы**, предназначенные **для удовлетворения человеческих потребностей**, которые **могут восприниматься визуально** и **способны сохранять свой внешний вид**.

***Внешний вид изделия*** может включать разные признаки, но, в конечном счете, он определяется **выразительностью и взаимным расположением основных композиционных элементов, формой и цветовым исполнением**.

***В-третьих***, решение внешнего вида изделия должно носить **художественно-конструктивный характер**.

Иными словами, во внешнем виде изделия **должны сочетаться художественные и конструкторские элементы**.

Использование одних **лишь художественных средств**, например, изменение цвета изделия, равно как и одних конструкторских средств, например, изменение размера изделия, **для промышленного образца недостаточно**.

**Художественные и конструкторские элементы должны гармонично сочетаться и взаимно дополнять друг друга**.

Итак, **промышленным образцом** в широком смысле является **любое художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид.**

В этом смысле **промышленными образцами** могут считаться решения внешнего вида любых новых изделий, выпускаемых промышленно, которые в своей подавляющей массе нигде не регистрируются и никак не охраняются.

Правовая охрана предоставляется тем **промышленным образцам**, которые являются **новыми и оригинальными.**

Указанные критерии патентоспособности, закрепленные законом РФ, соответствуют наиболее распространенным в мировой практике признакам охраняемых правом промышленных образцов.

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

Под **существенными признаками**, определяющими эстетические и (или) эргономические особенности изделия, понимаются **признаки, объективно присущие художественно-конструкторскому решению, каждый из которых необходим, а все вместе достаточны для создания зрительного образа изделия.**

### 3.1.1.3. Понятие и признаки промышленного образца

Как видим, правовая охрана предоставляется лишь тем промышленным образцам, которые обладают **абсолютной мировой новизной**. В законе подчеркивается, что при исследовании новизны во внимание могут приниматься **лишь общедоступные в мире сведения**. В частности, во внимание принимаются опубликованные описания к охраняемым документам, опубликованные заявки на промышленные образцы - с даты приоритета, российские издания — с даты выпуска в свет и т. д.

**Промышленный образец** признается **оригинальным**, если его существенные признаки обуславливают **творческий характер особенностей изделия**.

С помощью данного признака **охраноспособные промышленные образцы** как творческие художественно-конструкторские решения **отграничиваются от результатов обычной дизайнерской работы**.

Правовой охране подлежат лишь те решения, которые, выходя за рамки обычного проектирования, **воспринимаются как неожиданные, несхожие с известными художественно-конструкторскими разработками**.

### 3.1.1.3. Понятие и признаки промышленного образца

Проверка **оригинальности промышленного образца** включает, **во-первых**, определение наиболее близкого аналога; **во-вторых**, выявление существенных признаков, которые отличают заявленный промышленный образец от наиболее близкого аналога, и, **в-третьих**, выявление из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета, художественно-конструкторских решений, имеющих признаки, совпадающие с отличительными признаками рассматриваемого промышленного образца.

**Промышленный образец** признается **промышленно применимым**, если он может быть **многократно воспроизведен** путем изготовления соответствующего изделия.

Именно **возможность воспроизведения**, т. е. **возможность изготовления копий изделия** такого же внешнего вида, делает актуальной патентно-правовую форму охраны оригинального художественно-конструкторского решения.

Если решение внешнего вида изделия **практически не воспроизводимо**, например, когда речь идет о ручной высокохудожественной работе, то **необходимость в его патентной охране, как правило, отсутствует**. В этом случае права создателя творческого результата в достаточной мере **охраняются нормами авторского права**.

***Не предоставляется правовая охрана в качестве промышленного образца:***

- 1) решениям, обусловленным исключительно технической функцией изделия;
- 2) объектам архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленным, гидротехническим и другим стационарным сооружениям;
- 3) объектам неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ.

## 3.1.2. Субъекты патентного права

### 3.1.2. Субъекты патентного права

В отношениях, связанных с созданием, регистрацией и использованием изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, участвует большое число **субъектов**, представленных как гражданами, так и юридическими лицами.

К их числу относятся **создатели творческих решений, патентообладатели, их правопреемники, Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (РОСПАТЕНТ), патентные поверенные** и некоторые другие лица, наделенные соответствующими правами и обязанностями в рассматриваемой сфере.

### 3.1.2. Субъекты патентного права

Одной из центральных фигур является **автор технического и художественно-конструкторского решения.**

В соответствии с законодательством, **автором изобретения, полезной модели или промышленного образца признается гражданин, творческим трудом которого создан соответствующий результат интеллектуальной деятельности.**

### 3.1.2. Субъекты патентного права

Для признания лица автором соответствующего решения **не имеет значения ни его возраст, ни состояние его дееспособности.**

**Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет** не только **приобретают**, но и **самостоятельно осуществляют принадлежащие им права**, вытекающие из факта создания разработки (ст. 26 ГК РФ).

За лиц, **не достигших 14 лет**, а также граждан, признанных в установленном законом порядке **недееспособными**, все необходимые действия по осуществлению принадлежащих им прав совершают **их законные представители, т. е. родители или опекуны** (ст. 28-29 ГК РФ).

### 3.1.2. Субъекты патентного права

**Патентообладателем** является лицо, владеющее патентом на изобретение, полезную модель или промышленный образец и вытекающими из патента исключительными правами на использование указанных объектов. Им может быть автор разработки, его наследник или иной правопреемник.

**Изначально правом на получение патента** на свое имя обладает автор разработки, если только законом не установлено иное.

Данное право основывается на самом **факте создания патентоспособного решения** и является одним из основополагающих прав автора.

Однако фигуры **автора** и **патентообладателя** совпадают далеко не всегда.

### 3.1.2. Субъекты патентного права

Важный участник патентных отношений - **РОСПАТЕНТ**, которое является **центральным органом федеральной исполнительной власти**, обеспечивающим формирование и проведение единой государственной политики в области правовой охраны промышленной собственности.

### 3.1.2. Субъекты патентного права

#### **Главными задачами РОСПАТЕНТА являются:**

- 1) разработка предложений по формированию единой государственной политики в области охраны промышленной собственности;
- 2) правовая охрана промышленной собственности на территории РФ;
- 3) обеспечение эффективного функционирования единой государственной патентной службы;
- 4) организация информационной и издательской деятельности в области охраны промышленной собственности;
- 5) организация подготовки специалистов в области охраны промышленной собственности;
- 6) содействие созданию правовых условий для развития научно-технического и художественно-конструкторского творчества в РФ;
- 7) осуществление международного сотрудничества в области охраны промышленной собственности.

### 3.1.2. Субъекты патентного права

Ведение дел о выдаче патентов на объекты промышленной собственности и решение иных патентно-правовых вопросов требуют **специальных знаний как в соответствующей области науки и техники, так и в сфере патентного права.**

Поэтому законодательство РФ предоставляет изобретателям и их правопреемникам право не только выступать в патентных отношениях лично, но и пользоваться услугами других лиц.

В соответствии с законодательством РФ создан особый **институт патентных поверенных**, призванных оказывать заявителям квалифицированную помощь по патентным делам.

# 3.1.3. Оформление патентных прав

### 3.1.3. Оформление патентных прав

Один из **важнейших принципов**, на которых основана **патентная система**, состоит в том, что **непременным условием** предоставления правовой охраны той или иной разработке является **официальное признание ее объектом патентного права**.

**Если изобретение, полезная модель или промышленный образец отвечают всем критериям охраноспособности, но официально данный факт не подтвержден, они патентным правом не охраняются.**

### 3.1.3. Оформление патентных прав

Патентное право охраняет соответствующие технические и художественно-конструкторские разработки только **после официального признания их *изобретениями, полезными моделями или промышленными образцами***, что предполагает выполнение ряда **формальностей**.

Указанные **формальности** обычно сводятся к **составлению особой заявки на выдачу патента или иного охранного документа на разработку, рассмотрению данной заявки РОСПАТЕНТОМ и вынесению решения о выдаче патента.**

# **3.1.3.1. Составление и подача заявки на выдачу патента**

### 3.1.3.1. Составление и подача заявки на выдачу патента

**Заявка на выдачу патента подается автором, работодателем или их правопреемниками в РОСПАТЕНТ РФ (конкретно - в Федеральный институт промышленной собственности - ФИПС).**

**Заявка может быть подана как непосредственно указанными лицами, так и через патентного поверенного, зарегистрированного в РОСПАТЕНТЕ.**

### 3.1.3.1. Составление и подача заявки на выдачу патента

**Физические лица, проживающие за пределами РФ, или иностранные юридические лица либо их патентные поверенные ведут дела по получению патентов и поддержанию их в силе через патентных поверенных, если иное не предусмотрено международными договорами, участником которых является РФ.**

Полномочия патентного поверенного удостоверяются доверенностью заявителя, которая имеет простую письменную форму и не требует нотариального удостоверения.

### 3.1.3.1. Составление и подача заявки на выдачу патента

Патентная заявка составляется **по строго определенным правилам, отступление от которых недопустимо.**

Само понятие **«заявка»** является собирательным и охватывает собой ряд отдельных документов.

При этом заявки на изобретения, полезные модели и промышленные образцы несколько отличаются друг от друга по составу входящих в них документов, хотя в целом принципиальных различий между ними нет.

#### **Заявка на выдачу патента на *изобретение* должна содержать:**

- 1) заявление о выдаче патента с указанием автора изобретения и лица, на имя которого испрашивается патент, а также места жительства или места нахождения каждого из них;
- 2) описание изобретения, раскрывающее его с полнотой, достаточной для осуществления;
- 3) формулу изобретения, выражающую его сущность и полностью основанную на его описании;
- 4) чертежи и иные материалы, если они необходимы для понимания сущности изобретения;
- 5) реферат.

**Заявка на выдачу патента на *полезную модель* должна содержать:**

- 1) заявление о выдаче патента с указанием автора полезной модели и лица, на имя которого испрашивается патент, а также места жительства или места нахождения каждого из них;
- 2) описание полезной модели, раскрывающее ее с полнотой, достаточной для осуществления;
- 3) формулу полезной модели, выражающую ее сущность и полностью основанную на ее описании;
- 4) чертежи, если они необходимы для понимания сущности полезной модели;
- 5) реферат.

**Заявка на выдачу патента на *промышленный образец*, должна содержать:**

- 1) заявление о выдаче патента с указанием автора промышленного образца и лица, на имя которого испрашивается патент, а также места жительства или места нахождения каждого из них;
- 2) комплект изображений изделия, дающих полное детальное представление о внешнем виде изделия;
- 3) чертеж общего вида изделия, эргономическую схему, конфекционную карту, если они необходимы для раскрытия сущности промышленного образца;
- 4) описание промышленного образца;
- 5) перечень существенных признаков промышленного образца.

***Конкретные требования к содержанию и оформлению документов заявки установлены Министерством образования и науки в следующих документах:***

1) Административный регламент исполнения Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам государственной функции по организации приема заявок на промышленный образец и их рассмотрения, экспертизы и выдачи в установленном порядке патентов Российской Федерации на **промышленный образец** (Приказ Минобрнауки РФ от 29.10.2008 №325).

### 3.1.3.1. Составление и подача заявки на выдачу патента

- 2) Административный регламент исполнения Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам государственной функции по организации приема заявок на полезную модель и их рассмотрения, экспертизы и выдачи в установленном порядке патентов Российской Федерации на **полезную модель** (Приказ Минобрнауки РФ от 29.10.2008 №326).
- 3) Административный регламент исполнения Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам государственной функции по организации приема заявок на изобретение и их рассмотрения, экспертизы и выдачи в установленном порядке патентов Российской Федерации на **изобретение** (Приказ Минобрнауки РФ от 29.10.2008 №327).

**Заявление** о выдаче патента представляется на **русском языке**. Прочие документы заявки представляются на русском или другом языке. Если документы заявки представлены на другом языке, **к заявке прилагается их перевод на русский язык**.

Документы, входящие в состав заявок на **изобретение и полезную модель**, представляются **в трех экземплярах**, а прилагаемые к заявкам **документы - в одном**.

**Заявление** о выдаче патента на **промышленный образец** подается **в трех экземплярах**; **описание, чертежи общего вида - в двух экземплярах**; **фотографии изделия, макета или рисунка общего вида - в шести экземплярах**, **прочие фотографии - в двух экземплярах**; **остальные документы представляются в одном экземпляре**.

### 3.1.3.1. Составление и подача заявки на выдачу патента

Все документы заявки **должны быть оформлены** таким образом, чтобы их можно было **хранить длительное время** и **непосредственно репродуцировать** в неограниченном количестве копий.

Каждый лист используется только **с одной стороны** с расположением строк параллельно меньшей стороне листа.

Каждый документ заявки начинается **на отдельном листе**.

Документы заявки выполняются на листах прочной, гладкой, неблестящей белой бумаги стандартного формата 210x297 мм.

Документы печатаются **шрифтом черного цвета.**

Графические символы, латинские наименования, латинские и греческие буквы, математические и химические формулы могут быть вписаны **чернилами, пастой или тушью черного цвета. Не допускается смешанное написание формул в печатном и рукописном виде.**

**Графические материалы** выполняются на прочной, белой, гладкой бумаге черными нестираемыми линиями и штрихами. Размеры на чертеже не указываются, при необходимости они приводятся в описании.

**Заявление о выдаче патента** по своему существу есть просьба заявителя, обращенная к ФИПС, о предоставлении правовой охраны разработке, сущность которой раскрыта в описании.

В заявление включаются сведения **о названии разработки, о предполагаемом патентообладателе, а также о заявителе и об авторе.**

**Кроме того, в заявлении содержатся:**

- а) просьба об установлении даты приоритета по конкретной дате (дате поступления заявки, дате подачи первой заявки в стране - участнице Парижской конвенции по охране промышленной собственности и т.д.);
- б) сведения о патентном поверенном;
- в) мнение заявителя о возможности открытой публикации сведений о разработке.

Центральным документом заявки является ***описание изобретения, полезной модели или промышленного образца.***

**Описание** должно раскрывать **сущность разработки** с полнотой, достаточной для ее осуществления, и подтверждать **формулу изобретения** (полезной модели) или содержать **перечень существенных признаков** промышленного образца.

**Описание разработки** составляется по определенной схеме, отступление от которой недопустимо.

Описания изобретения и полезной модели имеют практически совпадающую структуру; описание промышленного образца составляется по несколько отличным правилам.

**Описание изобретения (полезной модели)** начинается с указания названия изобретения и индекса рубрики действующей редакции **Международной патентной классификации (МПК)**, к которой относится заявляемое изобретение (полезная модель), и содержит следующие разделы:

- область техники, к которой относится изобретение (полезная модель);
- уровень техники;
- сущность изобретения (полезной модели);
- перечень фигур чертежей и иных материалов (если они прилагаются);
- сведения, подтверждающие возможность осуществления изобретения (полезной модели).

**Не допускается замена какого-либо раздела описания или его части отсылкой к источнику, в котором содержатся необходимые сведения, например, к литературному источнику, описанию к ранее поданной заявке, описанию к охранному документу и т. п.**

**Название изобретения (полезной модели) должно быть кратким и точным**, связанным с его назначением, соответствующим сущности изобретения (полезной модели) и, как правило, определенной рубрике МПК.

Название излагается в единственном числе, кроме случаев, когда употребляемый термин не имеет единственного числа либо относится к химическим соединениям, охватываемым общей структурной формулой.

### 3.1.3.1. Составление и подача заявки на выдачу патента

В разделе описания **«Область техники, к которой относится изобретение (полезная модель)»**, указывается область применения разработки. Если таких областей несколько, указываются те области, в которых разработка может преимущественно применяться.

**Уровень техники** раскрывается в описании путем характеристики **аналогов изобретения (полезной модели)** с выделением среди них аналога, наиболее близкого к изобретению (полезной модели) по совокупности признаков (**прототип**).

**Аналог изобретения (полезной модели)** - это средство такого же назначения, известное из сведений, ставших общедоступными до даты приоритета изобретения (полезной модели), и характеризующееся совокупностью признаков, сходных с совокупностью существенных признаков изобретения (полезной модели).

При описании каждого из аналогов приводятся **библиографические данные источника информации**, в котором он раскрыт, **признаки аналога** с указанием тех из них, которые совпадают с существенными признаками заявляемого изобретения (полезной модели), а также указываются известные заявителю **причины, препятствующие получению требуемого технического результата.**

Если аналогов несколько, то **последним описывается прототип.**

### 3.1.3.1. Составление и подача заявки на выдачу патента

В разделе **«Сущность изобретения (полезной модели)»** подробно раскрывается задача, на решение которой направлено заявляемое изобретение (полезная модель), а также описывается тот технический результат, который может быть получен при ее осуществлении.

В этом разделе указываются все **существенные признаки**, характеризующие разработку, с выделением признаков, отличающих её от прототипа.

В описании должно быть показано наличие **причинно-следственной связи между совокупностью существенных признаков заявляемой разработки и ее достигаемым техническим результатом.**

При раскрытии сущности изобретения (полезной модели) рекомендуется указывать и другие известные заявителю виды технических результатов, в том числе в частных случаях, в конкретных формах его выполнения или при особых условиях использования.

***Технический результат*** может выражаться, в частности, в уменьшении крутящего момента, в снижении коэффициента трения, в предотвращении заклинивания, снижении вибрации, повышении противоопухолевой активности, локализации действия лекарственного препарата и т. п.

***Перечень фигур чертежей и иных материалов*** как особый раздел описания, кроме перечня всех фигур графических изображений, должен содержать краткое указание на то, что изображено на каждой из них. Если представлены иные материалы, поясняющие сущность изобретения, приводится краткое пояснение их содержания.

### 3.1.3.1. Составление и подача заявки на выдачу патента

В разделе **«Сведения, подтверждающие возможность осуществления изобретения (полезной модели)»** обосновывается возможность получения указанного в разделе **«Сущность изобретения (полезной модели)»** технического результата.

Возможность осуществления разработки подтверждается либо описанием непосредственно в материалах заявки средства для реализации такого признака и методов его получения, либо указанием на известность такого средства или метода его получения.

При использовании для характеристики разработки количественных признаков, выраженных в виде интервала значений, показывается возможность получения технического результата в этом интервале.

Для обеспечения максимального объема прав интервал значений целесообразно выбирать исходя из условия отсутствия за его пределами возможности получения указанного технического результата.

**Структура описания *промышленного образца*** в принципе совпадает со структурой описания изобретения (полезной модели), хотя названия отдельных разделов и не совпадают. Например, раздел, в котором приводятся общедоступные сведения о средствах того же назначения, называется не «**Уровень техники**», а «**Аналоги промышленного образца, в том числе ближайший из них**», а раздел, посвященный реализации разработки, именуется не «**Сведения, подтверждающие возможность осуществления**», а «**Возможность многократного воспроизведения**».

Кроме того, описание промышленного образца завершается приведением совокупности его существенных признаков в части, определяющей объем его правовой охраны.

### 3.1.3.1. Составление и подача заявки на выдачу патента

Важной частью заявки на выдачу патента на изобретение (полезную модель) является **формула изобретения (полезной модели)**, которая определяет объем правовой охраны, предоставляемой патентом на изобретение или на полезную модель.

В формуле приводится характеристика разработки, выражающая **ее сущность, т. е. содержащая совокупность ее существенных признаков, достаточную для достижения указанного заявителем технического результата.**

Формула излагается в виде логического определения изобретения (полезной модели) совокупностью всех его существенных признаков.

Признаки в формуле выражаются таким образом, чтобы обеспечить возможность их идентификации.

### 3.1.3.1. Составление и подача заявки на выдачу патента

По структуре формула может быть **однозвенной**, т. е. состоящей из одного пункта, или **многозвенной**, т. е. состоящей из нескольких пунктов, которые находятся друг с другом в определенной зависимости.

**Однозвенная формула** применяется для характеристики одного изобретения совокупностью существенных признаков, не имеющей развития или уточнения применительно к частным случаям его выполнения или использования.

**Многозвенная формула** применяется для характеристики одного изобретения (полезной модели) с развитием и (или) уточнением совокупности его существенных признаков применительно к частным случаям выполнения или использования изобретения (полезной модели) или для характеристики группы изобретений (полезных моделей).

**Многозвенная формула, характеризующая одно изобретение (полезную модель)**, имеет один независимый пункт и следующий (следующие) за ним зависимый (зависимые) пункт (пункты).

**Многозвенная формула, характеризующая группу изобретений (полезных моделей)**, имеет несколько независимых пунктов, каждый из которых характеризует одну из разработок группы. При этом каждое изобретение (полезная модель) группы может быть охарактеризовано с привлечением зависимых пунктов, подчиненных соответствующему независимому.

**В независимый пункт формулы** включается совокупность существенных признаков, достаточных для получения технического результата, проявляющегося во всех случаях, на которые распространяется испрашиваемый объем правовой охраны. Он состоит, как правило, из **ограничительной части**, включающей существенные признаки, совпадающие с признаками прототипа, в том числе родовое понятие, отражающее назначение изобретения (полезной модели), и **отличительной части**, включающей существенные признаки, которые отличают разработку от наиболее близкого аналога.

При составлении независимого пункта формулы после изложения **ограничительной части** вводится словосочетание **«отличающийся (еся) тем, что»**, непосредственно после которого излагается **отличительная часть**.

Примером может служить следующая простейшая формула: **«Способ изготовления печатных схем, заключающийся в том, что на заранее заготовленную матрицу, имеющую рельефные токопроводящие дорожки, гальваническим путем наносят слой меди, который затем переносят на подложку, отличающийся тем, что перед покрытием матрицу смачивают раствором хром-содержащего соединения»**.

**В зависимый пункт формулы включаются существенные признаки, характеризующие изобретение (полезную модель) в частных случаях его выполнения или использования.**

Зависимый пункт формулы включает в себя **родовое понятие**, отражающее назначение разработки, изложенное, как правило, сокращенно по сравнению с приведенным в независимом пункте, и **ссылку на независимый и (или) зависимый пункт (пункты)**, к которому оно относится.

### 3.1.3.1. Составление и подача заявки на выдачу патента

При подчиненности зависимого пункта нескольким пунктам формулы ссылки на них указываются с использованием альтернативы.

Иными словами, в качестве прототипа решений, раскрываемых в зависимых пунктах формулы, выступает то решение, которое охарактеризовано в независимом или другом предшествующем пункте формулы.

Это позволяет не воспроизводить все признаки, уже отраженные в независимом или ином пункте формулы, а ограничиться общим указанием типа: ***«Устройство по п. 1, отличающееся тем, что матрицу смачивают раствором двухромового калия с концентрацией 1 г/л».***

### 3.1.3.1. Составление и подача заявки на выдачу патента

Помимо рассмотренных документов в состав заявки на выдачу патента могут ***входить чертежи и иные материалы***, если они необходимы для понимания сущности изложенного в описании. Они должны быть согласованы с текстом описания, а представляются в виде графических материалов (собственно чертежей, схем, графиков, рисунков и т. п.), фотографий, таблиц, диаграмм и т.д.

Рисунки представляются в том случае, если невозможно проиллюстрировать описание разработки чертежами или схемами.

Фотографии представляются как дополнение к другим видам графических материалов.

В правом верхнем углу каждого листа графических материалов указывается название изобретения (полезной модели).

### 3.1.3.1. Составление и подача заявки на выдачу патента

Наконец, в состав заявки на **изобретение (полезную модель)** входит **реферат**, представляющий собой сокращенное изложение содержания описания изобретения (полезной модели), включающее название, характеристику области техники, к которой относится изобретение (полезная модель), и (или) область его применения, если это не ясно из названия разработки, характеристику сущности с указанием достигаемого технического результата.

**Сущность изобретения (полезной модели) в реферате** характеризуется путем такого свободного изложения формулы, при котором сохраняются все существенные признаки независимого пункта формулы. При необходимости в реферат включают чертеж или химическую формулу. Кроме того, реферат может содержать дополнительные сведения, в частности указание на наличие и количество зависимых пунктов формулы, графических изображений, таблиц.

**Средний объем текста реферате - до 1000 печатных знаков.**

**В состав заявки на выдачу патента на *промышленный образец*** включается комплект фотографий изделия, макета или рисунка, который является основным документом, содержащим изобразительную информацию о заявляемом промышленном образце и позволяющим определить объем его правовой охраны.

Изделие должно быть сфотографировано полностью при равномерном освещении на нейтральном фоне, без посторонних предметов.

**Художественно-конструкторские решения** изделий одежды и обуви должны быть сфотографированы на манекенщице (манекенщике), возрастная группа и антропометрические данные которой (размер, рост, полнота) соответствуют положенным в основу разработки данным.

**Художественно-конструкторское решение, относящееся к комплекту (набору) изделий**, должно быть представлено фотографией общего вида комплекта (набора), а также photographиями отдельных изделий, входящих в комплект.

Каждый вариант **промышленного образца** должен быть представлен отдельным комплектом photographий.

Для изделий закрывающихся, складывающихся, трансформирующихся и т. д., например холодильники, телефонные будки, пылесосы и т. п., прилагаются photographии изделий в открытом и собранном виде.

В тех случаях, когда цветное решение изделия является одним из существенных признаков **промышленного образца**, должна быть приложена одна цветная photographия общего вида изделия, слайд или схема цветного решения.

### 3.1.3.1. Составление и подача заявки на выдачу патента

Кроме комплекта фотографий в состав заявки на **промышленный образец** при необходимости могут входить чертеж общего вида изделия или принципиальная компоновочная схема, конфекционная карта, т.е. образцы текстильных, трикотажных материалов, кожи, фурнитуры, отделки и т.д., рекомендуемых для изготовления изделия, эргономическая схема и т.д.

Указанные документы должны содержать дополнительную информацию о заявляемом художественно-конструкторском решении, не содержащуюся в фотографиях, но относящуюся к существованию художественно-конструкторского решения.

**К заявке на выдачу патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец** прилагается документ, подтверждающий **уплату пошлины**.

## 3.1.3.2. Экспертиза заявки

### **Формальная экспертиза заявки.**

Поступившие в ФИПС заявки регистрируются и передаются на экспертизу.

Правила проведения экспертизы заявок на изобретение, полезную модель и промышленный образец существенно отличаются друг от друга.

Если заявки на изобретения и промышленные образцы проверяются как с точки зрения правильности их составления, так и с точки зрения их существования, то при экспертизе заявок на полезные модели проверка соответствия заявленного решения установленным законом критериям патентоспособности не осуществляется.

В свою очередь, правила экспертизы заявок на изобретения и промышленные образцы также не совпадают.

Если в отношении заявок на **промышленные образцы**, успешно прошедших **формальную экспертизу**, экспертиза по существу проводится без каких-либо изъятий и дополнительных условий, то заявки на изобретения подвергаются подобной экспертизе **лишь по специальному ходатайству заявителя или третьих лиц**. Таким образом, закон РФ устанавливает:

- а) проверочную систему экспертизы заявок на выдачу патента на промышленный образец;**
- б) отсроченную систему экспертизы заявок на выдачу патента на изобретение;**
- в) явочную (регистрационную) систему экспертизы заявок на выдачу патента на полезную модель.**

### 3.1.3.2. Экспертиза заявки

Все патентные заявки, какого бы объекта промышленной собственности они ни касались, проверяются в отношении их соответствия установленным **формальным требованиям**.

Данная экспертиза, которая носит название **формальной, или предварительной**, проводится по единым правилам.

***В ходе проведения формальной экспертизы заявки проверяется:***

- а) наличие необходимых документов;
- б) правильность их составления;
- в) относимость заявленного предложения к объектам, которые могут быть признаны соответственно изобретениями, полезными моделями или промышленными образцами;
- г) соблюдение требования единства изобретения, полезной модели или промышленного образца;

### 3.1.3.2. Экспертиза заявки

д) не изменяют ли дополнительные материалы, если они представлены, сущность заявленного объекта промышленной собственности и соблюден ли установленный порядок их представления;

е) правильность классифицирования изобретения или полезной модели по МПК и промышленного образца по МКПО;

ж) соблюдение порядка подачи заявки через патентного поверенного, включая наличие и правильность оформления доверенности, удостоверяющей полномочия патентного поверенного.

Кроме того, в результате **формальной экспертизы** обычно устанавливается **дата приоритета заявки**, если только заявителем не испрашивается более ранний приоритет по сравнению с датой поступления основных материалов.

По общему правилу ***формальная экспертиза заявки проводится по истечении двух месяцев с даты ее поступления*** в РОСПАТЕНТ РФ.

Такая отсрочка в проведении экспертизы установлена в интересах заявителей, которые **в течение двух месяцев** пользуются **правом внесения в материалы заявки исправлений и уточнений** без изменения существа заявленного изобретения, полезной модели, промышленного образца и при условии, если эти исправления или уточнения не направлены на устранение нарушения установленных требований к документам заявки.

Если в процессе формальной экспертизы заявителем представлены **дополнительные материалы по заявке**, в процессе экспертизы проверяется, не изменяют ли они сущность заявленной разработки.

**Дополнительные материалы** в части, **изменяющей сущность заявленной разработки**, например новые признаки, включаемые в формулу изобретения (полезной модели), или совокупность существенных признаков промышленного образца, **при рассмотрении заявки во внимание не принимаются** и могут быть оформлены заявителем в качестве самостоятельной заявки.

На основании результатов **формальной экспертизы** может быть принято одно из следующих решений. Если заявка подана на разработку, относящуюся к патентоспособным объектам, в состав заявки входят все необходимые документы, и эти документы правильно оформлены, выносится ***положительное решение***. Это означает, что заявка на **изобретение и промышленный образец** принимается к **дальнейшему рассмотрению**, а **заявка на полезную модель** ***считается удовлетворенной***.

Заявитель уведомляется о положительном решении формальной экспертизы и установлении приоритета в соответствии с закрепленными законом правилами.

При нарушении заявителем **требования единства разработки** ему предлагается **в течение двух месяцев** с даты получения им соответствующего уведомления сообщить, какое из содержащихся в заявке решений должно рассматриваться, и при необходимости внести уточнения в документы заявки.

Другие решения, вошедшие в материалы первоначальной заявки, могут быть оформлены **выделенными заявками**.

В случае если заявитель **в течение двух месяцев** после получения уведомления о нарушении требования единства не сообщит, какое из предложений необходимо рассматривать, и не представит уточненных документов, проводится рассмотрение объекта, **указанного в формуле первым**.

### 3.1.3.2. Экспертиза заявки

Если в результате формальной экспертизы будет установлено, что заявка оформлена на предложение, которое **не относится к патентоспособным объектам**, принимается **решение об отказе в выдаче патента**.

На указанное решение может быть подано возражение в **Апелляционную палату ФИПС** в течение двух месяцев с даты его получения заявителем.

Возражение должно быть рассмотрено **в течение двух месяцев** с даты его поступления.

В процессе формальной экспертизы заявленный объект промышленной собственности может быть признан **секретным**. В этом случае заявитель уведомляется **о невозможности предоставления ему правовой охраны** в соответствии с законодательством.

**По заявке, оформленной с нарушением требований к ее документам, заявителю направляется запрос с предложением в течение двух месяцев с даты его получения представить исправленные или отсутствующие документы.**

Основаниями для запроса могут быть:

- а) отсутствие в материалах заявки каких-либо документов;
- б) выявление органом, осуществляющим экспертизу, необходимости внесения в заявку уточнений.

### 3.1.3.2. Экспертиза заявки

В случае если заявитель в установленный срок не представит запрашиваемые материалы или ходатайство о продлении этого срока, заявка признается **отозванной**.

Заявитель пользуется правом отозвать свою заявку на изобретение, полезную модель или промышленный образец и по собственной инициативе.

Для этого ему достаточно подать в ФИПС письменное заявление. Заявитель уведомляется об удовлетворении просьбы, а делопроизводство по заявке прекращается.

Окончание **формальной экспертизы с положительным результатом** по заявкам на выдачу патентов на изобретение, полезную модель и промышленный образец имеет разные правовые последствия.

Применительно к заявкам на **полезную модель** это служит основанием для ***вынесения решения о выдаче патента.***

Заявки на **промышленные образцы** передаются для проведения ***экспертизы по существу.***

Что касается заявок на **изобретения**, то их дальнейшее прохождение осуществляется по ***правилам отсроченной экспертизы.***

Сущность **правил отсроченной экспертизы** сводится к следующему. По истечении **18 месяцев** с даты поступления заявки, прошедшей формальную экспертизу с положительным результатом, ФИПС публикует сведения о заявке, кроме случаев, когда она отозвана. Состав публикуемых сведений определяет ФИПС. Любое лицо после опубликования сведений о заявке вправе ознакомиться с ее материалами. По ходатайству заявителя ФИПС может опубликовать сведения о заявке ранее указанного срока.

### 3.1.3.2. Экспертиза заявки

С даты публикации сведений о заявке до даты публикации сведений о выдаче патента заявленному изобретению предоставляется **временная правовая охрана в объеме опубликованной формулы.**

Предельный срок действия данной охраны составляет **три года.** В течение этого срока заявитель, а также любое третье лицо могут подать в ФИПС ходатайство о **проведении экспертизы заявки по существу.**

Если ходатайство о проведении экспертизы по существу не будет подано в указанный срок, заявка считается **отозванной**, а временная правовая охрана заявленного изобретения - **прекратившейся.**

### 3.1.3.2. Экспертиза заявки

Законодательство РФ предоставляет как заявителю, так и любым третьим лицам право ходатайствовать о проведении по заявке на изобретение, прошедшей формальную экспертизу с положительным результатом, **информационного поиска для определения уровня техники**, в сравнении с которым будет осуществляться оценка **новизны и изобретательского уровня** заявленного предложения.

***Порядок проведения информационного поиска и представления отчета о нем определяются п. 26 Административного регламента исполнения Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам государственной функции по организации приема заявок на изобретение и их рассмотрения, экспертизы и выдачи в установленном порядке патентов Российской Федерации на изобретение.***

**Информационный поиск** проводится на основании формулы изобретения с учетом описания и чертежей, а также с учетом возможных изменений формулы изобретения в установленном порядке.

Для целей **информационного поиска уровень техники** включает документы, которыми располагает РОСПАТЕНТ РФ на дату окончания поиска и которые будут приняты во внимание при оценке **новизны и изобретательского уровня** заявленного изобретения.

**Роспатент проводит информационный поиск** не менее чем в объеме следующих документов с ретроспективой, где это возможно, с 1920 года:

- официальные бюллетени Роспатента, а также бывшего патентного ведомства СССР;
- описания к охранным документам СССР и Российской Федерации;
- описания к евразийским патентам;
- заявки на выдачу патентов Российской Федерации на изобретения и патентов и свидетельств Российской Федерации на полезные модели, доступные для ознакомления третьих лиц;

### 3.1.3.2. Экспертиза заявки

- опубликованные заявки на выдачу евразийских патентов;
- патентная документация США, Великобритании, Германии, ФРГ, Франции, Японии (в объеме рефератов на русском и английском языках), Швейцарии (на французском и немецком языках), Австрии, Австралии и Канады, а также патентная документация Европейского патентного ведомства, ВОИС, Африканской организации интеллектуальной собственности и Африканской региональной организации промышленной собственности;
- непатентная литература по списку, опубликованному Международным бюро ВОИС, с ретроспективой не менее пяти лет.

Любые **общедоступные документы** могут быть включены в объем **информационного поиска**.

Информационный поиск **не прекращается и проводится до конца в полном объеме**, даже если в процессе поиска в уровне техники обнаружено средство того же назначения, характеризующееся признаками, идентичными всем признакам изобретения, по которому проводится поиск.

Информационный поиск проводится и **отчет о поиске направляется лицу, подавшему ходатайство о его проведении**, в течение четырех месяцев с даты поступления ходатайства, если заявка не отозвана на дату поступления ходатайства, или до направления отчета о поиске.

## **Экспертиза заявки по существу**

Патенты на **изобретения** и **промышленные образцы** выдаются лишь после проведения **экспертизы заявок по существу (патентной экспертизы)**.

Указанная экспертиза проводится по единым правилам, закрепленным законодательством и детализированным в Правилах по составлению, подаче и рассмотрению заявок на объекты промышленной собственности.

Различие состоит лишь в том, что **патентная экспертиза заявок на промышленные образцы** проводится в **обязательном порядке**, а **заявки на изобретения** подвергаются такой экспертизе лишь при **наличии особого ходатайства заявителя или третьих лиц**.

### 3.1.3.2. Экспертиза заявки

При проведении экспертизы заявки по существу устанавливается **приоритет** изобретения (промышленного образца), если он не был установлен при проведении формальной экспертизы, и проверяется **патентоспособность** заявленного изобретения или промышленного образца.

Установление **приоритета** заявленной разработки на данной стадии проведения экспертизы проводится тогда, когда заявитель испрашивает приоритет **по дате подачи первой заявки в государстве-участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности (конвенционный приоритет), по дате поступления дополнительных материалов, если они оформлены заявителем в качестве самостоятельной заявки, по дате поступления в ФИПС более ранней заявки того же заявителя, раскрывающей сущность этого изобретения или промышленного образца, и т.д.**

Проверка **патентоспособности** заявленной разработки состоит в исследовании экспертами ФИПС вопроса о том, **отвечает ли разработка всем требуемым по закону признакам объекта патентной охраны.**

**Иными словами, в ходе патентной экспертизы проверяются новизна, изобретательский уровень (применительно к промышленному образцу - оригинальность), промышленная применимость заявленной разработки, а также соответствие предложенного решения общественным интересам, принципам гуманности и морали.**

В период проведения **экспертизы заявки по существу** ФИПС вправе запросить у заявителя **дополнительные материалы**, без которых проведение экспертизы невозможно, в том числе **измененную формулу изобретения** или **уточненную совокупность признаков промышленного образца**.

Основанием для запроса может быть необходимость решения вопросов, связанных с проверкой патентоспособности заявленной разработки; необходимость уточнения формулы изобретения; необходимость решения вопросов, связанных с рассмотрением заявок на идентичные объекты промышленной собственности, имеющие одну и ту же дату приоритета, и т.д.

**Дополнительные материалы по запросу экспертизы** должны быть представлены без изменения сущности изобретения (промышленного образца) **в течение двух месяцев** с даты получения заявителем запроса или копий материалов, противопоставляемых заявке.

Указанные копии могут быть запрошены заявителем в течение месяца с даты получения им запроса экспертизы.

**В случае если заявитель в указанный срок не представит запрашиваемые материалы или просьбу о продлении установленного срока, заявка признается отозванной.**

# **3.1.4. Права авторов изобретений, полезных моделей и промышленных образцов**

### 3.1.4. Права авторов изобретений, полезных моделей и промышленных образцов

**Патентное законодательство России, нормы которого регулируют в основном отношения, связанные с приобретением, осуществлением и защитой патентных прав на объекты промышленной собственности, признает и гарантирует также охрану прав действительных создателей технических новшеств.**

## Право на получение патента

Одним из принципиальных положений **патентного права** является то, что **признаются и охраняются права и законные интересы** не только патентообладателей, но и самих **разработчиков**.

Прежде всего закон предоставляет **автору** изобретения, полезной модели или промышленного образца право подать заявку на выдачу патента и стать патентообладателем (п. 1 ст. 1357 ГК РФ).

### 3.1.4. Права авторов изобретений, полезных моделей и промышленных образцов

За лицом, творческим трудом которого создана соответствующая разработка, в первую очередь признается **исключительное право на подачу заявки**, если только по закону это право не принадлежит другому лицу (например, работодателю).

Напротив, если заявку подает не автор, а другое лицо, **оно должно доказать свою управомоченность на подачу заявки**.

Если разработка создана двумя и более лицами, вопрос о подаче заявки решается ими совместно.

## Право авторства и право на авторское имя

**Право авторства** можно определить как возможность, предоставленную законом **действительному создателю разработки**, быть признанным ее **единственным творцом**.

**Право авторства** носит **абсолютный и исключительный характер**. Оно **неотчуждаемо**, что обусловлено его личным характером.

Это право принадлежит создателю разработки **пожизненно** и прекращается лишь с его смертью.

В дальнейшем авторство охраняется как общественно значимый интерес.

### 3.1.4. Права авторов изобретений, полезных моделей и промышленных образцов

**С правом авторства тесно связано право на авторское имя, которое состоит в возможности изобретателя требовать, чтобы его имя как создателя разработки упоминалось в любых публикациях о созданном им объекте.**

**Имя действительного автора в обязательном порядке указывается в заявке на выдачу патента, кто бы ни выступал в качестве заявителя. В других документах (например, в официальной публикации Патентного ведомства о выданном патенте) имя автора указывается, если он от этого не отказался.**

## Право на вознаграждение

К числу **имущественных прав авторов**, которые по тем или иным причинам **не становятся патентообладателями**, относится **право на получение вознаграждения от патентообладателя** или иных лиц, использующих разработку.

Такое право возникает у трех категорий авторов.

**Во-первых**, им обладают **авторы**, создавшие разработку в связи с **выполнением служебных обязанностей**, когда право на получение патента принадлежит работодателю.

### 3.1.4. Права авторов изобретений, полезных моделей и промышленных образцов

**Размер и порядок выплаты вознаграждения определяются соглашением автора и работодателя.**

**Закон ориентирует на то, что размер вознаграждения должен быть соразмерен той выгоде, которая получена работодателем или могла быть им получена при надлежащем использовании объекта промышленной собственности.**

Если достичь соглашения не удастся, вопрос может быть передан на рассмотрение суда.

### 3.1.4. Права авторов изобретений, полезных моделей и промышленных образцов

***Во-вторых***, правом на вознаграждение обладают **авторы изобретений, полезных моделей и промышленных образцов**, которые созданы **при выполнении работ по государственному контракту**.

Чаще всего, конечно, такие работы выполняются работниками по служебному заданию работодателя, однако возможно и иное.

В соответствии с п. 7 ст. 1373 ГК РФ вознаграждение авторам разработок, для которых эти разработки не являются служебными, выплачивается на условиях и в порядке, установленных для авторов служебных разработок.

### 3.1.4. Права авторов изобретений, полезных моделей и промышленных образцов

***В-третьих***, право на вознаграждение имеют те изобретатели и дизайнеры, которые не воспользовались правом обмена принадлежащих им авторских свидетельств на изобретение и свидетельств на промышленные образцы на патенты Российской Федерации.

В настоящее время данный вопрос регулируется постановлением Совета Министров - Правительства РФ от 12 июля 1993 г. N 648 ***"О порядке использования изобретений и промышленных образцов, охраняемых действующими на территории Российской Федерации авторскими свидетельствами на изобретение и свидетельствами на промышленный образец, и выплаты их авторам вознаграждения"***.

Сущность действующих правил сводится к следующему.

### 3.1.4. Права авторов изобретений, полезных моделей и промышленных образцов

Если изобретение или промышленный образец **по-прежнему охраняется авторским свидетельством или свидетельством**, то такие разработки могут быть использованы любыми заинтересованными лицами **без специального на то разрешения**.

Однако если с даты подачи заявки на изобретение или промышленный образец **прошло соответственно не более 20 или 15 лет**, на пользователей возлагается **обязанность по выплате вознаграждения их авторам**.

Размер вознаграждения дифференцируется в зависимости от того, когда началось использование разработки - **до или после вступления в силу указанного выше постановления**.

### 3.1.4. Права авторов изобретений, полезных моделей и промышленных образцов

Если изобретение или промышленный образец **стали использоваться до этого момента**, вознаграждение авторам выплачивается **в соответствии с законодательством, действовавшим на дату начала использования разработки.**

Если же использование разработки началось **после введения в действие названного постановления**, вознаграждение авторам **выплачивается каждым юридическим лицом, использующим такую разработку**, и **определяется по соглашению сторон без ограничения его размера.**

При недостижении сторонами согласия по этому вопросу он может быть передан любой стороной на рассмотрение суда как спор о праве гражданском.

# **3.1.5. Патент как форма охраны объектов промышленной собственности**

### 3.1.5. Патент как форма охраны объектов промышленной собственности

Патентная форма охраны прав на объекты промышленной собственности в России имеет ту же сущность, которой она обладает во всем мире.

**Лицу, своим творческим трудом создавшему для общества новое техническое средство, гарантируется возможность извлечения выгоды из монопольного владения этим средством в течение установленного законом срока, после истечения которого оно поступает во всеобщее пользование.**

### 3.1.5. Патент как форма охраны объектов промышленной собственности

Предоставление такой возможности осуществляется в рамках специальной процедуры, которая включает **доведение до сведения общества данных о созданном техническом новшестве** (составление и подача заявки, публикация материалов заявки и т. п.), **проверку** компетентным государственным органом того, **действительно ли заявленное новшество обогащает мировой уровень техники (экспертиза заявки)**, и, наконец, **выдачу от имени государства особого охранного документа**, гарантирующего права заявителя.

Таким документом является ***патент на изобретение или иной объект промышленной собственности***, который официально подтверждает права его обладателя и устанавливает их объем.

### 3.1.5. Патент как форма охраны объектов промышленной собственности

Права патентообладателя носят **абсолютный, исключительный и срочный характер**, а также **ограничены территорией того государства, патентное ведомство которого его выдало**.

Абсолютная природа прав патентообладателя определяется тем, что в качестве лиц, **обязанных воздерживаться от использования принадлежащей патентообладателю разработки**, выступают **все остальные члены общества, на которых распространяются законы данного государства**.

**Никто не вправе посягать на возможность патентообладателя единолично владеть и распоряжаться принадлежащей ему разработкой, если только в самом законе не установлены на этот счет определенные изъятия.**

### 3.1.5. Патент как форма охраны объектов промышленной собственности

**Исключительный характер субъективных патентных прав выражается в том, что в пределах одной страны права на разработку могут принадлежать лишь одному патентообладателю. Выдача двух патентов на один и тот же объект не допускается. Сфера действия этого правила, однако, ограничена национальными рамками соответствующей страны. На один и тот же объект в разных странах патент может быть выдан разным лицам.**

### 3.1.5. Патент как форма охраны объектов промышленной собственности

Как предусматривает ст. 4м\* Парижской конвенции по охране промышленной собственности, **«патенты, заявки на которые поданы в разных странах Союза гражданами стран Союза, независимы от патентов, полученных на то же изобретение в других странах, входящих или не входящих в Союз».**

Разумеется, владеть патентом может не только одно лицо, но и несколько лиц, выступающих в качестве его **совладельца**.

**Признак срочности** выражается в том, что права, вытекающие из патента, действуют в течение определенного периода времени.

## Содержание патентных прав

Патентообладателю принадлежит **исключительное право на использование охраняемых патентом** изобретения, полезной модели или промышленного образца **по своему усмотрению**, если такое использование не нарушает прав других патентообладателей.

Указанное право включает также возможность **запретить использование указанных объектов другим лицам**, за исключением случаев, когда такое использование в соответствии с законодательством не является нарушением права патентообладателя.

### 3.1.5. Патент как форма охраны объектов промышленной собственности

Под **использованием** понимается **введение в хозяйственный оборот** продукта, созданного с применением изобретения, полезной модели или промышленного образца, а также **применение способа**, охраняемого патентом на изобретение.

**Введение в хозяйственный оборот**, в свою очередь, охватывает собой такие действия, как **изготовление, применение, ввоз, хранение, предложение к продаже, продажа и т.д.** продукта, созданного с использованием охраняемого решения, а также **применение способа**, охраняемого патентом на изобретение.

#### Права по распоряжению патентом

Патентообладатель может **самостоятельно использовать** принадлежащие ему изобретение, полезную модель или промышленный образец **путем организации промышленного производства и реализации изделий**, охраняемых патентом, либо **может предоставить право на их использование другим лицам** или **вовсе уступить свои права**, вытекающие из патента.

### 3.1.5. Патент как форма охраны объектов промышленной собственности

Необходимость распоряжения патентными правами может быть обусловлена **ограниченностью экономических и производственных ресурсов патентообладателя, его нежеланием или неспособностью заниматься решением производственных и коммерческих вопросов, стремлением быстрее внедрить разработку** и множеством других причин.

***Передача патентных прав*** может осуществляться в различных юридических формах, однако наибольшее практическое значение имеют их ***уступка и выдача лицензий*** на использование изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.

### 3.1.5. Патент как форма охраны объектов промышленной собственности

**Уступка патентного права** означает передачу патентовладельцем принадлежащего ему права другому лицу (-ам).

В соответствии с законодательством **патентообладатель может уступить полученный патент любому физическому или юридическому лицу.**

Патентное законодательство России устанавливает ряд случаев, **когда действия третьих лиц по использованию разработки не являются нарушениями исключительных прав владельца патента.**

Эти случаи, нередко именуемые **свободным использованием запатентованных объектов**, являются в основном достаточно традиционными и соответствуют мировой патентной практике.

Они исчерпывающим образом определены законодательством и сводятся к следующему.

### 3.1.5. Патент как форма охраны объектов промышленной собственности

**Во-первых**, не признается нарушением исключительного права патентообладателя применение средств, содержащих изобретения, полезные модели и промышленные образцы, защищенные патентами, **в конструкции или при эксплуатации транспортных средств (морских, речных, воздушных, наземных и космических) других стран** при условии, что **указанные средства временно или случайно находятся на территории РФ и используются для нужд транспортного средства.**

### 3.1.5. Патент как форма охраны объектов промышленной собственности

Рассматриваемое исключение из сферы патентного права касается лишь использования запатентованных объектов **непосредственно в конструкции или при эксплуатации транспортных средств**, т. е. в их корпусе, в машинах, в оснастке, в механизмах, в оборудовании и т. д., при условии, что эти объекты применяются исключительно для нужд транспортного средства.

Использование объекта промышленной собственности, **выходящее за эти пределы**, например его производство на борту судна, предложение к продаже, продажа и т. п., **является нарушением патентных прав**.

Кроме того, данная льгота распространяется лишь на **транспортные средства других стран**. Она, например, не касается **российских судов**, даже если они **приписаны к порту какой-либо другой страны** и лишь временно или случайно заходят в страну своего флага

### 3.1.5. Патент как форма охраны объектов промышленной собственности

**Во-вторых**, не является нарушением патентных прав **проведение научного исследования или эксперимента над средством**, содержащим изобретение, полезную модель или промышленный образец, защищенные патентами.

Под **«средством»** в данном случае понимается любой объект, который в соответствии с действующим законодательством признается патентоспособным изобретением, полезной моделью или промышленным образцом, т.е. устройство, способ, вещество, художественно-конструкторское решение и т.д. Разрешенным видом использования является лишь **научное исследование** самой разработки или **эксперимент** с нею. Она может проводиться с целью **проверки работоспособности и эффективности** созданной разработки, в научных целях и т.п. Если разработка используется **не как объект исследования или эксперимента**, а как их средство, такие действия будут **нарушением патентных прав**.

### 3.1.5. Патент как форма охраны объектов промышленной собственности

**В-третьих**, разрешенным случаем использования является применение запатентованных средств **при чрезвычайных обстоятельствах**, т. е. при стихийных бедствиях, катастрофах, крупных авариях и т. п. В указанных ситуациях допускается лишь применение охраняемых законом изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, т.е. их производственное использование **для ликвидации или предотвращения последствий названных событий**.

Применение разработки хотя и при наличии чрезвычайных обстоятельств, но в целях, не связанных непосредственно с их действием, **является нарушением патентных прав**.

**Иные виды использования**, в частности, изготовление запатентованного объекта, его хранение, предложение к продаже и т. п., **не разрешаются**.

Кроме того, в случае применения охраняемой разработки в данных условиях патентообладателю **гарантируется последующая выплата соразмерной компенсации**.

### 3.1.5. Патент как форма охраны объектов промышленной собственности

***В-четвертых***, запатентованные средства могут применяться **в личных целях без получения дохода**.

Разрешенное использование разработки охватывает собой в данном случае лишь ее **применение**.

Другие способы использования, **в частности изготовление или ввоз**, даже если при этом не преследуются коммерческие цели, **являются нарушением патентных прав**.

# 3.1.6. Защита прав авторов и патентообладателей

### 3.1.6. Защита прав авторов и патентообладателей

Под защитой прав и законных интересов изобретателей и патентообладателей понимаются предусмотренные законом **меры по их признанию и восстановлению, пресечению их нарушений**, применению к нарушителям мер ответственности, а также механизм практической реализации этих мер.

В качестве **субъектов права на защиту** выступают авторы разработок, патентообладатели, владельцы лицензий и их правопреемники.

### 3.1.6. Защита прав авторов и патентообладателей

Наряду с этим, законом обеспечивается защита **личных прав непосредственных создателей изобретений, полезных моделей и промышленных образцов**, а также их имущественных интересов во взаимоотношениях с патентообладателями и другими пользователями созданных ими разработок.

Что касается **лицензиатов**, то защита приобретаемых ими прав либо обеспечивается **патентообладателями-лицензиарами**, либо в соответствии с лицензионными договорами осуществляется ими самостоятельно.

В случае смерти авторов или патентообладателей принадлежавшие им права и соответственно права на их защиту переходят к их **наследникам**.

### 3.1.6. Защита прав авторов и патентообладателей

Защита прав, которые принадлежат нескольким лицам (**соавторам, совладельцам патента, наследникам**), осуществляется либо всеми ими сообща, либо каждым из них в отдельности.

При этом потерпевшие могут действовать как самостоятельно, так и прибегнуть к услугам патентных поверенных.

### 3.1.6. Защита прав авторов и патентообладателей

Защита прав и законных интересов авторов, патентовладельцев и иных обладателей исключительных прав на объекты промышленной собственности осуществляется путем использования предусмотренных законом форм, средств и способов защиты.

В рассматриваемой сфере защита соответствующих прав производится в основном в **юрисдикционной** форме, т. е. путем обращения к специальным юрисдикционным органам.

### 3.1.6. Защита прав авторов и патентообладателей

**Неюрисдикционная форма защиты**, т. е. принятие потерпевшим мер по самозащите нарушенных прав, встречается редко и в основном сводится к отказу от совершения действий, идущих вразрез с заключенным лицензионным договором, задержке соответствующих платежей в связи с несовершением необходимых действий другой стороной, отказу от выполнения недействительного договора и т. п.

### 3.1.6. Защита прав авторов и патентообладателей

**Юрисдикционная форма** защиты, в свою очередь, охватывает **судебный** и **административный порядки** реализации предусмотренных законом мер защиты.

При этом общим является **судебный порядок**, так как защита прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, прямо указанных в законе.

**Административный порядок защиты** означает подачу возражений на экспертное заключение в Апелляционную палату РОСПАТЕНТА.

### 3.1.6. Защита прав авторов и патентообладателей

**Гражданско-правовые способы защиты** представляют собой предусмотренные законодательством **меры принудительного характера**, с помощью которых осуществляется **восстановление (признание) нарушенных прав и интересов** создателей изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, пресечение нарушений, а также имущественное воздействие на нарушителей.

В законодательстве РФ эти меры не названы, однако перечень возможных способов защиты субъективных гражданских прав содержится в ст. 12 ГК РФ.

К ним, в частности, относятся требования **о признании права, о восстановлении положения, существовавшего до нарушения права, о пресечении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, о присуждении к исполнению обязанности в натуре, о взыскании убытков или неустойки и др.**

### 3.1.6. Защита прав авторов и патентообладателей

Споры, связанные с защитой патентных прав, рассматриваются **судом**.

К таким спорам относятся, в частности, споры:

- 1) об авторстве изобретения, полезной модели, промышленного образца;
- 2) об установлении патентообладателя;
- 3) о нарушении исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец;
- 4) о заключении, об исполнении, об изменении и о прекращении договоров о передаче исключительного права (отчуждении патента) и лицензионных договоров на использование изобретения, полезной модели, промышленного образца;

### 3.1.6. Защита прав авторов и патентообладателей

- 5) о праве преждепользования;
- 6) о праве послепользования;
- 7) о размере, сроке и порядке выплаты вознаграждения автору изобретения, полезной модели или промышленного образца в соответствии с настоящим Кодексом;
- 8) о размере, сроке и порядке выплаты компенсаций, предусмотренных настоящим Кодексом.

Патентообладатель **вправе потребовать публикации** в официальном бюллетене РОСПАТЕНТа **решения суда о неправомерном использовании** изобретения, полезной модели, промышленного образца или **об ином нарушении его прав**.

# **3.1.7. Сроки действия исключительных прав на изобретение, полезную модель и промышленный образец**

### 3.1.7. Сроки действия исключительных прав на изобретение, полезную модель и промышленный образец

**Срок действия исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец и удостоверяющего это право патента исчисляется со дня подачи первоначальной заявки на выдачу патента в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности и при условии соблюдения требований, установленных ГК РФ, составляет:**

**двадцать лет - для изобретений;**

**десять лет - для полезных моделей;**

**пятнадцать лет - для промышленных образцов.**

### 3.1.7. Сроки действия исключительных прав на изобретение, полезную модель и промышленный образец

Защита исключительного права, удостоверяемого патентом, **может быть осуществлена лишь после государственной регистрации** изобретения, полезной модели или промышленного образца и выдачи патента.

### **3.1.7. Сроки действия исключительных прав на изобретение, полезную модель и промышленный образец**

**Если со дня подачи заявки на выдачу патента на изобретение, относящееся к лекарственному средству, пестициду или агрохимикату, для применения которых требуется получение в установленном законом порядке разрешения, до дня получения первого разрешения на его применение прошло более пяти лет, срок действия исключительного права на соответствующее изобретение и удостоверяющего это право патента продлевается по заявлению патентообладателя федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности.**

### **3.1.7. Сроки действия исключительных прав на изобретение, полезную модель и промышленный образец**

**Указанный срок продлевается на время, прошедшее со дня подачи заявки на выдачу патента на изобретение до дня получения первого разрешения на применение изобретения, за вычетом пяти лет.**

**При этом срок действия патента на изобретение не может быть продлен более чем на пять лет.**

### 3.1.7. Сроки действия исключительных прав на изобретение, полезную модель и промышленный образец

**Заявление о продлении срока** подается патентообладателем в период действия патента **до истечения шести месяцев с даты получения разрешения на применение изобретения или даты выдачи патента** в зависимости от того, какой из этих сроков истекает позднее.

### 3.1.7. Сроки действия исключительных прав на изобретение, полезную модель и промышленный образец

**Срок действия исключительного права на полезную модель и удостоверяющего это право патента продлевается РОСПАТЕНТОМ РФ по заявлению патентообладателя на срок, указанный в заявлении, но не более чем на три года, а исключительного права на промышленный образец и удостоверяющего это право патента - на срок, указанный в заявлении, но не более чем на десять лет.**

# 3.1.8. Виды договоров в области патентного права

### 3.1.8. Виды договоров в области патентного права

#### **Принудительная лицензия на изобретение, полезную модель или промышленный образец.**

Если изобретение или промышленный образец не используется либо недостаточно используется патентообладателем в течение четырех лет со дня выдачи патента, а полезная модель - в течение трех лет со дня выдачи патента, что приводит к недостаточному предложению соответствующих товаров, работ или услуг на рынке, любое лицо, желающее и готовое использовать такие изобретение, полезную модель или промышленный образец, **при отказе патентообладателя от заключения с этим лицом лицензионного договора** на условиях, соответствующих установившейся практике, вправе обратиться в суд с иском к патентообладателю о предоставлении ***принудительной простой (неисключительной) лицензии*** на использование на территории Российской Федерации изобретения, полезной модели или промышленного образца.

### 3.1.8. Виды договоров в области патентного права

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

Если патентообладатель не докажет, что **неиспользование или недостаточное использование им изобретения, полезной модели или промышленного образца обусловлено уважительными причинами**, суд принимает решение **о предоставлении лицензии и об условиях ее предоставления**.

Суммарный размер платежей за такую лицензию должен быть установлен в решении суда не ниже цены лицензии, определяемой при сравнимых обстоятельствах.

### 3.1.8. Виды договоров в области патентного права

**Действие принудительной простой (неисключительной) лицензии может быть прекращено в судебном порядке по иску патентообладателя, если обстоятельства, обусловившие предоставление такой лицензии, перестанут существовать и их возникновение вновь маловероятно.**

**В этом случае суд устанавливает срок и порядок прекращения принудительной простой (неисключительной) лицензии и возникших в связи с получением этой лицензии прав.**

### 3.1.8. Виды договоров в области патентного права

Предоставление **принудительной простой (неисключительной) лицензии** на использование изобретения, относящегося к **технологии полупроводников**, допускается исключительно для его **некоммерческого использования** в государственных, общественных и иных публичных интересах или для изменения положения, которое в установленном порядке признано нарушающим требования антимонопольного законодательства Российской Федерации.

### 3.1.8. Виды договоров в области патентного права

Если патентообладатель **не может использовать изобретение, на которое он имеет исключительное право**, не нарушая при этом прав обладателя другого патента (**первого патента**) на изобретение или полезную модель, отказавшегося от заключения лицензионного договора на условиях, соответствующих установившейся практике, **обладатель патента (второго патента)** имеет право обратиться в суд с иском к обладателю первого патента **о предоставлении принудительной простой (неисключительной) лицензии** на использование на территории Российской Федерации изобретения или полезной модели обладателя первого патента.

### 3.1.8. Виды договоров в области патентного права

В исковом требовании должны быть указаны **предлагаемые владельцем второго патента** условия предоставления ему такой лицензии, в том числе объем использования изобретения или полезной модели, размер, порядок и сроки платежей.

Если этот патентообладатель, **имеющий исключительное право на такое зависимое изобретение**, докажет, что оно представляет собой **важное техническое достижение и имеет существенные экономические преимущества** перед изобретением или полезной моделью владельца первого патента, суд принимает решение о предоставлении ему принудительной простой (неисключительной) лицензии.

**Полученное по этой лицензии право использования изобретения, охраняемое первым патентом, не может быть передано другим лицам, кроме случая отчуждения второго патента.**

### 3.1.8. Виды договоров в области патентного права

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

В случае предоставления в соответствии с настоящим пунктом **принудительной простой (неисключительной) лицензии** обладатель патента на изобретение или полезную модель, право на использование которых предоставлено на основании указанной лицензии, также имеет право **на получение простой (неисключительной) лицензии на использование зависимого изобретения**, в связи с которым была выдана принудительная простая (неисключительная) лицензия, на условиях, соответствующих установившейся практике.

### 3.1.8. Виды договоров в области патентного права

На основании решения суда федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности **осуществляет государственную регистрацию принудительной простой (неисключительной) лицензии.**

## Договор об отчуждении исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

По договору об отчуждении исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец (**договор об отчуждении патента**) одна сторона (**патентообладатель**) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на соответствующий результат интеллектуальной деятельности в полном объеме другой стороне - приобретателю исключительного права (**приобретателю патента**).

### 3.1.8. Виды договоров в области патентного права

Заявитель, являющийся автором изобретения, при подаче заявки на выдачу патента на изобретение **может приложить к документам заявки заявление о том, что в случае выдачи патента он обязуется заключить договор об отчуждении патента** на условиях, соответствующих установившейся практике, с любым гражданином Российской Федерации или российским юридическим лицом, кто первым изъявил такое желание и уведомил об этом патентообладателя и федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

При наличии такого заявления патентные пошлины, в отношении заявки на выдачу патента на изобретение и в отношении патента, выданного по такой заявке, с заявителя не взимаются.

### 3.1.8. Виды договоров в области патентного права

Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности **публикует в официальном бюллетене сведения об указанном заявлении.**

Лицо, заключившее с патентообладателем на основании его заявления договор об отчуждении патента на изобретение, обязано уплатить все патентные пошлины, от уплаты которых был освобожден заявитель (патентообладатель). В дальнейшем патентные пошлины уплачиваются в установленном порядке.

Для регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности договора об отчуждении патента к заявлению о регистрации договора должен быть приложен документ, подтверждающий уплату всех патентных пошлин, от уплаты которых был освобожден заявитель (патентообладатель)

### 3.1.8. Виды договоров в области патентного права

Если в течение двух лет со дня публикации сведений о выдаче патента на изобретение, в отношении которого было сделано заявление, в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности не поступило письменное уведомление о желании заключить договор об отчуждении патента, патентообладатель может подать в указанный федеральный орган ходатайство об отзыве своего заявления.

В этом случае патентные пошлины, от уплаты которых заявитель (патентообладатель) был освобожден, подлежат уплате.

Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности публикует в официальном бюллетене сведения об отзыве заявления.

#### **Лицензионный договор о предоставлении права использования изобретения, полезной модели или промышленного образца.**

По лицензионному договору одна сторона - патентообладатель (**лицензиар**) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (**лицензиату**) удостоверенное патентом право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца в установленных договором пределах.

## **Открытая лицензия на изобретение, полезную модель или промышленный образец.**

Патентообладатель может подать в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности **заявление о возможности предоставления любому лицу права использования изобретения, полезной модели или промышленного образца (открытой лицензии).**

В этом случае **размер патентной пошлины за поддержание патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец в силе уменьшается на пятьдесят процентов** начиная с года, следующего за годом публикации федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности сведений об открытой лицензии.

### 3.1.8. Виды договоров в области патентного права

**Условия лицензии**, на которых право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца может быть предоставлено любому лицу, сообщаются патентообладателем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, который **публикует за счет патентообладателя соответствующие сведения об открытой лицензии.**

Патентообладатель обязан заключить с лицом, изъявившим желание использовать указанные изобретение, полезную модель или промышленный образец, лицензионный договор на условиях простой (неисключительной) лицензии.

### 3.1.8. Виды договоров в области патентного права

Если патентообладатель **в течение двух лет со дня публикации сведений об открытой лицензии не получал предложений** в письменной форме о заключении лицензионного договора на условиях, содержащихся в его заявлении, по истечении двух лет он может подать в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности **ходатайство об отзыве своего заявления об открытой лицензии.**

В этом случае патентная пошлина за поддержание патента в силе подлежит доплате за период, прошедший со дня публикации сведений об открытой лицензии, и в дальнейшем уплачивается в полном размере. Указанный федеральный орган **публикует в официальном бюллетене сведения об отзыве заявления.**

### 3.1.8. Виды договоров в области патентного права

**Форма и государственная регистрация договоров о распоряжении исключительным правом на изобретение, полезную модель и промышленный образец.**

**Договор об отчуждении патента, лицензионный договор, а также другие договоры, посредством которых осуществляется распоряжение исключительным правом на изобретение, полезную модель или промышленный образец, заключаются в письменной форме и подлежат государственной регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности.**

**СПАСИБО  
ЗА ВНИМАНИЕ!**