МВД России
Санкт-Петербургский университет

А. А. Молчанов

ПОСТАТЕЙНЫЙ КОММЕНТАРИЙ ЧЕТВЕРТОЙ ЧАСТИ ГРАЖДАНСКОГО КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Научно-практический комментарий

Санкт-Петербург
2025

План-график 2025, поз. 80

УДК 347.1
ББК 67.404
М76

М76 Молчанов, Александр Александрович. Постатейный комментарий четвертой части Гражданского кодекса Российской Федерации : научно-практический комментарий / А. А. Молчанов. – Санкт-Петербург : СПбУ МВД России, 2025. – 640 с. ; 21 см. – 100 экз.

EDN: OMKRLB

Издание содержит постатейный научно-практический комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации. Комментарии к статьям Кодекса основаны на доктрине гражданского права и практическом применении используемых в нем материалах. Все нормы рассмотрены в согласованности с правилами других законов и иных нормативных актов. Пособие способствует приобретению соответствующих профессиональных и профессионально-специализированных компетенций обучающихся, предполагает обладание комплексом навыков, знаний и умений.

Предназначен для научно-педагогического состава, адъюнктов, курсантов, слушателей Санкт-Петербургского университета МВД России.

УДК 347.1
ББК 67.404

Рецензенты:
Костюченко Е. Ю., кандидат юридических наук, доцент
(Московский областной филиал Московского университет МВД России имени В. Я. Кикотя);
Потетинов В. А., кандидат юридических наук, доцент
(Белгородский юридический институт МВД России имени И. Д. Путилина)

© Санкт-Петербургский университет МВД России, 2025
© Молчанов А. А., 2025

ОГЛАВЛЕНИЕ

ГРАЖДАНСКИЙ КОДЕКС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ. ЧАСТЬ ЧЕТВЕРТАЯ 18
Раздел VII. Общие положения 18
Глава 69. Гражданское законодательство 18
Статья 1225. Охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации 18
Статья 1226. Интеллектуальные права 20
Статья 1227. Интеллектуальные права и вещные права 23
Статья 1228. Автор результата интеллектуальной деятельности 24
Статья 1229. Исключительное право 27
Статья 1230. Срок действия исключительных прав 31
Статья 1231. Действие исключительных и иных интеллектуальных прав на территории Российской Федерации 34
Статья 1231.1. Объекты, включающие официальные символы, наименования и отличительные знаки 38
Статья 1232. Государственная регистрация результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации 39
Статья 1233. Распоряжение исключительным правом 44
Статья 1234. Договор об отчуждении исключительного права 46
Статья 1235. Лицензионный договор 49
Статья 1236. Виды лицензионных договоров 53
Статья 1237. Исполнение лицензионного договора 54
Статья 1238. Сублицензионный договор 55
Статья 1239. Принудительная лицензия 57
Статья 1240. Использование результата интеллектуальной деятельности в составе сложного объекта 57
Статья 1240.1. Результат интеллектуальной деятельности, созданный при выполнении государственного или муниципального контракта 60
Статья 1241. Переход исключительного права к другим лицам без договора 66
Статья 1242. Организации, осуществляющие коллективное управление авторскими и смежными правами 68
Статья 1243. Исполнение организациями по управлению правами на коллективной основе договоров с правообладателями ... 71
Статья 1243.1. Порядок выплаты вознаграждения за использование объектов авторских и смежных прав путем зачисления средств на номинальный счет 75
Статья 1244. Государственная аккредитация организаций по управлению правами на коллективной основе 79
Статья 1244.1. Наблюдательный совет аккредитованной организации ... 84

Статья 1244.2. Управление исключительными правами на объекты авторских и смежных прав, авторы или иные правообладатели, которых предполагаются неизвестными 85
Статья 1245. Вознаграждение за свободное воссоздание фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях 91
Статья 1246. Государственное регулирование отношений в сфере интеллектуальной собственности 93
Статья 1247. Патентные поверенные 99
Статья 1248. Споры, связанные с защитой интеллектуальных прав .. 100
Статья 1249. Патентные и иные пошлины 103
Статья 1250. Защита интеллектуальных прав 106
Статья 1251. Защита личных неимущественных прав 109
Статья 1252. Защита исключительных прав 111
Статья 1253. Ликвидация юридического лица и прекращение деятельности индивидуального предпринимателя в связи с нарушением исключительных прав 118
Статья 1253.1. Особенности ответственности информационного посредника 118
Статья 1254. Особенности защиты прав лицензиата 121
Глава 70. Гражданское законодательство 124
Статья 1255. Авторские права 124
Статья 1256. Действие исключительного права на произведения науки, литературы и искусства на территории Российской Федерации 126
Статья 1257. Автор произведения 127
Статья 1258. Соавторство 128
Статья 1259. Объекты авторских прав 130
Статья 1260. Переводы, иные производные произведения. Составные произведения 133
Статья 1261. Программы для ЭВМ 136
Статья 1262. Государственная регистрация программ для ЭВМ и баз данных 138
Статья 1263. Аудиовизуальное произведение 143
Статья 1264. Проекты официальных документов, символов и знаков ... 146
Статья 1265. Право авторства и право автора на имя 148
Статья 1266. Право на неприкосновенность произведения и защита произведения от искажений 149
Статья 1267. Охрана авторства, имени автора и неприкосновенности произведения после смерти автора 152
Статья 1268. Право на обнародование произведения 154
Статья 1269. Право на отзыв 155
Статья 1270. Исключительное право на произведение 155
Статья 1271. Знак охраны авторского права 161

Статья 1272. Распространение оригинала или экземпляров опубликованного произведения 163
Статья 1273. Свободное воспроизведение произведения в личных целях 163
Статья 1274. Свободное использование произведения в информационных, научных, учебных или культурных целях 165
Статья 1275. Свободное использование произведения библиотеками, архивами и образовательными организациями 171
Статья 1276. Свободное использование произведения, постоянно находящегося в месте, открытом для свободного посещения 175
Статья 1277. Свободное публичное исполнение правомерно обнародованного музыкального произведения 176
Статья 1278. Свободное воспроизведение произведения для целей правоприменения 178
Статья 1279. Свободная запись произведения организацией эфирного вещания в целях краткосрочного пользования .. 178
Статья 1280. Право пользователя программы для ЭВМ и базы данных . 180
Статья 1280.1. Использование правомерно обнародованных произведения литературы, изобразительного искусства, декоративно-прикладного искусства, фотографического произведения, произведения, полученного способами, аналогичными фотографии, музыкального произведения (с текстом или без текста), автор или иной правообладатель которых предполагается неизвестным 183
Статья 1281. Срок действия исключительного права на произведение . 186
Статья 1282. Переход произведения в общественное достояние 188
Статья 1283. Переход исключительного права на произведение по наследству 189
Статья 1284. Обращение взыскания на исключительное право на произведение и на право использования произведения по лицензии 190
Статья 1285. Договор об отчуждении исключительного права на произведение 191
Статья 1286. Лицензионный договор о предоставлении права использования произведения 193
Статья 1286.1. Открытая лицензия на использование произведения науки, литературы или искусства 196
Статья 1287. Особые условия издательского лицензионного договора . 199
Статья 1288. Договор авторского заказа 200
Статья 1289. Срок исполнения договора авторского заказа 201

Статья 1290. Ответственность по договорам, заключаемым автором

произведения 202
Статья 1291. Отчуждение оригинала произведения и исключительное право на произведение 203
Статья 1292. Право доступа 204
Статья 1293. Право следования 204
Статья 1294. Права автора произведения архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства ... 206
Статья 1295. Служебное произведение 208
Статья 1296. Произведения, созданные по заказу 210
Статья 1297. Произведения, созданные при выполнении работ по договору 212
Статья 1298. Произведения науки, литературы и искусства, созданные по государственному или муниципальному контракту 214
Статья 1299. Технические средства защиты авторских прав 216
Статья 1300. Информация об авторском праве 218
Статья 1301. Ответственность за нарушение исключительного права на произведение 219
Статья 1302. Обеспечение иска по делам о нарушении авторских прав .. 221
Глава 71. Права, смежные с авторскими 224
§ 1. Общие положения 224
Статья 1303. Основные положения 224
Статья 1304. Объекты смежных прав 226
Статья 1305. Знак правовой охраны смежных прав 230
Статья 1306. Использование объектов смежных прав без согласия правообладателя и без уплаты вознаграждения 232
Статья 1306.1. Использование правомерно обнародованных фонограмм и исполнений, правообладатель которых предполагается неизвестным 233
Статья 1307. Договор об отчуждении исключительного права на объект смежных прав 234
Статья 1308. Лицензионный договор о предоставлении права использования объекта смежных прав 235
Статья 1308.1. Переход исключительных прав на объекты смежных прав по наследству 237
Статья 1309. Технические средства защиты смежных прав 238
Статья 1310. Информация о смежном праве 240
Статья 1311. Ответственность за нарушение исключительного права на объект смежных прав 241
Статья 1312. Обеспечение иска по делам о нарушении смежных прав . 243
§ 2. Права на исполнение 244
Статья 1313. Исполнитель 244
Статья 1314. Смежные права на совместное исполнение 245
Статья 1315. Права исполнителя 247
Статья 1316. Охрана авторства, имени исполнителя

и неприкосновенности исполнения после смерти исполнителя 248
Статья 1317. Исключительное право на исполнение 250
Статья 1318. Срок действия исключительного права на исполнение, переход этого права по наследству и переход исполнения в общественное достояние 254
Статья 1319. Обращение взыскания на исключительное право на исполнение и на право использования исполнения по лицензии 256
Статья 1320. Исполнение, созданное в порядке выполнения служебного задания 257
Статья 1321. Действие исключительного права на исполнение на территории Российской Федерации 259
§ 3. Право на фонограмму 259
Статья 1322. Изготовитель фонограммы 259
Статья 1323. Права изготовителя фонограммы 260
Статья 1324. Исключительное право на фонограмму 262
Статья 1325. Распространение оригинала или экземпляров опубликованной фонограммы 264
Статья 1326. Использование фонограммы, опубликованной в коммерческих целях 264
Статья 1327. Срок действия исключительного права на фонограмму, переход этого права к правопреемникам и переход фонограммы в общественное достояние 266
Статья 1328. Действие исключительного права на фонограмму на территории Российской Федерации 268
§ 4. Право организаций эфирного и кабельного вещания 268
Статья 1329. Организация эфирного или кабельного вещания 268
Статья 1330. Исключительное право на сообщение радио- или телепередач 269
Статья 1331. Срок действия исключительного права на сообщение радио- или телепередачи, переход этого права к правопреемникам и переход сообщения радио- или телепередачи в общественное достояние 271
Статья 1332. Действие исключительного права на сообщение радио- или телепередачи на территории Российской Федерации .. 272
§ 5. Право изготовителя базы данных 273
Статья 1333. Изготовитель базы данных 273
Статья 1334. Исключительное право изготовителя базы данных 274
Статья 1335. Срок действия исключительного права изготовителя базы данных 276
Статья 1335.1. Действия, не являющиеся нарушением исключительного права изготовителя базы данных 276
Статья 1336. Действие исключительного права изготовителя базы данных на территории Российской Федерации 278

§ 6. Право публикатора на произведение науки, литературы или искусства 279
Статья 1337. Публикатор 279
Статья 1338. Права публикатора 279
Статья 1339. Исключительное право публикатора на произведение . 280
Статья 1340. Срок действия исключительного права публикатора на произведение 282
Статья 1341. Действие исключительного права публикатора на произведение на территории Российской Федерации ... 282
Статья 1342. Досрочное прекращение исключительного права публикатора на произведение 283
Статья 1343. Отчуждение оригинала произведения и исключительное право публикатора на произведение 283
Статья 1344. Распространение оригинала или экземпляров произведения, охраняемого исключительным правом публикатора 284
Глава 72. Патентное право 285
§ 1. Основные положения 285
Статья 1345. Патентные права 285
Статья 1346. Действие исключительных прав на изобретения, полезные модели и промышленные образцы на территории Российской Федерации 286
Статья 1347. Автор изобретения, полезной модели или промышленного образца 287
Статья 1348. Соавторы изобретения, полезной модели или промышленного образца 290
Статья 1349. Объекты патентных прав 292
Статья 1350. Условия патентоспособности изобретения 293
Статья 1351. Условия патентоспособности полезной модели 297
Статья 1352. Условия патентоспособности промышленного образца ... 299
Статья 1353. Государственная регистрация изобретений, полезных моделей и промышленных образцов 302
Статья 1354. Патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец 304
Статья 1355. Государственное стимулирование создания и использования изобретений, полезных моделей и промышленных образцов 305
§ 2. Патентные права 307
Статья 1356. Право авторства на изобретение, полезную модель или промышленный образец 307
Статья 1357. Право на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец 308
Статья 1358. Исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец 309
Статья 1358.1. Зависимое изобретение, зависимая полезная модель, зависимый промышленный образец 312

Статья 1359. Действия, не являющиеся нарушением исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец 313
Статья 1360. Использование изобретения, полезной модели или промышленного образца в интересах национальной безопасности 314
Статья 1360.1. Использование изобретения для производства лекарственного средства в целях его экспорта в соответствии с международным договором Российской Федерации 317
Статья 1361. Право преждепользования на изобретение, полезную модель или промышленный образец 318
Статья 1362. Принудительная лицензия на изобретение, полезную модель или промышленный образец 319
Статья 1363. Сроки действия исключительных прав на изобретение, полезную модель, промышленный образец..... 322
Статья 1364. Переход изобретения, полезной модели или промышленного образца в общественное достояние . 326
§ 3. Распоряжение исключительным правом на изобретение, полезную модель или промышленный образец 327
Статья 1365. Договор об отчуждении исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец 327
Статья 1366. Публичное предложение заключить договор об отчуждении патента на изобретение 328
Статья 1367. Лицензионный договор о предоставлении права использования изобретения, полезной модели или промышленного образца 330
Статья 1368. Открытая лицензия на изобретение, полезную модель или промышленный образец 332
Статья 1369. Форма договора о распоряжении исключительным правом на изобретение, полезную модель или промышленный образец и государственная регистрация перехода исключительного права, его залога и предоставления права использования изобретения, полезной модели или промышленного образца 334
§ 4. Изобретение, полезная модель и промышленный образец, созданные в связи с выполнением служебного задания или при выполнении работ по договору 335
Статья 1370. Служебное изобретение, служебная полезная модель, служебный промышленный образец 335
Статья 1371. Изобретение, полезная модель или промышленный образец, созданные при выполнении работ по договору... 340
Статья 1372. Промышленный образец, созданный по заказу 341

Статья 1373. Изобретение, полезная модель, промышленный образец, созданные при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту 342
§ 5. Получение патента 346
1. Заявка на выдачу патента, ее изменение и отзыв 346
Статья 1374. Подача заявки на выдачу патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец 346
Статья 1375. Заявка на выдачу патента на изобретение 348
Статья 1376. Заявка на выдачу патента на полезную модель 349
Статья 1377. Заявка на выдачу патента на промышленный образец 351
Статья 1378. Внесение изменений в документы заявки на изобретение, полезную модель или промышленный образец 352
Статья 1379. Преобразование заявки на изобретение, полезную модель или промышленный образец 354
Статья 1380. Отзыв заявки на изобретение, полезную модель или промышленный образец 355
2. Приоритет изобретения, полезной модели и промышленного образца .. 356
Статья 1381. Установление приоритета изобретения, полезной модели или промышленного образца 356
Статья 1382. Конвенционный приоритет изобретения, полезной модели и промышленного образца 358
Статья 1383. Последствия совпадения дат приоритета изобретения, полезной модели или промышленного образца 361
3. Экспертиза заявки на выдачу патента. Временная правовая охрана изобретения и промышленного образца 363
Статья 1384. Формальная экспертиза заявки на изобретение 363
Статья 1385. Публикация сведений о заявке на изобретение и промышленный образец 367
Статья 1386. Экспертиза заявки на изобретение по существу 370
Статья 1387. Решение о выдаче патента на изобретение, об отказе в его выдаче или о признании заявки отозванной 375
Статья 1388. Право заявителя знакомиться с патентными материалами 376
Статья 1389. Восстановление пропущенных сроков, связанных с проведением экспертизы заявки на изобретение 377
Статья 1390. Экспертиза заявки на полезную модель 379
Статья 1391. Экспертиза заявки на промышленный образец 382
Статья 1392. Временная правовая охрана изобретения и промышленного образца 384
4. Регистрация изобретения, полезной модели, промышленного образца и выдача патента 386
Статья 1393. Порядок государственной регистрации изобретения, полезной модели, промышленного образца и выдача патента 386

Статья 1394. Публикация сведений о выдаче патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец 391
Статья 1395. Патентование изобретений или полезных моделей в иностранных государствах и в международных организациях 392
Статья 1396. Международные и евразийские заявки, имеющие силу заявок, предусмотренных настоящим Кодексом 395
Статья 1397. Евразийский патент и патент Российской Федерации на идентичные изобретения 397
§ 6. Прекращение и восстановление действия патента 398
Статья 1398. Признание недействительным патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец 398
Статья 1399. Досрочное прекращение действия патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец 403
Статья 1400. Восстановление действия патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец. Право послепользования 404
§ 7. Особенности правовой охраны и использования секретных изобретений .. 407
Статья 1401. Подача и рассмотрение заявки на выдачу патента на секретное изобретение 407
Статья 1402. Государственная регистрация секретного изобретения и выдача патента на него. Распространение сведений о секретном изобретении 412
Статья 1403. Изменение степени секретности и рассекречивание изобретений 414
Статья 1404. Признание недействительным патента на секретное изобретение, выданного уполномоченным органом 415
Статья 1405. Исключительное право на секретное изобретение 417
§ 8. Защита прав авторов и патентообладателей 419
Статья 1406. Споры, связанные с защитой патентных прав 419
Статья 1406.1. Ответственность за нарушение исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец 421
Статья 1407. Публикация решения суда о нарушении патента 422
Глава 73. Право на селекционное достижение 424
§ 1. Основные положения 424
Статья 1408. Права на селекционные достижения 424
Статья 1409. Действие исключительного права на селекционные достижения на территории Российской Федерации 425
Статья 1410. Автор селекционного достижения 425
Статья 1411. Соавторы селекционного достижения 426
Статья 1412. Объекты интеллектуальных прав на селекционные достижения 427
Статья 1413. Условия охраноспособности селекционного достижения .. 428

Статья 1414. Государственная регистрация селекционного достижения 431
Статья 1415. Патент на селекционное достижение 431
Статья 1416. Авторское свидетельство 432
Статья 1417. Государственное стимулирование создания и использования селекционных достижений 433
§ 2. Интеллектуальные права на селекционные достижения 434
Статья 1418. Право авторства на селекционное достижение 434
Статья 1419. Право на наименование селекционного достижения 434
Статья 1420. Право на получение патента на селекционное достижение 437
Статья 1421. Исключительное право на селекционное достижение 438
Статья 1422. Действия, не являющиеся нарушением исключительного права на селекционное достижение 440
Статья 1423. Принудительная лицензия на селекционное достижение . 441
Статья 1424. Срок действия исключительного права на селекционное достижение 443
Статья 1425. Переход селекционного достижения в общественное достояние 443
§ 3. Распоряжение исключительным правом на селекционное достижение 444
Статья 1426. Договор об отчуждении исключительного права на селекционное достижение 444
Статья 1427. Публичное предложение о заключении договора об отчуждении патента на селекционное достижение .. 446
Статья 1428. Лицензионный договор о предоставлении права использования селекционного достижения 448
Статья 1429. Открытая лицензия на селекционное достижение 449
§ 4. Селекционное достижение, созданное, выведенное или выявленное в порядке выполнения служебного задания или при выполнении работ по договору 451
Статья 1430. Служебное селекционное достижение 451
Статья 1431. Селекционные достижения, созданные, выведенные или выявленные по заказу 453
Статья 1432. Селекционные достижения, созданные, выведенные или выявленные при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту 454
§ 5. Получение патента на селекционное достижение. Прекращение действия патента на селекционное достижение 455
Статья 1433. Заявка на выдачу патента на селекционное достижение.... 455
Статья 1434. Приоритет селекционного достижения 457
Статья 1435. Предварительная экспертиза заявки на выдачу патента ... 458
Статья 1436. Временная правовая охрана селекционного достижения .. 459
Статья 1437. Экспертиза селекционного достижения на новизну..... 460
Статья 1438. Испытания селекционного достижения на отличимость, однородность, стабильность 460

Статья 1439. Порядок государственной регистрации селекционного достижения и выдача патента 462
Статья 1440. Сохранение селекционного достижения 464
Статья 1441. Признание патента на селекционное достижение недействительным 464
Статья 1442. Досрочное прекращение действия патента на селекционное достижение 466
Статья 1443. Публикация сведений о селекционных достижениях ... 466
Статья 1444. Использование селекционных достижений 467
Статья 1445. Патентование селекционного достижения в иностранных государствах 468
§ 6. Защита прав авторов селекционных достижений и иных патентообладателей 468
Статья 1446. Нарушение прав автора селекционного достижения или иного патентообладателя 468
Статья 1447. Публикация решения суда о нарушении исключительного права на селекционное достижение 469
Глава 74. Право на топологии интегральных микросхем 471
Статья 1448. Топология интегральной микросхемы 471
Статья 1449. Права на топологию интегральной микросхемы 472
Статья 1450. Автор топологии интегральной микросхемы 473
Статья 1451. Соавторы топологии интегральной микросхемы 473
Статья 1452. Государственная регистрация топологии интегральной микросхемы 474
Статья 1453. Право авторства на топологию интегральной микросхемы 479
Статья 1454. Исключительное право на топологию 480
Статья 1455. Знак охраны топологии интегральной микросхемы 481
Статья 1456. Действия, не являющиеся нарушением исключительного права на топологию 482
Статья 1457. Срок действия исключительного права на топологию 483
Статья 1457.1. Переход исключительного права на топологию по наследству 484
Статья 1458. Договор об отчуждении исключительного права на топологию 484
Статья 1459. Лицензионный договор о предоставлении права использования топологии интегральной микросхемы 485
Статья 1460. Форма договора о распоряжении исключительным правом на топологию и государственная регистрация перехода исключительного права на топологию, его залога и предоставления права использования топологии 487
Статья 1461. Служебная топология 489
Статья 1462. Топология, созданная при выполнении работ по договору 490
Статья 1463. Топология, созданная по заказу 491

Статья 1464. Топология, созданная при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту 492
Глава 75. Право на секрет производства (ноу-хау) 495
Статья 1465. Секрет производства (ноу-хау) 495
Статья 1466. Исключительное право на секрет производства 499
Статья 1467. Действие исключительного права на секрет производства 499
Статья 1468. Договор об отчуждении исключительного права на секрет производства 500
Статья 1469. Лицензионный договор о предоставлении права использования секрета производства 501
Статья 1470. Служебный секрет производства 503
Статья 1471. Секрет производства, полученный при выполнении работ по договору и при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту 503
Статья 1472. Ответственность за нарушение исключительного права на секрет производства 506
Глава 76. Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий 508
§ 1. Право на фирменное наименование 508
Статья 1473. Фирменное наименование 508
Статья 1474. Исключительное право на фирменное наименование ... 512
Статья 1475. Действие исключительного права на фирменное наименование на территории Российской Федерации 513
Статья 1476. Соотношение прав на фирменное наименование с правами на коммерческое обозначение и на товарный знак и знак обслуживания 515
§ 2. Право на товарный знак и право на знак обслуживания 516
1. Основные положения 516
Статья 1477. Товарный знак и знак обслуживания 516
Статья 1478. 518
Статья 1479. Действие исключительного права на товарный знак на территории Российской Федерации 518
Статья 1480. Государственная регистрация товарного знака 519
Статья 1481. Свидетельство на товарный знак 520
Статья 1482. Виды товарных знаков 522
Статья 1483. Основания для отказа в государственной регистрации товарного знака 523
2. Использование товарного знака и распоряжение исключительным правом на товарный знак 530
Статья 1484. Исключительное право на товарный знак 530
Статья 1485. Знак охраны товарного знака 532
Статья 1486. Последствия неиспользования товарного знака 533
Статья 1487. Исчерпание исключительного права на товарный знак 537

Статья 1488. Договор об отчуждении исключительного права на товарный знак 537
Статья 1489. Лицензионный договор о предоставлении права использования товарного знака 539
Статья 1490. Форма договора о распоряжении исключительным правом на товарный знак и государственная регистрация перехода исключительного права на товарный знак, залога исключительного права на товарный знак и предоставления права использования товарного знака .. 543
Статья 1491. Срок действия исключительного права на товарный знак . 544
3. Государственная регистрация товарного знака 546
Статья 1492. Заявка на товарный знак 546
Статья 1493. Право ознакомления с документами заявки на товарный знак 548
Статья 1494. Приоритет товарного знака 549
Статья 1495. Конвенционный и выставочный приоритет товарного знака 550
Статья 1496. Последствия совпадения дат приоритета товарных знаков 552
Статья 1497. Экспертиза заявки на товарный знак и внесение изменений в документы заявки 553
Статья 1498. Формальная экспертиза заявки на товарный знак 555
Статья 1499. Экспертиза обозначения, заявленного в качестве товарного знака 556
Статья 1500. Оспаривание решений по заявке на товарный знак 558
Статья 1501. Восстановление пропущенных сроков, связанных с проведением экспертизы заявки на товарный знак 560
Статья 1502. Отзыв заявки на товарный знак и выделение из нее другой заявки 561
Статья 1503. Порядок государственной регистрации товарного знака .. 563
Статья 1504. Выдача свидетельства на товарный знак 564
Статья 1505. Внесение изменений в Государственный реестр товарных знаков и в свидетельство на товарный знак 565
Статья 1506. Публикация сведений о государственной регистрации товарного знака 566
Статья 1507. Регистрация товарного знака в иностранных государствах и международная регистрация товарного знака 567
4. Особенности правовой охраны общеизвестного товарного знака 570
Статья 1508. Общеизвестный товарный знак 570
Статья 1509. Предоставление правовой охраны общеизвестному товарному знаку 572
5. Особенности правовой охраны коллективного знака 574
Статья 1510. Право на коллективный знак 574
Статья 1511. Государственная регистрация коллективного знака 575
6. Прекращение исключительного права на товарный знак 578

Статья 1512. Основания оспаривания и признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку 578
Статья 1513. Порядок оспаривания и признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку 583
Статья 1514. Прекращение правовой охраны товарного знака 585
7. Защита права на товарный знак 587
Статья 1515. Ответственность за незаконное использование товарного знака 587
§ 3. Право на географическое указание и наименование места происхождения товара 589
1. Основные положения 589
Статья 1516. Географическое указание и наименование места происхождения товара 589
Статья 1517. Действие исключительного права на географическое указание или наименование места происхождения товара на территории Российской Федерации 593
Статья 1518. Государственная регистрация географического указания .. 594
2. Использование географического указания 596
Статья 1519. Исключительное право на географическое указание 596
Статья 1520. Знак охраны географического указания и наименования места происхождения товара 598
Статья 1521. Действие правовой охраны географического указания 600
3. Государственная регистрация географического указания и предоставление исключительного права на географическое указание 600
Статья 1522. Заявка на географическое указание 600
Статья 1522.1. Особенности заявки на наименование места происхождения товара 604
Статья 1523. Экспертиза заявки на географическое указание и внесение изменений в документы заявки 609
Статья 1524. Формальная экспертиза заявки на географическое указание 609
Статья 1525. Экспертиза обозначения, заявленного в качестве географического указания или наименования места происхождения товара 611
Статья 1526. Решение, принятое по результатам рассмотрения возражения против предоставления правовой охраны географическому указанию и (или) против предоставления исключительного права на географическое указание ... 614
Статья 1527. Отзыв заявки на географическое указание 615
Статья 1528. Оспаривание заявителем решений по заявке на географическое указание. Восстановление пропущенных сроков 616

Статья 1529. Порядок государственной регистрации географического указания 617
Статья 1530. Выдача свидетельства об исключительном праве на географическое указание или наименование места происхождения товара 618
Статья 1531. Срок действия исключительного права на географическое указание или наименование места происхождения товара . 618
Статья 1532. Внесение изменений в Государственный реестр указаний и наименований 621
Статья 1533. Публикация сведений о государственной регистрации географического указания 622
Статья 1534. Регистрация географического указания в иностранных государствах 623
4. Прекращение правовой охраны географического указания и исключительного права на географическое указание 624
Статья 1535. Основания оспаривания и признания недействительным предоставления правовой охраны географическому указанию и исключительного права на такое географическое указание 624
Статья 1536. Прекращение правовой охраны географического указания и действия исключительного права на такое географическое указание 627
5. Защита географического указания и наименования места происхождения товара 629
Статья 1537. Ответственность за незаконное использование географического указания и наименования места происхождения товара 629
§ 4. Право на коммерческое обозначение 631
Статья 1538. Коммерческое обозначение 631
Статья 1539. Исключительное право на коммерческое обозначение 632
Статья 1540. Действие исключительного права на коммерческое обозначение 637
Статья 1541. Соотношение права на коммерческое обозначение с правами на фирменное наименование и товарный знак 637
Глава 77. Право использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии (статьи 1542–1551) 639

ГРАЖДАНСКИЙ КОДЕКС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ. ЧАСТЬ ЧЕТВЕРТАЯ

РАЗДЕЛ VII. ПРАВА НА РЕЗУЛЬТАТЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ И СРЕДСТВА ИНДИВИДУАЛИЗАЦИИ

ГЛАВА 69. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Статья 1225. Охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи приводится описание новшеств, предусматриваемых четвертой частью Гражданского кодекса Российской Федерации[1] (далее — ГК РФ), в которой урегулированы права на средства интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, и вводится дефиниция интеллектуальной собственности. В качестве последней следует воспринимать результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которые подлежат правовой охране.

Изложенное в комментируемой статье представление интеллектуальной собственности истолковывается уже, чем прежде оно использовалось в ст. 44 Конституции Российской Федерации 1993 года[2] и теперь упраздненной ст. 138 ГК РФ.

Прежде действовавшее законодательство не включало перечисление явственно сформулированных объектов правовой охраны, попадающих под мнение интеллектуальной собственности. Подобные взгляды законодателя («в случаях и в порядке, установленных Кодексом и другими законами»[3]) представляются всецело оправданными, поскольку не представляется возможным перечислять все виды охраняемых объектов интеллектуальной собственности, располагающих

---

[1] Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ (ред. от 22.07.2024) // Собрание законодательства Российской Федерации (далее — СЗ РФ). – 2006. – № 52 (ч. 1). – Ст. 5496.

[2] Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.) (ред. от 14.03.2020) // Официальный интернет-портал правовой информации «Pravo.gov». – URL: http://www.pravo.gov.ru (дата обращения: 06.10.2022).

[3] СЗ РФ. – 2006. – № 52 (1 ч.), ст. 5496.

устойчивой тенденцией к трансформации. Положение о том, что применение результатов интеллектуальной деятельности (средств индивидуализации), выступающих в качестве объектов исключительных прав, может осуществляться третьими лицами единственно при наличии согласия правообладателя, в особенности значимо для правоприменителя, так как его неисполнение при установленных обстоятельствах и значительном ущербе может приводить к уголовной ответственности. Помимо сказанного, мировой опыт последних трех десятилетий обнаруживает значительное расширение числа и видов охраняемых объектов интеллектуальной собственности. В связи с этим возможности законодателя, не модифицируя ГК РФ принятием надлежащих законов или внесением в них корректировок, отнести гарантированные охраняемые объекты к конкретному виду интеллектуальной собственности, видятся нам оперативными и целесообразными. Обращает на себя внимание и тот факт, что данный в ст. 1225 ГК РФ законодателем исчерпывающий перечень объектов интеллектуальной собственности, не подлежащий расширительному толкованию, вступает в недвусмысленное расхождение с понятием «интеллектуальная собственность», определенном в Конвенции, учредившей Всемирную организацию интеллектуальной собственности[1] (далее — ВОИС).

Интеллектуальная собственность, применительно названной Конвенции, включает права, которые относят:

– к литературным, художественным и иным научным произведениям;

– исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио- и телевизионным передачам;

– изобретениям во всех областях человеческой деятельности;

– научным открытиям;

– товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям, коммерческим обозначениям;

– защите против недобросовестной конкуренции;

– все остальные права, касающиеся интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях.

[1] Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности (подписана в Стокгольме 14 июля 1967 г.) // Ведомости Верховного Совета СССР. – 1968. – № 40. – Ст. 363.

2. Положение п. 2 комментируемой статьи дублирует норму ч. 1 ст. 44 Конституции Российской Федерации и согласовывает, что нормы, которые регулируют отношения в области интеллектуальной собственности, обязательно включаются в федеральные законы и соответственно охраняются ими, кроме того, в соответствии со ст. 3 ГК РФ, охранные нормы могут содержаться и в иных соответствующих нормативных правовых актах Российской Федерации.

Охрана предоставляется исключительно результатам интеллектуальной деятельности и средствам индивидуализации, которые перечислены в п. 1 комментируемой статьи. В число охраняемых в таком порядке результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, оказались не причислены доменные имена, наименования некоммерческих организаций (ст. 4 Федерального закона (далее — ФЗ) от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях»[1]), наименования (названия) средств массовой информации (ст. 2 Закона Российской Федерации от 27 декабря 1991 года № 2124-1 «О средствах массовой информации»[2]. Защита прав на них может быть произведена с применением общих положений ГК РФ о способах защиты гражданских прав (п. 33 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23 апреля 2019 г. № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»[3] (далее — постановление Пленума ВС РФ № 10)).

Статья 1226. Интеллектуальные права

КОММЕНТАРИЙ

1. Комментируемая статья фундаментально трансформирует структуру прав на результаты интеллектуальной деятельности и внедряет в обиход новый для российского правопорядка институт интеллектуальных прав.

В состав интеллектуальных прав включены:

– исключительные права, являющиеся имущественными;

– личные неимущественные права;

---

[1] О некоммерческих организациях : Федеральный закон от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ (ред. от 19.12.2022) // СЗ РФ. – 1996. – №3. – Ст. 145.

[2] О средствах массовой информации: закон Российской Федерации от 27 декабря 1991 г. № 2124-1 (ред. от 13.06.2023) // Российская газета. – 1992. – 8 февраля.

[3] Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23 апреля 2019 г. № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации (далее — Бюллетень ВС РФ). – 2019. – № 7.

– иные права (право следования, право доступа и др.).

2. Согласно п. 3 ст. 1228 ГК РФ исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, в процессе создания которой применен творческий труд, вначале возникает у его автора. Автор имеет возможность передачи этого права другому лицу благодаря договору, другие лица могут приобрести такое право по иным основаниям, которые заданы законом.

Речь идет о праве на имя, праве на прикосновенность произведения, праве на оглашение, праве на отзыв.

Автора произведения определяют, основываясь на законодательство, которое действовало на момент создания соответствующего произведения (п. 26 постановления Пленума ВС РФ № 10).

3. Распространение личных неимущественных прав происходит только на определенный результат интеллектуальной деятельности, а принадлежать они могут лишь физическим лицам. К числу таких результатов относят: произведения науки, литературы и искусства (ст. 1259 ГК РФ); программы для электронных вычислительных машин (ст. 1261 ГК РФ); базы данных как приравненные к объектам авторского права (ст. 1262 ГК РФ); исполнения (ст. 1304 ГК РФ); изобретения, полезные модели и промышленные образцы (ст. 1349 ГК РФ); селекционные достижения (ст. 1412 ГК РФ); топологии интегральных микросхем (ст. 1448 ГК РФ); секреты производства (ноу-хау) (ст. 1465 ГК РФ).

4. Оборот «иные права» это новая категория прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, прежде в федеральных законах, посвященных интеллектуальной собственности, не предусматривались. Тем не менее, сами права, отнесенные законодателем к «иным» известны долгое время и свойственны обладателям прав на произведения изобразительного искусства. Речь, прежде всего, идет о праве следования и праве доступа. Поскольку данные права имеют прямую связь с материальными носителями их следовало бы относить к числу имущественных прав. Но, принимая во внимание, что важнейшим критерием разграничения разделения на имущественные и неимущественные, является критерий оборотоспособности, ни право следования, ни право доступа не могут выступать предметами сделок. А их неразрывная связь с личностью правообладателя обеспечивает невозможность их отчуждения от него. Но, переход по наследству права следования законодатель допускает.

Регламентация такого авторского правомочия, как право доступа, оглашается в ст. 1292 ГК РФ. В силу указанной нормы, у автора произведения по изобразительному искусству есть возможность затребовать предоставления ему возможности реализовать право воспроизводить собственное произведение от собственника оригинала данного труда, но осуществить доставку самого оригинала произведения он может только своими силами, а требовать это сделать его собственника запрещено.

Урегулирование такого авторского правомочия, как право следования, оглашается в ст. 1293 ГК РФ. В силу указанной нормы, у автора произведения по изобразительному искусству есть возможность получить процентные отчисления от цены перепродажи при любой публичной перепродаже должного оригинала, если доверенным лицом, продавцом или в качестве покупателя примет участие художественный салон, галерея изобразительного искусства, магазин или иная похожая организация. В отношении к авторским рукописям (автографам) литературоведческих и музыкальных произведений в распоряжении авторов также может быть право следования. Правительство Российской Федерации уполномочено установить размеры применяемых отчислений, последовательность и условия их выплат.

Вопреки установленной неотчуждаемости права следования, его переход к наследникам автора на время действия исключительного права на передаваемое произведение допускается законом (п. 91 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 29.05.2012 г. № 9 «О судебной практике по делам о наследовании»[1] (далее — постановление Пленума ВС РФ № 9)).

Относящееся к гражданину исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, если оно сообразно комментируемой статье считается имущественным правом, в процессе его защиты нельзя взыскивать компенсацию морального вреда (п. 54 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 15.11.2022 г. № 33 «О практике применении судами норм о компенсации морального вреда»[2]).

[1] Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 29 мая 2012 г. № 9 «О судебной практике по делам о наследовании» (ред. от 24.12.2020) // Бюллетень ВС РФ. – 2012. – № 7.

[2] Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 15 ноября 2022 г. № 33 «О практике применения судами норм о компенсации морального вреда» // Бюллетень ВС РФ. – 2023. – № 2.

Статья 1227. Интеллектуальные права и вещные права

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи включено утверждение, которое исходит из того, что интеллектуальные права, относящиеся к охраняемому результату, не находятся в зависимости от вещных прав на вещественный объект, в котором проявляется такой результат. Поэтому следует учитывать разницу в режимах вещных и интеллектуальных прав, обусловленную различием в их объектах: вещи являются объектом для вещных прав, а результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации — объектом для интеллектуальных прав.

2. В пункте 2 комментируемой статьи законодатель определил отсутствие прямой зависимости перехода права собственности на вещь как на материальный носитель (письменный, обьемно-пространственный и др.) и перехода интеллектуальных прав на объекты, обнаруженные в подобном носителе. Подобной зависимости нет и между переходом права собственности на вещь как на материальный носитель, и предоставлением интеллектуальных прав на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, которые можно отыскать в этой вещи, как в материальном носителе, — такие интеллектуальные права также не переходят. Однако, абзацем вторым п. 1 ст. 1291 ГК РФ оговаривается специальное правило по отношению к оригиналу произведения, и затрагивает, редкие образцы рукописей, произведений живописи, скульптуры, которые выпущены в одном экземпляре. С передачей оригинала такого произведения от собственника к его приобретателю может перейти исключительное право на это произведение, если:

– собственник оригинала произведения, располагая исключительным правом не него, не является его автором,

– в договоре не оговаривается иной порядок или не введен запрет.

Похожее исключение включено в п. 1 ст. 1343 ГК РФ. При передаче собственником, располагающим исключительным правом публикатора на отчуждаемое произведение, его подлинника (рукописи, произведения живописи, скульптуры или другого сходного произведения), к приобретателю самостоятельно переходит и исключительное право публикатора. Диспозитивность этой нормы предполагает, что в договоре передачи подлинника можно записать другой распорядок или ввести запрет.

3. В пункте 3 комментируемой статьи введен законодательный запрет на применение норм о вещных правах, которые регламентированы в разделе II первой части ГК РФ «Право собственности и другие вещные права» по отношению к интеллектуальным правам. С оговоркой если другое не установлено правилами комментируемого раздела части четвертой ГК РФ.

С учетом положений ст. 1227 ГК РФ переход исключительного права, а равно предоставление права применения их результата организации, которая не представляется собственником закрепленного за ней имущества (государственное, муниципальное унитарное предприятие, учреждение), реализовывается в общей последовательности (заключение договора об отчуждении или лицензионного договора). Если в качестве приобретателя по договору выступает предприятие или учреждение, оно став правообладателем, независимо осуществляет исключительное право, принимает необходимые меры защиты и распоряжается им (п. 45 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1228. Автор результата интеллектуальной деятельности

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи вводится определение автора результата интеллектуальной деятельности. В качестве автора по российскому законодательству может стать только гражданин, чей творческий труд явился основой созданий произведения.

Обращает на себя внимание, что в комментируемой статье терминологически слово «гражданин» применено не вполне успешно. Гражданское законодательство Российской Федерации для определения человека в качестве субъекта гражданских прав и его ответственности обращается к понятию — «гражданин». Как правило, данное понятие охарактеризовывает человека не как «члена человеческой семьи», а как лицо, которое состоите в гарантированных взаимоотношениях с государством. Поэтому, гражданин входит в число понятий юридических.

Но на территории любого государства неизменно живут люди, являющиеся гражданами иных государств (иностранцы), а также люди, у которых отсутствует недвусмысленное гражданство — апатриды. Они, подчиняясь наличествующему в данном государстве правопорядку, имеют в своем распоряжении обусловленные права и обязанности. Но, поскольку гражданами такого государства, например

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Российской Федерации, они не являются, то и под понятие «граждане» их невозможно относить.

В международных соглашениях, как и в законодательстве различных стран, понятие «граждане» не употребляется, а прилагается понятие «физические лица», обладающее пространным содержанием, поскольку имеет ввиду всех людей как участников гражданских и прочих правоотношений на территории определенной страны (или стран).

В отечественном законодательстве люди в качестве субъектов гражданского права продолжительное время имели название «граждане» (ст. 9–12 ГК РСФСР 1964 г.[1]).

В первый раз выражение «граждане» и в скобках «физические лица» ввели в Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик, принятые Верховным Советом СССР 31 мая 1991 г.[2]. Данная формулировка используется и в ГК РФ 1994 года, в т. ч. в наименовании третьей главы.

Уместно ли из приводимой законодательной нормы сделать заключение об однозначности понятий «граждане» и «физические лица»? Представляется, что это было бы неверно, поскольку, хотя они содержательно и недалеки, но вместе с тем, как было препровождено, между ними есть существенные различия.

Двоякое обозначение одного и того же явления разрешает довольно ясно разграничивать рассматриваемые понятия в ходе регулирования имущественных и личных неимущественных отношений:

– если в законодательную норму вошло понятие «граждане», то это обозначает, что говорится единственно о российских гражданах;

– если же закон прилагает понятие «физические лица», то это обозначает, что говорится и о российских гражданах, и об иностранных гражданах, и о лицах без гражданства.

При использовании комментируемой нормы, надлежит помнить, что законодательство об авторском праве, которое действовало прежде, допускало применения авторского права как совмещения имущественных и неимущественных прав, в т. ч. для юридических лиц, тем самым признавало их авторами. Согласно абзацу 4 ст. 5

[1] Гражданский кодекс РСФСР (утв. ВС РСФСР 11.06.1964) (ред. от 26.11.2001) // Свод законов РСФСР. – Т. 2. – С. 7. – Документ утратил силу.

[2] Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик (утв. ВС СССР 31.05.1991 № 2211-1) (ред. от 26.11.2001) // Ведомости Совета Народных Депутатов и Верховного Совета СССР. – 1991. – № 26. – Ст. 733.

ФЗ от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ[1] (далее — ФЗ от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ), автора произведения или иного изначального правообладателя следует устанавливать сообразно законодательству, которое действовало на момент, когда произведение было создано.

И в корреспонденции со ст. 6 вышеупомянутого закона к правоотношениям, в которых участвуют такие юридические лица, следует применять правила части четвертой ГК РФ. В ходе их использования подобные юридические лица считаются в качестве авторов произведений.

2. В соответствии с абз. 2 п.1 комментируемой статьи запрещено признавать авторами результата интеллектуальной деятельности граждан, не привнесших персонального созидательного вклада в его создание, а только косвенно поучаствовавшим в его создании (технически, проконсультировав, организационно, оформительски, контролируя) в создании результата интеллектуальной деятельности.

Нельзя считать авторами произведения научных руководителей, консультантов, супругов или остальных родственников, членов семьи, помогавших автору в ходе создания произведения собственным участием, но не внесших действительного созидательного собственного вклада.

Под технической помощью следует понимать учебу, повышение квалификационного уровня, практическую подготовку, передачу практических навыков, консультации, рекомендации. Техническая помощь может содержать и передачу технических сведений[2].

В качестве консультационной помощи подразумевается рекомендация, даваемая специалистом.

В качестве организационной помощи подразумеваются действия, сосредоточенные на создании обстановки, способствующей созидательному процессу, например, приобретение полезных материалов, научной периодики, оплата пошлин и т. п.

3. В абзаце 1 п. 2 комментируемой статьи законодатель установил, что право авторства, а в случаях, регулируемых ГК РФ, право на

[1] О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации : Федеральный закон от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ (ред. от 29.12.2022) // СЗ РФ. – 2006. – № 52 (ч. 1). – Ст. 5497.

[2] Об утверждении списка микроорганизмов, токсинов, оборудования и технологий, подлежащих экспортному контролю : постановление Правительства Российской Федерации от 16 июля 2022 г. № 1287 (ред. от 13.12.2023) // СЗ РФ. – 2022. – № 30. – Ст. 5621.

имя и прочие личные неимущественные права (право на неприкосновенность произведения, право на объявление, право на отзыв), принадлежат автору надлежащего результата интеллектуальной деятельности (о личных неимущественных правах см. коммент. к ст. 1226 ГК РФ).

В абзаце 2 п. 2 комментируемой статьи установлена неотчуждаемость и непередаваемость всех личных неимущественных прав, которыми наделен автор. При отказе от настоящих прав никаких правовых последствий не возникает.

В абзаце 3 п. 2 комментируемой статьи гарантирована бессрочная охрана по поводу авторства и имени автора. После смерти автора защита его авторства и имени проводится любым заинтересованным лицом.

Исключение составляют случаи, когда автор (п. 2 ст. 1267 ГК РФ) или исполнитель (п. 2 ст. 1316 ГК РФ) сам указывает лицо, которому он поручает охрану своего авторства и имени после собственной смерти.

В любом случае авторство охраняется независимо от того, была ли предоставлена правовая охрана на момент создания соответствующего произведения (ст. 9 ФЗ от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ[1]).

4. В пункте 3 комментируемой статьи содержится разъяснение по вопросу об исключительном праве на результаты интеллектуальной деятельности, «созданные творческим трудом». Первоначально такое появляется у автора. К прочим лицам оно может переходить в силу договора либо по другим основаниям, которые указаны в законе.

5. В пункте 4 комментируемой статьи согласовывается институт соавторства, охватывающий процесс создания результата интеллектуальной деятельности коллективной созидательной работой двух и более граждан, совместно владеющими правами на результат их деятельности. Последовательность осуществления исключительного права, которое принадлежит нескольким соавторам, предусматривается ст. 1229 ГК РФ. Последовательность распоряжения таким исключительным правом предусматривается ст. 1233 ГК РФ.

Статья 1229. Исключительное право

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи зафиксировано право гражданина или юридического лица — правообладателей результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации —

[1] СЗ РФ. – 2022. – № 30. – Ст. 5621.

по собственному усмотрению распорядиться своим исключительным правом произвольным и согласованным с законом способом. Иной порядок распоряжения, как и запрет на него может предусматриваться только в ГК РФ.

В комментируемой статье введены законодательные коррективы в уразумение исключительных прав, которые более не отождествляются с понятием интеллектуальной собственности, как этого ранее требовали нормы ст. 128, 138 ГК РФ, и воспринимаются единым целым, а не как набор комплексных прав на отдельные способы использования.

Законодательно гарантирована возможность распорядиться исключительным правом, например, заключая одобренные законодателем виды договоров — об отчуждении, лицензионный, залога и пр. Законодателем поставлены границы допускаемого действия исключительных прав, т. е. случаи беспрепятственного применения многообразных объектов лицами, которые не являются их правообладателями.

В комментируемой статье также фиксируется значимый практический тезис о том, что отсутствие запрета правообладателя нельзя считать его позволением использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации. В соответствии со сказанным те третьи лица, которые имеют намерение использовать такие результаты или средства, следует получить позволение от правообладателя в требуемой форме.

В перечень нарушений исключительного права на результаты интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации не причислено применение результатов интеллектуальной деятельности, нашедших свое проявление в товарах (группах товаров), список которых определен приказом Минпромторга России от 21 июля 2023 г. № 2701[1], а также средств индивидуализации, которыми такие товары маркированы.

Действующее законодательство не отделяет имя к объектам, по поводу которых управомоченные субъекты наделяются исключительными правами по правилам ст. 1229 ГК РФ (определение

[1] Об утверждении перечня товаров (групп товаров), в отношении которых не применяются положения статей 1252, 1254, пункта 5 статьи 1286.1, статей 1301, 1311, 1406.1, подпункта 1 статьи 1446, статей 1472, 1515 и 1537 Гражданского кодекса Российской Федерации при условии введения указанных товаров (групп товаров) в оборот за пределами территории Российской Федерации правообладателями (патентообладателями), а также с их согласия : приказ Минпромторга России от 21 июля 2023 г. № 2701 (ред. от 05.07.2024) // Официальный интернет-портал правовой информации «Pravo.gov.ru». – URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001202308040119 (дата обращения: 04.08.2024).

Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации от 11.07.2017 г. № 53-КГ17-12[1]).

2. В пункте 2 комментируемой статьи гарантируется, что исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации может принадлежать как единственному лицу, так и совокупно нескольким лицам. В качестве исключения отделяется исключительное право на фирменное наименование, владельцем которого может обозначиться лишь одно лицо. Сообразно показанной норме, все сделки, ориентированные на появление двух или более владельцев исключительного права на фирменное наименование, считаются недействительными.

3. В пункте 3 комментируемой статьи зафиксирована возможность на случай совокупной принадлежности нескольким лицам исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации — каждому из этих правообладателей предоставляется возможность применения подобного результата или средства и распоряжения исключительным правом на него по собственному усмотрению, но в границах заключенного между ними соглашения.

Перспектива совместного распоряжения правообладателями исключительным правом на подобный результат или средство введена в качестве общего правила, исключения из которого могут оговариваться ГК РФ или напрямую соглашением правообладателей.

Разграничение доходов от описанного совместного использования или от совместного распоряжения исключительным правом производится в одинаковых частях между всех правообладателей. Другой порядок разделения доходов не запрещается устанавливать соглашением между ними.

Каждому правообладателю дается право независимо защищать собственные права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации.

4. В пункте 4 комментируемой статьи приведен список норм ГК РФ, в которых учтены закономерности возникновения независимых исключительных прав на один и тот же результат интеллектуальной

[1] Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации от 11 июля 2017 г. № 53-КГ17-12 // Справочно-правовая система «КонсультантПлюс» (далее — СПС «КонсультантПлюс»). – URL: https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=ARB&n=507901#KqC7iiU2MaNeNadJ1 (дата обращения: 04.08.2024).

деятельности или на одно и то же средство индивидуализации у различных лиц.

В пункте 3 ст. 1454 ГК РФ фиксируется самостоятельное исключительное право на топологию за лицом, которое независимо создало топологию, идентичную другой.

В пункте 2 ст. 1466 ГК РФ фиксируется самостоятельное исключительное право на секрет производства за лицом, которое стало обладателем сведений, образующих содержание охраняемого секрета производства, добросовестно и самостоятельно от прочих его обладателей.

В пункте 2 ст. 1518 ГК РФ фиксируется вверение исключительного права по поводу географического указания за лицом, которое его зарегистрировало, если товар, по поводу которого его регистрируют, соответствует требованиям, предъявляемым к географическим указаниям (п. 1 ст. 1516 ГК РФ).

Рассматривая дело о нарушении исключительного права на наименование места происхождения товара для нахождения доли истца в подлежащей взиманию компенсации суд привлекает к участию в деле всех правообладателей в качестве третьих лиц (определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 21.12.2022 № 305-ЭС22-17249 по делу № А40-157980/2021[1]).

5. В пункте5 комментируемой статьи предопределены случаи ограничения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации. В список подобных ограничений отнесено разрешенное использование результатов интеллектуальной деятельности без получения согласия на такие действия от правообладателя, но при оставлении за ними права получить вознаграждение.

Законодателем фиксируется возможность ограничить исключительное право по отношению к произведениям науки, литературы и искусства, объектам смежных прав, изобретениям и промышленным образцам, товарным знакам лишь ГК РФ при соблюдении ряда условий. А именно:

– такие ограничения по отношению к произведениям науки, литературы и искусства, объектам смежных прав согласуются с обычным

[1] Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 21 декабря 2022 г. № 305-ЭС22-17249 по делу № А40-157980/2021 // СПС «КонсультантПлюс». – URL: https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=ARB&n=742073&cacheid=5E2C6163D1F17B7307FC266A1230CE23&mode=splus&rnd=ZGDn4w#Dwf8iiUsxNWRpI941 (дата обращения: 04.08.2024).

применением произведений либо объектов смежных прав и не сдерживают неосновательным образом законные интересы правообладателей;

– такие смягчения условий по отношению к изобретениям и промышленным образцам безосновательно не противоречат обыкновенному использованию изобретений или промышленных образцов и не игнорируя легальные интересы третьих лиц не сдерживают неосновательным образом законные интересы правообладателей;

– такие ограничения по поводу товарных знаков учитывают законные интересы правообладателей и третьих лиц.

В соответствии с разъяснениями Пленума Верховного Суда Российской Федерации «Исходя из положений п. 2 ст. 1229 ГК РФ исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (исключение — право на фирменное наименование) может принадлежать совместно нескольким лицам, в том числе после перехода по наследству. Но это не значит, что названные лица имеют право разделять принадлежащее им исключительное право и выделять из него доли (п. 35 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1230. Срок действия исключительных прав

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи обусловлено действие исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации в течение недвусмысленного срока. Изъятие составляют случаи, прямо предусматриваемые законодателем. Например, в соответствии со ст. 1283 ГК РФ действие исключительного права на произведение прекращается в ситуации наследования выморочного имущества входящего в состав наследства, такое произведение переходит в общественное достояние. В отношении всех личных неимущественных прав функционирует бессрочная охрана (ст. 1228, 1267, 1316 ГК РФ и др.).

2. В пункте 2 комментируемой статьи, фиксируются правила о длительности периода действия исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, последовательности его исчисления, причинах и порядке его увеличения, а также основаниях и порядке его прекращения до истечения срока, которые заданы в следующих статьях ГК РФ:

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

– Статья 1281 — предопределяет срок действия исключительного права на произведение, которое функционирует прижизненно для автора и 70 лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора; об условиях и последовательности продления данного периода на четыре года объясняется в п.5 ст. 1281 (см. коммент. к ст. 1281).

– Статья 1318 — предопределяет срок действия исключительного права на исполнение, которое функционирует в течение всей жизни исполнителя, но не менее 50 лет, считая с 1 января года, следующего за годом, когда артист-исполнитель или дирижер осуществили исполнение, либо произвели его запись, сообщили в эфир или по кабелю, довели до всеобщего сообщения, в данной статье также предопределен срок действия исключительного права режиссера-постановщика спектакля на постановку, действие которого также реализовывается в течение всей жизни режиссера-постановщика, но не менее 50 лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором выполнено первое публичное исполнение такой постановки; об условиях и последовательности продления данного периода на четыре года объясняется в п.3 ст. 1318 (см. коммент. к ст. 1318).

– Статья 1327 — предопределяет срок действия исключительного права на фонограмму, которое функционирует в течение 50 лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором была осуществлена ее запись. При обнародовании фонограммы исключительное право также функционирует в течение 50 лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором она была обнародована при условии, что фонограмму обнародовали в течение 50 лет после осуществления ее записи (см. коммент. к ст. 1327).

– Статья 1331 — предопределяет срок действия исключительного права на сообщение радио- или телепередачи, которое длится в течение 50 лет, считая с 1 января года, следующего за годом, когда в эфир или по кабелю произошло такое сообщение соответствующей передачи (см. коммент. к ст. 1331).

– Статья 1335 — предопределяет срок действия исключительного права изготовителя базы данных, которое возникает в момент завершения ее создания и длится в течение 15 лет, считая с 1 января года, следующего за годом, когда она была создана. Исключительное право изготовителя базы данных, обнародованной в этот период, длится также 15 лет, считая с 1 января года, следующего за годом ее обнародования (см. коммент. к ст. 1335).

– Статья 1340 — предопределяет срок действия исключительного права публикатора на произведение, которое появляется в момент его обнародования и длится в течение 25 лет, считая с 1 января года, следующего за годом, когда его обнародовали (см. коммент. к ст. 1340). Досрочное прекращение исключительного права публикатора на произведение возможно лишь по решению суда (см. коммент. к ст. 1342).

– Статья 1363 — предопределяет сроки действия исключительных прав на изобретение, полезную модель и промышленный образец, исчисление которых ведется со дня подачи первоначальной заявки на выдачу патента в Роспатент, и составляют:

двадцать лет — для изобретений;

десять лет — для полезных моделей;

пять лет — для промышленных образцов (см. коммент. к ст. 1363).

Условия продления перечисленных сроков гарантированы в п. 2–4 ст.1363 ГК РФ, а основания досрочного прекращения действия соответствующего патента в ст. 1399 ГК РФ.

– Статья 1424 — предопределяет срок действия исключительного права на селекционное достижение и удостоверяющего это право патента, начало исчисления которого ведется со дня его государственной регистрации в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений и составляет 30 лет, а на сорта винограда, древесных декоративных, плодовых культур и лесных пород, в том числе их подвоев, срок действия исключительного права и удостоверяющего это право патента составляет 35 лет (см. коммент. к ст. 1424). Действие патента на селекционное достижение может быть прекращено досрочно (см. коммент. к ст. 1442).

– Статья 1457 — предопределяет срок действия исключительного права на топологию, которое длится в течение 10 лет (см. коммент. к ст. 1457).

– Статья 1467 — предопределяет, что исключительное право на секрет производства функционирует до тех пор, пока не утрачена конфиденциальность сведений, включенных в его содержании. С момента потери засекреченности соответственных сведений исключительное право на секрет производства перестает действовать для всех правообладателей (см. коммент. к ст. 1467).

– Статья 1475 — предопределяет, что исключительное право на фирменное наименование появляется со дня государственной регистрации юридического лица и прекращается в момент исключения фирменного наименования из единого государственного реестра

юридических лиц в связи с прекращением юридического лица либо изменением его фирменного наименования (см. коммент. к п.2 ст. 1475).

– Статья 1491 — предопределяет срок действия исключительного права на товарный знак, которое длится в течение 10 лет с даты подачи заявки на государственную регистрацию такого знака в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности либо в ситуации его регистрации по выделенной заявке с даты подачи первоначальной заявки (см. коммент. к ст. 1491). Условия досрочного прекращения исключительного права на товарный знак приведены в ст. 1514 ГК РФ.

– Статья 1531 — предопределяет срок действия исключительного права на географическое указание или наименование места происхождения товара, которое длится в течение 10 лет со дня подачи заявки на соответствующее указание или наименование в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

– Статья 1540 — предопределяет срок действия исключительного права на коммерческое обозначение, который прекращается, если правообладатель не использует его непрерывно в течение года (см. коммент. к ст. 1540).

Статья 1231. Действие исключительных и иных интеллектуальных прав на территории Российской Федерации

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи обусловлено действие исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации на территории Российской Федерации в корреспонденции с установленными международными договорами Российской Федерации и ГК РФ, что полностью отвечает принципам приоритета международных договоров над внутренним законодательством (ст. 15 Конституции РФ, ст. 7 ГК РФ).

2. К международным договорам, в которых принимает участие Российская Федерация, относят:

– Конвенцию, которой учреждена Всемирная организация интеллектуальной собственности[1];

– Парижскую конвенцию по охране промышленной собственности[2];

– Бернскую конвенцию по охране литературных и художественных произведений[3];

[1] Ведомости Верховного Совета СССР. – 1968. – № 40. – Ст. 363.

[2] Конвенция по охране промышленной собственности (закл. в Париже 20.03.1883) (ред. от 02.10.1979) // Закон. – 1999. – № 7.

– Будапештский договор о международном признании депонирования микроорганизмов для целей патентной процедуры[1];

– Всемирную конвенцию об авторском праве[2];

– Международную конвенцию об охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций[3];

– Конвенцию об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм[4];

– Конвенцию о распространении несущих программы сигналов, передаваемых при помощи спутников[5];

– Соглашение о мерах по предупреждению и пресечению использования ложных товарных знаков и географических указаний[6];

– Соглашение стран СНГ о сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав[7];

– Договор о законах по товарным знакам[8];

– Соглашение стран СНГ о мерах по охране промышленной собственности[9];

---

[3] Бернская Конвенция по охране литературных и художественных произведений от 09.09.1886 г. (ред. от 28.09.1979) // Бюллетень международных договоров. – 2003. – № 9.

[1] Будапештский договор о международном признании депонирования микроорганизмов для целей патентной процедуры (Будапешт, 28.04.1977) // Федеральная служба по интеллектуальной собственности (далее — Роспатент) : [официальный сайт]. – URL: https://rospatent.gov.ru/ru/documents/budapeshtskiy-dogovor-o-mezhdunarodnom-priznanii-deponirovaniya-mikroorganizmov-dlya-celey-patentnoy-procedury (дата обращения: 04.08.2024).

[2] Всемирная конвенция об авторском праве (закл. в г. Женеве 06.09.1952) // Авторское право. Бюллетень UNESCO. Изъятия и ограничения авторского права в цифровой среде. – 2003. – № 1. – Т. XXXVII. – С. 77–90.

[3] Международная конвенция об охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций (закл. в Риме 26.10.1961) // Бюллетень международных договоров. – 2005. – № 7.

[4] Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм (закл. в Женеве 29.10.1971) // Бюллетень международных договоров. – 1999. – № 8.

[5] Конвенция о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники (закл. в Брюсселе 21.05.1974) // Ведомости Верховного Совета СССР. – 1988. – № 34. – Ст. 550.

[6] Соглашение о сотрудничестве государств - участников СНГ по предупреждению и пресечению использования ложных товарных знаков и географических указаний (закл. в Минске 28.05.2021) // Бюллетень международных договоров. – 2024. – № 6.

[7] Соглашение стран СНГ от 24.09.1993 г. «О сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав» // Бюллетень международных договоров. – 2008. – № 3.

[8] Договор о законах по товарным знакам (вместе с «Инструкцией к Договору...», «Типовыми международными бланками») (подп. в г. Женеве 27.10.1994) // Роспатент : [официальный сайт]. – URL: https://rospatent.gov.ru/ru/docs/interdocs/TLT (дата обращения: 04.08.2024).

[9] Соглашение о мерах по охране промышленной собственности и создании Межгосударственного Совета по вопросам охраны промышленной собственности (подп. в Минске,

– Локарнское соглашение, устанавливающее международную классификацию промышленных образцов[1];

– Мадридское соглашение о международной регистрации знаков[2];

– Найробский договор об охране олимпийского символа[3];

– Гаагское соглашение о международном депонировании промышленных образцов[4];

– Договор о патентной кооперации[5];

– Евразийскую патентную конвенцию[6];

– Соглашение о международной классификации товаров и услуг для целей регистрации знаков[7];

– Страсбургское соглашение о Международной патентной классификации[8];

– Международную конвенцию по охране селекционных достижений[9];

12.03.1993) // Министерство иностранных дел Российской Федерации : [официальный сайт]. – URL https://www.mid.ru/ru/foreign_policy/international_contracts/international_contracts/multilateral_contract/61528/ (дата обращения: 04.08.2024). – Не действует.

[1] Локарнское соглашение, устанавливающее международную классификацию промышленных образцов (закл. в г. Локарно 08.10.1968) // Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных СССР с иностранными государствами. Вып. XXVIII. – Москва, 1974. – С. 206–213.

[2] Мадридское соглашение о международной регистрации знаков (закл. в Мадриде 14.04.1891) // Роспатент : [официальный сайт]. – URL: https://rospatent.gov.ru/ru/documents/madridskoe-soglashenie-o-mezhdunarodnoy-registracii-znakov-ot-14-aprelya-1891-g (дата обращения: 04.08.2024).

[3] Найробский договор об охране олимпийского символа (прин. в Найроби 26.09.1981) // Там же. – URL: https://rospatent.gov.ru/ru/documents/nayrobskiy-dogovor-ob-ohrane-olimpiyskogo-simvola (дата обращения: 04.08.2024).

[4] Гаагское соглашение о международной регистрации промышленных образцов (прин. в Гааге 06.11.1925) // Роспатент : [официальный сайт]. – URL: https://rospatent.gov.ru/ru/documents/gaagskoe-soglashenie-o-mezhdunarodnoy-registracii-promyshlennyh-obrazcov (дата обращения: 04.08.2024).

[5] Договор о патентной кооперации (подп. в Вашингтоне 19.06.1970) // Там же. – URL: https://rospatent.gov.ru/ru/documents/dogovor-o-patentnoy-kooperacii (дата обращения: 04.08.2024).

[6] Евразийская патентная конвенция (закл. в Москве 09.09.1994) // СЗ РФ. – 1996. – № 20. – Ст. 2323.

[7] Соглашение о Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков (закл. в Ницце 15.06.1957) (ред. от 28.09.1979) // Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС). – 1992. – № 292(R).

[8] Страсбургское соглашение о международной патентной классификации (закл. в Страсбурге 24.03.1971) // Роспатент : [официальный сайт]. – URL: https://rospatent.gov.ru/ru/docs/interdocs/strasbourg (дата обращения: 04.08.2024).

[9] Акт 1991 года Международной конвенции по охране селекционных достижений (подп. в Женеве 19.03.1991) // Международный союз по охране новых сортов растений (УПОВ). – 1992. – № 221(R).

– Соглашение о партнерстве и сотрудничестве между Российской Федерацией и Европейскими сообществами[1];

– Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС)[2];

– Договор ВОИС по авторскому праву[3];

– Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам[4] (далее – ДИФ);

– Женевский акт Лиссабонского соглашения о наименованиях мест происхождения и географических указаниях[5].

3. В соответствии с установкой абз. 2 п. 1 комментируемой статьи обусловлено, что действие личных неимущественных и иных интеллектуальных прав, которые не относят к исключительным, на территории Российской Федерации подчинено правилам абз. 4 п. 1 ст. 2 ГК РФ, т. е. все правила, установленные гражданским законодательством к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, могут быть применены, если федеральный закон не предусмотрел другой порядок их применения.

Например, Правительство РФ вправе принимать акты, которые ограничивают права иностранных физических лиц в порядке реторсии, то есть если такого рода ограничения носят ответный характер (ст. 1194 ГК РФ)[6].

---

[1] Соглашение о партнерстве и сотрудничестве, учреждающее партнерство между Российской Федерацией, с одной стороны, и Европейскими сообществами и их государствами-членами, с другой стороны (закл. на о. Корфу 24.06.1994) // СЗ РФ. – 1998. – № 16. – Ст. 1802.

[2] Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС/TRIPS) (закл. в Марракеше 15.04.1994) (с изм. от 06.12.2005) // СЗ РФ. – 2012. – № 37.

[3] Договор ВОИС по авторскому праву (вместе с «Согласованными заявлениями в отношении Договора ВОИС по авторскому праву») (подп. в Женеве 20.12.1996) // Бюллетень международных договоров. – 2016. – № 12. – С. 4–11.

[4] Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам (вместе с «Согласованными заявлениями в отношении Договора...») (подп. 20.12.1996) // Бюллетень международных договоров. – 2016. – № 12. – С. 12–22.

[5] Лиссабонская система международной регистрации наименований мест происхождения и географических указаний (подп. в Женеве 20.05.2015) // WIPO (ВИОС) : [официальный сайт]. – URL: http://wipo.int (дата обращения: 04.08.2024).

[6] О признании частично недействующим пункта 1.16.3 Перечня юридически значимых действий, связанных с патентом на изобретение, полезную модель, промышленный образец, с государственной регистрацией товарного знака и знака обслуживания, с государственной регистрацией и предоставлением исключительного права на наименование места происхождения товара, а также с государственной регистрацией перехода исключительных прав к другим лицам и договоров о распоряжении этими правами, за совершение которых взимаются патентные и иные пошлины, утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 10.12.2008 г. № 941 : решение Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации

4. В пункте 2 комментируемой статьи гарантирован приоритет применения норм ГК РФ по поводу определения содержания и действия права, его пределов, последовательности осуществления и защиты, если исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации было признано в силу международного договора Российской Федерации, независимо от положений законодательства страны возникновения такого права. Исключение составляют случаи прямого указания иного применения норм права в таком международном договоре или ГК РФ.

Статья 1231.1. Объекты, включающие официальные символы, наименования и отличительные знаки

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи приводится описание объектов, содержащих, воссоздающих или копирующих официальные символы, наименования и отличительные знаки либо их характерные части, для которых невозможно предоставить правовую охрану в качестве промышленного образца или средства индивидуализации.

В настоящее описание отнесены наряду с государственными символами и знаками, наименованиями (как полными, так и сокращенными) международных и межправительственных организаций всевозможные знаки отличия.

К числу государственной (в т. ч. международной и межправительственной) символики относят флаги, гербы, ордена, денежные знаки и аналогичные им символы.

Под знаками отличия понимаются официально санкционированные клейма (пробирные, гарантийные, контрольные), печати, награды.

2. В пункте 2 комментируемой статьи обусловлена возможность введения в качестве неохраняемых элементов в промышленные образцы или средства индивидуализации любого из приводимого в комментируемой статье перечня объектов, их характерных частей или имитаций. Основанием такого введения выступает присутствие согласия надлежащего государственного органа, органа международной или межправительственной организации, наделенного соответствующей компетенцией.

(далее — ВАС РФ) от 11 .апреля 2012 г. № ВАС-308/12 // СПС «КонсультантПлюс». – URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_128875/ (дата обращения: 04.08.2024).

Например, для употребления в составе фирменного наименования юридического лица официального названия «Российская Федерация» или «Россия», или слов, имеющих производное от него значение, законодательно разрешено лишь в порядке, установленном Правительством Российской Федерации (п. 4 ст. 1473 ГК РФ).

Существуют некоторые ограничения на применение слов, производных от наименований «Российская Федерация» и «Россия». Под словами, производными от данных официальных наименований, в смысле абз. 8 п. 4 ст. 1473 ГК РФ следует понимать, в т. ч. слово «российский» (и производные от него) как на русском языке, так и на иностранных языках в русской транскрипции, но не слово «русский» (и производные от него) (п. 148 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1232. Государственная регистрация результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи зафиксированы признание и охрана исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации. Такие признание и охрана допустимы лишь если они прямо прописаны ГК РФ и данный результат или соответствующее средство прошли государственную регистрацию.

В соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 2 сентября 2024 г. № 1209[2] начиная с 30.09.2024 г. правообладатели отдельных объектов интеллектуальной собственности могут обратиться с просьбой не опубликовывать сообщения о себе в регламентированном бюллетене Роспатента. Возможность будет и у тех, кто подал прошение на регистрацию этих объектов, а также у сторон договора о распоряжении исключительными правами. Ведомство обязано пойти навстречу. Прошение можно будет подать: по изобретениям; полезным моделям; промышленным образцам; товарным знакам; компьютерным программам и базам данных; топологиям интегральных микросхем. Срок действия данного правила ограничен периодом до 31 декабря 2025 года.

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

[2] О внесении изменения в постановление Правительства Российской Федерации от 12 марта 2022 г. № 353 : постановление Правительства Российской Федерации от 2 сентября 2024 г. № 1209 // СЗ РФ. – 2024. – № 37. – Ст. 5567.

К обязанностям правообладателя относят извещение федеральных органов исполнительной власти соответственно по интеллектуальной собственности и по селекционным достижениям (ст. 1246 ГК РФ) обо всех трансформациях, затрагивающих государственную регистрацию результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. В таких случаях извещение касается сведений о правообладателе: его наименовании или имени, места нахождения или места жительства и адреса для переписки.

Утаивание или предоставление недостоверной информации возлагает на правообладателя риск негативных последствий, которые из этого последуют.

Корректировку сведений, касающихся государственной регистрации результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, допускается производить силами федерального органа исполнительной власти соответственно по интеллектуальной собственности и по селекционным достижениям, если это направлено исправить бесспорные и технические погрешности. Инициатива такой корректировки может исходить как от самого федерального органа исполнительной власти, так и от любого лица, но с предварительным сообщением об этом правообладателю.

Примером действия норм комментируемой статьи является ст. 1353 ГК РФ, с учетом которой исключительное право на любой из объектов патентного права признается и охраняется лишь при условии государственной регистрации соответствующего изобретения, полезной модели или промышленного образца, на основе которой федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности вправе выдать патент на соответствующий объект.

Аналогичные правило охватываются и другими нормами, например, ст.1414 ГК РФ в отношении исключительного права на селекционное достижение; п.1 ст. 1452 в отношении топологий интегральных микросхем; ст. 1492–1507 в отношении товарных знаков и ст.1522–1534 в отношении географических указаний и наименований мест происхождения товара.

Наряду с этим сберегается и возможность охраны подобных объектов не только в силу их государственной регистрации, а на основании международных договоров России (см. п. 1 ст.1231 ГК РФ и комментарий к нему), в силу которых объекты авторских и смежных прав подлежат охране независимо от их регистрации. Для того,

чтобы на эти объекты возникли исключительные права достаточно наличия в них творческого характера и проявления в любой непредубежденной форме (устной, письменной, форме звуко- или видеозаписи, в форме изображения и т. д.). В соответствии со ст. III Всемирной конвенции об авторском праве[1] произведения подлежат охране, если все его экземпляры будут отмечены знаком © с именем лица, которое обладает на него авторским правом, и установкой года его выпуска; знак, имя и год выпуска отображаются таким способом и на таком месте, чтобы было отчетливо видно, что права автора находятся под охраной.

Законодателем выделяется специфичный объект авторского права — программа для электронных вычислительных машин. Государственная регистрация программ для ЭВМ и баз данных производится в зависимости от усмотрения правообладателя в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности и имеет заявительный характер. После такой регистрации появляется возможность официально передать все имущественные права на программу для ЭВМ и базу данных, зарегистрировав договор об отчуждении соответствующего исключительного права.

2. В пункте 2 комментируемой статьи введено правило, согласно которому, если для приобретения охраны в соответствии с п. 1 комментируемой статьи государственной регистрации подлежит сам объект, то государственную регистрацию проходить в обязательном порядке должны и такие юридические факты, как: выделение исключительного права по договору; залог исключительного права; вверение права использования такого объекта по договору; переход исключительного права к другому лицу без договора.

Последовательность и условия государственной регистрации данных видов юридических фактов определяются Правительством Российской Федерации. Так, на текущий момент времени функционируют правила государственной регистрации распоряжения исключительным правом по договору и перехода такого права без договора в отношении селекционного достижения и в отношении изобретения, полезной модели, промышленного образца, товарного знака, знака обслуживания, зарегистрированных топологии интегральной микросхемы, программ для ЭВМ, баз данных.

[1] Авторское право. Бюллетень UNESCO. Изъятия и ограничения авторского права в цифровой среде. – 2003. – № 1. – Т. XXXVII. – С. 77–90.

3. В пункте 3 комментируемой статьи законодателем введены условия проведения регистрации отчуждения, залога, предоставления права использования по договору исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации.

Если исключительное право должно быть отчуждено, передано или обременено залогом в силу договора, то основанием для подобной регистрации выступает договор, именно его следует зарегистрировать: при регистрации договора фиксируется сам факт трансформации юридической судьбы исключительного права.

Основанием проведения госрегистрации выступает прошение, которое подается сторонами договора либо коллективно, либо любой стороной в отдельности.

В последнем случае законодательно установлен перечень необходимых документов, один из которых прилагается к индивидуальному заявлению. Какой из них подавать решает заявитель. Это может быть подтвержденное сторонами договора извещение о состоявшемся распоряжении исключительным правом, либо нотариально засвидетельствованная выписка из договора; либо сам договор.

Определено и описание обязательных сведений, которые требуется отразить в заявлении сторон: вид договора, информация о сторонах договора и его предмете, номер документа, которым заверено исключительное право на регистрируемый результат или средство.

В качестве дополнительных сведений, если они гарантированы договором, сообщается срок действия договора; описывается территория, на которой предоставляется право его использования; прописанные договором способы использования; наличие или отсутствие согласия на вверение права применения результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации по сублицензионному договору; допустимость расторгнуть договор в одностороннем порядке.

Для государственной регистрации залога исключительного права дополнительно указывают срок действия договора залога; существующие ограничения права залогодателя по использованию результата или средства или распоряжению исключительным правом на них.

4. В пункте 4 комментируемой статьи введено правило, согласно которому, при выдаче принудительной лицензии основанием регистрации изменения юридической судьбы исключительного права выступает решение суда. Суть принудительной лицензии состоит в предоставлении права использования результата интеллектуальной деятельности в силу решения суда.

5. В пункте 5 комментируемой статьи введено правило, согласно которому, основанием для государственной регистрации перехода исключительного права по наследству выступает свидетельство о праве на наследство.

Изъятием из данного правила выступает раздел наследства по соглашению между наследниками (ст. 1165 ГК РФ), в таких случаях основанием для государственной регистрации выступает соглашение о разделе наследства и прежде полученное свидетельство о праве на наследство. Если же государственная регистрация исключительного права наследников была произведена до заключения ими соглашения о разделе наследства, в качестве основания для государственной регистрации выступает только соглашение о разделе наследства.

6. В пункте 6 комментируемой статьи определены последствия игнорирования требований о государственной регистрации перехода исключительного права, его залога или предоставления другому лицу права его использовать. Любой незарегистрированный переход исключительного права, его залог или предоставление права использования считают несостоявшимися.

7. В пункте 7 комментируемой статьи правообладателю предоставлена возможность производить государственную регистрацию результата интеллектуальной деятельности по своей инициативе, даже когда обязательная государственная регистрация не требуется. Такие случаи прямо перечисляются законодателем.

Например, правообладатель в период действия исключительного права на топологию интегральной микросхемы (10 лет) может по собственному инициативе зарегистрировать ее в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности (п.1 ст. 1452 ГК РФ).

Законодатель подчеркивает, что при этом действуют все правила в части обязательной регистрации отчуждения прав (п. 7 ст. 1232 ГК РФ).

Несоблюдение требования о государственной регистрации не сказывается на действительность самого договора. В силу п. 6 ст. 1232 ГК РФ в подобных случаях сам переход исключительного права, его залог или вверение права использования считают несостоявшимися (п. 37 постановления Пленума ВС РФ № 10).

При торгах переход исключительного права, на которое обращено взыскание, регистрируют согласно протоколу о результатах

торгов или акта приема-передачи нереализованного имущества (п. 51 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1233. Распоряжение исключительным правом

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлена возможность для правообладателя распоряжаться любым не противоречащим закону и существу, принадлежащего ему исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, способом.

Законодатель разрешает использовать лишь два договора, которыми можно опосредовать оборот прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации – это договор об отчуждении исключительного права другому лицу, и лицензионный договор. Посредством данных договоров происходит предоставление иным лицам прав использования надлежащих результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в определенных договором границах. Важнейшим элементом договора об отчуждении исключительного права и лицензионного договора выступает полная уступка прав или их вверение. В первом случае к новому обладателю исключительное право передается, а во втором — нет.

2. В пункте 2 комментируемой статьи законодатель делает акцент на гражданско-правовой характер договоров, которые связаны с оборотом прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, в том числе на договоры, предусматривающие выделение исключительного права и лицензионные (сублицензионные) договоры, и удостоверяет применение к этим договорам общих положений об обязательствах (ст. 307–419 ГК РФ) и договоре (ст. 420–453 ГК РФ), что удостоверяет инкорпорацию интеллектуальных прав в структуру гражданского законодательства.

При создании части четвертой ГК РФ было обращено внимание на соотношение норм, регулирующих интеллектуальную собственность, с общими положениями гражданского законодательства (об объектах и субъектах, сделках, исковой давности, представительстве, договорах и др.). Поскольку наиболее уязвимым в этой сфере является проблема соотношения с общими положениями ГК РФ об обязательствах

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

и договорах тех норм части четвертой, которыми регламентированы передача и вверение исключительных прав с применением многообразного рода договоров, в комментируемой статье приходится воспроизводить знаменитое правило о соотнесении общих и специальных установок обязательственного права (п. 3 ст. 420 ГК РФ).

3. В пункте 3 комментируемой статьи установлено, что при отсутствии в договоре прямого указания на передачу в полном объеме исключительного права, такой договор следует считать лицензионным, а не договором об отчуждении (уступке) исключительного права (абз. 2 п. 1 ст. 1240 ГК РФ).

4. В пункте 4 комментируемой статьи предопределена ничтожность условий договора об отчуждении исключительного права или лицензионного договора, если они ограничивают право гражданина по созданию результатов интеллектуальной деятельности определенного рода или в определенной области интеллектуальной деятельности либо отчуждению исключительного права на них другим лицам.

5. В пункте 5 комментируемой статьи определяются особенности передачи любому лицу права безвозмездно применять принадлежащие правообладателю произведения науки, литературы или искусства либо любой из объектов смежных прав. Правообладатель делает это открыто, т. е. уведомляет неопределенный круг лиц в каких ситуациях и в течение какого периода времени его предложение остается в силе.

Просьбы подобного рода размещают на официальном сайте федерального органа исполнительной власти в сети «Интернет» по правилам, утверждаемым постановлением Правительства Российской Федерации от 8 июня 2019 г. № 745[1].

В качестве обязательных сведений, отражаемых в просьбе, должна присутствовать информация, дающая возможность идентификации правообладателя и принадлежащего ему произведения или объекта смежных прав.

Если правообладатель проигнорировал в своем заявлении указание на срок, считается, что он составляет пять лет, а если не показал территорию — то это территория Российской Федерации.

[1] Об утверждении Правил размещения заявлений правообладателей о предоставлении любым лицам возможности безвозмездно использовать произведения науки, литературы, искусства либо объекты смежных прав на определенных правообладателем условиях и в течение указанного им срока : Постановление Правительства Российской Федерации от 8 июня 2019 г. № 745 // СЗ РФ. – 2019. – № 24. – Ст. 3100.

Законодательно также вводится запрет ограничивать прописанные условия использования и запрет отзывать уже поданное прошение на все время действия такого заявления.

Законодательные ограничения касаются интересов правообладателя в части неисполнимости реализации указанных действий при наличии действующего лицензионного договора, в силу которого предоставлена исключительная лицензия по использованию произведения или объекта смежных прав в аналогичных границах. Если правообладатель не соблюдает данные ограничения, действие такого договора должно быть прекращено, возмещение убытков лицензиату производит нарушивший ограничения правообладатель.

В отношении нарушителя одобряется применять меры защиты исключительного права (ст. 1252 ГК РФ) по требованию автора или иного правообладателя, считающих, что нарушение их исключительного права на произведение или на объект смежных прав явилось следствием неправомерного размещения такого заявления.

Законодательно запрещено применять положения комментируемого пункта в отношении открытых лицензий (ст. 1286.1 ГК РФ).

Лицензионный договор заключать не требуется, если результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации используют на основании поручения или задания правообладателя (например, типография выпускает экземпляры произведений по заданию издательства, товары с нанесением товарного знака производят по договору с правообладателем), так как данные действия охватывает исключительное право правообладателя.

Если поручение или задание на использование результатов интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации выдало лицо, которое нарушает исключительное право правообладателя, такое использование также влечет нарушение исключительного права (п. 73 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1234. Договор об отчуждении исключительного права

КОММЕНТАРИЙ

1. Комментируемая статья раскрывает содержание договора об отчуждении исключительного права.

2. В пункте 1 комментируемой статьи приводится дефиниция договора об отчуждении исключительного права, в соответствии с ко-

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

торым одна сторона — правообладатель — в полном объеме производит передачу или обязуется ее произвести в отношении своего исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации другой стороне — приобретателю.

Исходя из легального определения можно констатировать, что рассматриваемый договор является консенсуальным и двусторонним.

В качестве сторон договора взаимодействуют приобретатель и правообладатель, которыми могут быть: и физические, и юридические лица, а в ситуации уступки права на товарный знак — субъекты предпринимательских отношений.

Предметом договора выступает само передаваемое право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации.

3. В пункте 2 комментируемой статьи обусловлена форма заключения исследуемого договора. Императивная законодательная установка требует фиксации данного договора только в письменной форме.

Договор будет считаться недействительным в ситуации уклонения от соблюдения письменной формы при его заключении.

Государственная регистрация требуется для фиксации перехода исключительного права по договору. Описание случаев и последовательность такой регистрации отражены в ст. 1232 ГК РФ.

4. В пункте 3 комментируемой статьи обусловливается, что договор об отчуждении исключительного права может быть как возмездным, так и безвозмездным. Установка законодателя в части обязательной уплаты приобретателем правообладателю прописанного договором вознаграждения, может быть отменена в самом договоре. Следовательно, договор об отчуждении исключительного права может быть и безвозмездным, если это условие согласовано сторонами.

При заключении возмездного договора особо подчеркивается, что соглашение о размере вознаграждения или режиме его установления является существенным и в ситуации его нехватки в возмездном договоре об отчуждении исключительного права такой договор будут считать незаключенным. Для данного договора не одобряется применение правил определения цены, прописанных для случаев, когда в возмездном договоре цена не установлена и не может быть гарантирована исходя из условий договора, и как следствие исполнение такого договора оплачивают по цене, обычно взимаемой при сравнимых обстоятельствах за аналогичные товары, работы или услуги (п. 3 ст. 424 ГК РФ).

В договоре об отчуждении исключительного права допускается предусмотреть форму выплачиваемого вознаграждения. Это могут быть зафиксированные единичные или периодические платежи, отчисления в процентах от дохода (выручки) или другая форма.

5. В пункте 3.1 комментируемой статьи введен законодательный запрет по безвозмездному отчуждению исключительного права, когда в отношениях принимают участие коммерческие организации. Данный запрет может быть снят только нормами комментируемого ГК РФ.

6. В пункт 4 комментируемой статьи предопределен момент перехода к приобретателю исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации от правообладателя. В силу общего правила это исключительное право передается в момент заключения договора об его отчуждении. Изъятием из общего правила выступают случаи, когда в соглашении сторон оговаривается иной момент перехода передаваемого права.

В то же время, если переход исключительного права по договору требует обязательной государственной регистрации, момент перехода исключительного права на такой результат или на такое средство переходит от правообладателя к приобретателю не может быть изменен соглашением сторон и четко совпадает с моментом государственной регистрации.

7. В пункте 5 комментируемой статьи зафиксирована возможность одностороннего расторжения договора об отчуждении исключительных прав.

Возможность использования прежним правообладателем различных допустимых законом способов защиты, в первую очередь потребовать в судебном порядке перевести на себя права приобретателя исключительного права и возместить убытки, возникает при наличии следующих условий:

– исключительное право к его приобретателю перешло;

– приобретатель существенно нарушил обязанность выплаты вознаграждение правообладателю в принятый договором об отчуждении исключительного права срок за приобретение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (подп. 1 п. 2 ст. 450 ГК РФ).

Правообладатель вправе в одностороннем порядке заявить отказ от договора и затребовать возместить ему убытки, причиненные расторжением договора, если:

– исключительное право к его приобретателю не перешло;

– приобретатель нарушил обязанность по выплате в принятый договором срок вознаграждения за приобретение исключительного права.

Договор прекращает свое действие если:

– в течение 30 дней с момента получения приобретателем извещения об отказе от договора он не выплатил вознаграждение правообладателю.

Законодателем предусмотрены отдельные разновидности договора об отчуждении исключительного права в следующих статьях четвертой части ГК РФ:

– ст. 1285 —на произведение;

– ст. 1307 — на объект смежных прав;

– ст. 1365 — на изобретение, полезную модель или промышленный образец;

– ст. 1426 — на селекционное достижение;

– ст. 1458 — на охраняемую топологию;

– ст. 1468 — на секрет производства;

– ст. 1488 — на товарный знак.

Приобретатель не получит компенсацию за нарушение исключительного права, совершенное до его отчуждения. Добиваться компенсацию может лицо, являющееся правообладателем на момент совершения нарушения (п. 70 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1235. Лицензионный договор

КОММЕНТАРИЙ

1. Комментируемая статья посвящена лицензионному договору.

2. В пункте 1 комментируемой статьи интерпретируется содержание лицензионного договора, в силу которой, лицензиар, обладающий исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, предоставляет или обязуется предоставить лицензиату право использовать такой результат или такое средство в предусматриваемых договором пределах.

Из данного определения следует, что лицензионный договор является консенсуальным и двусторонним.

Стороны договора — это лицензиар и лицензиат, которые могут быть препровождены физическими и юридическими лицами.

Права лицензиата по использованию результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации ослаблены пределами

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

тех прав и тех способов, которые заданы лицензионным договором. Без прямого указания в договоре точного права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации оно считается не предоставленным лицензиату.

3. В пункте 2 комментируемой статьи законодатель согласовывает обязательность письменной формы при заключении лицензионного договора. Иная форма лицензионного договора может быть установлена исключительно нормой ГК РФ.

Обязательность государственной регистрации для результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации означает обязательность государственной регистрации и предоставления права использования такого результата или средства по лицензионному договору.

Аналогичная обязанность государственной регистрации накладывается и на выделение исключительного права на подобный результат или на подобное средство по договору, залог этого права и предоставление права их использования по договору, а равно и переход исключительного права на этот результат или на это средство без договора. Обстоятельства и последовательность такой регистрации согласовывает Правительство Российской Федерации (п. 2 ст. 1232 ГК РФ).

Лицензионный договор признается недействительным если письменная форма не соблюдена.

4. В пункте 3 комментируемой статьи осуществлено регулирование территории действия лицензионного договора в части допускаемого использования надлежащих результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Указание на такую территорию четко ограничивает действие договора. Если допускаемая территория в договоре не показана, лицензиат может использовать предоставленные результат или средство на всей территории Российской Федерации.

5. В пункте 4 комментируемой статьи фиксируется период времени, на который заключают лицензионный договор. Невзирая на свободное усмотрение сторон по его установлению, его границы не должны выходить за пределы действия исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, и не могут превосходить срок действия исключительного права. Игнорирование установки периода действия означает, что договор заключен на 5 лет.

После прекращения исключительного права прекращает свое действие и лицензионный договор.

6. В пункте 5 комментируемой статьи введено общее правило о возмездности лицензионного договора. Его безвозмездность может быть в качестве исключения гарантирована в договоре. При этом возмездный договор является двусторонним, а безвозмездный — односторонним.

Условия возмездного лицензионного договора, определяющие размер вознаграждения или порядок его установления, являются существенными, при их отсутствии договор считают незаключенным правила установления цены, предусматриваемые п. 3 ст. 424 ГК РФ, не применяют.

Односторонний отказ лицензиара от договора с одновременным требованием покрытия убытков, причиненных его расторжением, законодательно разрешен, если лицензиат не выплатил в принятый договором срок вознаграждение за предоставленное право использовать произведение науки, литературы или искусства (гл. 70 ГК РФ) либо объекта смежных прав (гл. 71 ГК РФ).

Лицензионные договоры определенные отличия в части объема передаваемых прав и соответственно объекта.

В зависимости от объема передаваемых прав выделяется: простая (неисключительная) лицензия — предоставление лицензиату права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации с сохранением за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам; и исключительная лицензия — предоставление лицензиату права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации без сохранения за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам.

В зависимости от объекта выделяется лицензионный договор о предоставлении права использования: произведения (ст. 1286 ГК РФ), объекта смежных прав (ст. 1308 ГК РФ), изобретения, полезной модели или промышленного образца (ст. 1367 ГК РФ), селекционного достижения (ст.1428 ГК РФ), топологии интегральной микросхемы (ст.1459 ГК РФ), секрета производства (ст.1469 ГК РФ), товарного знака (ст.1489 ГК РФ).

Лицензионный договор может предусмотреть различные формы выплат вознаграждения. Это могут быть фиксированные одноразовые или периодические выплаты, отчисления процентов от дохода (выручки) или другая форма.

7. В пункте 5.1. комментируемой статьи поставлен законодательный запрет предоставления права безвозмездно применять результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, когда в отношениях участвуют коммерческие организации. Настоящий запрет функционирует на территории всего мира и до окончания действия исключительного права на условиях исключительной лицензии. Разрешение на безвозмездное предоставление права может быть введено только нормами ГК РФ.

8. В пункте 6 комментируемой статьи обусловлен ряд существенных условий лицензионного договора, при не указании которых договор считают ничтожным.

Во-первых, в лицензионном договоре должен быть четко определен его предмет с явственным указанием на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, право использования которых предоставляют по договору. Также обязательно указывается номер документа, которое удостоверяет исключительное право на передаваемый результат или средство (патент, свидетельство).

Во-вторых, в лицензионном договоре должны быть четко прописаны способы использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации.

9. В пункте 7 комментируемой статьи предопределены последствия перехода исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, являющегося предметом лицензионного договора, к новому правообладателю (не являющемуся лицензиаром). После описанного перехода непосредственно сам лицензионный договор сохраняет свою силу, он не изменяется и не расторгается.

Переход исключительного права от бывшего правообладателя к новому может не зависеть от воли прежнего правообладателя, но может происходить и в силу его волеизъявления. В последнем случае происходит выделение исключительного права по договору.

Лицензиар имеет право расторгнуть договор и добиться компенсации убытков, порожденных неиспользованием результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, если при заключении договора был согласован размер вознаграждения только в форме процентных отчислений от дохода (выручки). Величину убытков определяют, взяв за основу цену, которая при сравнимых

обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование подобного результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (п. 40 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1236. Виды лицензионных договоров

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи законодатель провел разделение лицензионных договоров на виды: простая (неисключительная) лицензия и исключительная лицензия, и ввел их определения.

Простая (неисключительная) лицензия предоставляет лицензиату право использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации с сохранением за лицензиаром права выдачи лицензий иным лицам.

Исключительная лицензия предоставляет лицензиату право использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без предоставления лицензиару права выдачи лицензий иным лицам.

Из приводимых определений следует выделить существующее отличие между простой (неисключительной) лицензией и исключительной лицензией, которое состоит в следующем:

Простая (неисключительная) лицензия предоставляет лицензиату лишь сохранить право использовать охраняемый объект в части, не передаваемой лицензиату, но не приводит к появлению у него абсолютных, исключительных прав на используемый объект.

Исключительная лицензия предоставляет лицензиату не только право использовать охраняемый объект, но и право запрещать использование этого объекта, как третьим лицам, так и лицензиару, однако, не сохраняет за лицензиаром права выдачи лицензий иным лицам.

2. В пункте 1.1. комментируемой статьи включено ограничение права лицензиара самостоятельно использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации на условиях исключительной лицензии. Подобное использование одобряется лишь в предоставляемых лицензиату по договору границах. Данное ограничение может быть изменено в самом договоре.

3. В пункте 2 комментируемой статьи закреплено правило, согласно которому если лицензионный договор не включает указание на исключительный характер лицензии, то лицензия полагается простой (неисключительной).

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

4. В пункте 3 комментируемой статьи гарантирована возможность заключения смешанных лицензионных договоров — в тексте одного лицензионного договора при описании неодинаковых способов использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации могут быть включены условия, свойственные как для исключительной, так и для неисключительной лицензии.

Статья 1237. Исполнение лицензионного договора

КОММЕНТАРИЙ

Реализация лицензионного договора в связи с нематериальностью его объекта обладает собственными особенностями в сравнении с реализацией договоров в отношении материальных объектов.

1. В пункте 1 комментируемой статьи введено основное обременение лицензиата (пользователя) по препровождению лицензиару отчета об использовании результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации.

При не указании в лицензионном договоре условий о сроках и режиме препровождения отчетов лицензиатом, последний обременен предоставить такой отчет по первому требованию лицензиара.

2. В пункте 2 комментируемой статьи заданы ограничения действий лицензиара, если они могут затруднить осуществление лицензиатом предоставленного ему права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах на весь период действия лицензионного договора.

3. В пункте 3 комментируемой статьи перечислены условия наступления ответственности за нарушение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации:

– применение результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации способом, который не намечен в лицензионном договоре,

– применение результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации после того, как действие договора прекратилось,

– применение результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации другим образом за пределами прав, которые предоставлены лицензиату по договору.

Меры ответственности за нарушение исключительного права на объект лицензионного договора могут вводиться как ГК РФ, так и иными законами или непосредственно вводиться в лицензионном договоре.

4. В пункте 4 комментируемой статьи приводится описание обязанностей лицензиата:

– своевременно (согласно положенного лицензионным договором срока) и полностью оплатить предоставленное право использования произведения науки, литературы или искусства (гл. 70 ГК РФ) либо объектов смежных прав (г. 71 ГК РФ),

– использовать предоставленные объекты, не выходя за установленные лицензионным договором пределы.

В силу части второй комментируемого пункта лицензиар располагает правомочием одностороннего отказа от договора и требования компенсирования убытков, появившихся по причине его расторжения, если лицензиат своевременно и полностью не оплатил предоставленное ему право использования соответствующего объекта.

Договор прекращает свое действие если в течение 30 дней с момента получения лицензиатом извещения об отказе от договора он не выплатил вознаграждение лицензиару.

Лицензиару не может быть отказано в удовлетворении требования о взыскании вознаграждения по мотиву неиспользования лицензиатом соответствующего результата или средства (п. 40 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1238. Сублицензионный договор

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи введено определение сублицензионного договора, в силу которого лицензиат, получив письменное согласие лицензиара, имеет право заключить договор и предоставить полученное от лицензиара право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации другому лицу.

2. В пункте 2 комментируемой статьи вводится ограничение действия сублицензиата по использованию результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации границами тех прав и тех способов использования, которые предусматривались исходным лицензионным договором для лицензиата.

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

3. В пункте 3 комментируемой статьи дается толкование периода действия сублицензионного договора, который ослаблен длительностью действия лицензионного договора и не может его превышать.

4. В пункте 4 комментируемой статьи императивно установлено общее правило, что за действия сублицензиата перед лицензиаром подотчетен лицензиат. Иной порядок распределения ответственности может предусматриваться в лицензионном договоре.

5. В пункте 5 комментируемой статьи содержится отсылка к правилам о лицензионном договоре, установленным ст. 1235–1237 ГК РФ, которые следует применять и в отношении сублицензионного договора. Это в свою очередь, означает, что в сублицензионном договоре должны отражаться существенные условия таких договоров, соблюдаться письменная форма при заключении договора и в случаях, определенных законом, сублицензионные договоры должны пройти государственную регистрацию.

Таким образом, можно выделить следующие особенности сублицензионного договора: наличие письменного согласия лицензиара на заключение лицензиатом договоров сублицензий; непозволительность передачи прав в большем объеме, чем имеется у лицензиата — сублицензиату разрешено обеспечит права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации исключительно в границах тех прав и тех способов использования, которые заданы лицензионным договором для лицензиата; срок действия сублицензионного договора имеет собственное ограничение — сублицензионный договор, заключаемый на срок, превосходящий срок действия лицензионного договора, считается заключенным на срок действия лицензионного договора.

Согласие заключить сублицензионный договор, в т. ч. с конкретным сублицензиатом, может быть выдано как в тексте лицензионного договора, так и оформлено отдельным документом. При этом лицензиар может добавить ограничение в своем согласии возможностью заключать сублицензионные договоры о предоставлении лишь отдельных способов использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации из числа предоставленных лицензиату (п. 42 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Статья 1239. Принудительная лицензия

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья посвящена новому институту гражданского права — институту принудительной лицензии. Принудительная лицензия — это исполняемое по решению суда против воли правообладателя вверение права использования результата интеллектуальной деятельности, исключительное право на который принадлежит другому лицу. Данное право будет передано тому заинтересованному лицу, которое обратилось в суд. Судом же толкуется и сфера передаваемого права использования. Принудительная лицензия ослаблена только объектом, поскольку распространяется исключительно на результаты интеллектуальной деятельности. Суд выносит решение о выдаче принудительной лицензии, если условия ее выдачи, прописанные в ГК РФ, есть в наличии.

Законодательно в отдельных статьях ГК зафиксированы следующие виды принудительных лицензий: на изобретение, полезную модель или промышленный образец (ст. 1362 ГК РФ), на селекционное достижение (ст. 1423 ГК РФ).

В отношении секретного изобретения законодателем введен прямой запрет на выдачу принудительной лицензии на него (п. 4 ст. 1405 ГК РФ).

Статья 1240. Использование результата интеллектуальной деятельности в составе сложного объекта

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья посвящена правовому режиму сложных объектов.

1. В абзаце1 п. 1 комментируемой статьи обусловлено право лица, организовавшего создание сложного объекта, объединяющего несколько охраняемых результатов интеллектуальной деятельности, приобрести право использовать эти результаты, заключив договоры, предусматривающие выделение исключительного права или лицензионные договоры с обладателями исключительных прав на соответствующие результаты интеллектуальной деятельности.

Законодательно в качестве сложного объекта, охватывающего несколько охраняемых результатов интеллектуальной деятельности, называются:

– аудиовизуальные произведения, в т. ч. кинофильмы (ст. 1263 ГК РФ);

– театрально-зрелищные представления;
– мультимедийные продукты;
– базы данных (ст. 1260 ГК РФ).

Под аудиовизуальным произведением, согласно п.1 ст. 1263 ГК РФ, понимают произведение, которое состоит из фиксированной серии соединенных между собой изображений (сопровождаемые или не сопровождаемые звуком) и предназначено для восприятия зрительно и на слух (при сопровождении звука) при поддержке надлежащих технических устройств. К числу аудиовизуальных относят кинематографические произведения, а также все произведения, которые проявлены средствами, подобными кинематографическим (теле- и видеофильмы), независимо от способа их начальной или последующей фиксации.

Под театрально-зрелищным представлением понимают искусство формирования зрительного образа спектакля при помощи декораций, костюмов, осветительной и постановочной техники, рассчитанное на различных зрителей, ориентированное представить образцы и ценности культуры.

Под мультимедийным продуктом понимают компьютерную систему и технологию, обеспечивающих достижимость создания, сохранения и воссоздания разнохарактерной информации, таких как тексты, звуки и графика (в т. ч. перемещающееся отображение и анимацию), оснащенных поисковой системой.

Под изобретением понимают техническое решение в любой сфере, имеющее отношение к продукту или способу и их приложению по установленному назначению. В качестве продукта в данном случае понимается устройства, вещество, штамм микроорганизма, культура клеток растений или животных, а под способом — непосредственный процесс реализации действий с материальными объектами при использовании материальных средств. Изобретение подлежит правовой охране, если оно новое, обладает изобретательским уровнем и промышленно применимо (ст.1350 ГК РФ).

Полезная модель — это также техническое решение, но относящееся к устройствам. Полезная модель подлежит правовой охране, если комплекс ее существенных признаков не известен из уровня техники и промышленно применима (ст. 1351 ГК РФ).

Промышленный образец — это решение наружного облика изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства.

Промышленный образец подлежит правовой охране, если он новый и оригинальный (ст. 1352 ГК РФ).

Определения программ для ЭВМ схожи для законодательства большинства стран мира. При этом под программой для ЭВМ практически везде понимают нематериальный объект: представляющий собой комплекс данных, команд, инструкций, правил; которые используют в ЭВМ или в ином компьютерном устройстве; с целью выполнить определенную функцию, решить задачу, достигнуть поставленный результат или цель.

В соответствии с п. 2 ст. 1260 ГК РФ базы данных олицетворяет совокупность сгруппированных определенным образом независимых материалов (статьи, расчеты, нормативные акты, судебные решения и другие подобные материалы) с целью их поиска и обработки электронной вычислительной машиной.

Под программой для ЭВМ понимают представленный в объективном виде комплекс данных и команд для эксплуатации разнообразных компьютерных устройств с целью получения обусловленного результата (ст. 1261 ГК РФ).

Под техническими данными понимают комплекс количественных и качественных характеристик в отношении продукции, процессов производства, эксплуатации, хранения, перевозок, реализации и утилизации, выполнения работ или оказания услуг.

Информация — это любые сообщения, представленные в любой форме.

2. В абзаце 2 п. 1 комментируемой статьи установлено общее правило, в силу которого заключенный договор следует считать договором об отчуждении исключительного права, если лицо, которое организовало создание сложного объекта, приобретает право использования результата интеллектуальной деятельности, что было специально создано для включения в этот сложный объект. Общее правило сформулировано диспозитивно и в соглашении сторон может быть установлено иное.

Если лицо, которое организовало создание сложного объекта, приобретет право использования результата интеллектуальной деятельности, не созданного специально для включения в этот сложный объект, соответствующий договор, согласно п. 3 ст. 1233 ГК РФ, следует считать лицензионным.

3. В абзаце 3 п. 1 комментируемой статьи введена возможность координирования в договоре условий, определяющих срок и территорию

действия исключительного права на результат интеллектуальной деятельности в составе сложного объекта.

4. В пункте 2 комментируемой статьи установлена презумпция, с учетом которой недействительными считаются условия лицензионного договора, которые ограничивают использование результата интеллектуальной деятельности в составе сложного объекта, создавая этим сложности по его применению.

5. В пункте 3 комментируемой статьи указано, что автор, используя собственный результат интеллектуальной деятельности в составе сложного объекта, сохраняет за собой право авторства на него и остальные личные неимущественные права, что в свою очередь при использовании сложного объекта влечет обязанность указывать его имя.

6. В пункте 4 комментируемой статьи обусловлено право лица, которое организовало создание сложного объекта, включающего результат интеллектуальной деятельности, указать свое имя при самостоятельном использовании этого объекта, или потребовать указать свое имя от иных лиц, которые используют подобный объект.

Условия лицензионного договора ничтожны, если тем или иным способом ограничивают использование результата интеллектуальной деятельности в составе сложного объекта и создают препятствия для его применения в целом (п. 42 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1240.1. Результат интеллектуальной деятельности, созданный при выполнении государственного или муниципального контракта

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи вводится дефиниция исполнителя, в качестве которого признается лицо, осуществляющее выполнение государственного или муниципального контракта. За этим исполнителем и закрепляется право на получение патента и исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, которые создается при выполнении государственного или муниципального контракта для государственных и муниципальных нужд.

Во втором абзаце п. 1 комментируемой статьи вводится конкретизирование, что в приведенном контракте, возможно предусмотреть

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

совместную принадлежность соответственного права исполнителю и Российской Федерации, исполнителю и субъекту Российской Федерации или исполнителю и муниципальному образованию.

Иные случаи закрепления названных прав установлены в п. 3 и п. 4 комментируемой статьи.

2. В пункте 2 комментируемой статьи приводится описание подлежащих охране результатов интеллектуальной деятельности, прямо связанных с обеспечением обороны и безопасности. В их число отнесены: программы для ЭВМ, базы данных, изобретения, полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения, топологии интегральных микросхем, секреты производства (ноу-хау), которые получают при реализации государственных программ или выполнении государственного оборонного заказа, и исполнение которых обеспечивается федеральными органами исполнительной власти, уполномоченными в области обороны, обеспечения безопасности, внешней разведки, в сфере государственной охраны, внутренних дел, деятельности войск национальной гвардии Российской Федерации, оборота оружия, частной охранной деятельности и вневедомственной охраны, либо являются собственными разработками перечисленных федеральных органов исполнительной власти или подведомственных им госучреждений, созданными на субсидии или средства соответственного бюджета на основе бюджетной сметы.

3. В пункте 3 комментируемой статьи императивно установлено, что Российской Федерации применительно к результату интеллектуальной деятельности, имеющему прямую связь с обеспечением обороны и безопасности, принадлежат право на получение патента и исключительное право на подобный результат. Другая принадлежность этих прав может определяться только нормами ГК РФ.

В соответствии с Указом Президента Российской Федерации от 8 ноября 2021 г. № 634[1] лицу, которое выполняет государственный контракт, принадлежит право на получение патента и исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, имеющему прямую связь с обеспечением обороны и безопасности.

[1] Об утверждении Правил установления принадлежности лицу, выполняющему государственный контракт, права на получение патента и исключительного права на результат интеллектуальной деятельности, непосредственно связанный с обеспечением обороны и безопасности : Указ Президента Российской Федерации от 8 ноября 2021 г. № 634 // СЗ РФ. – 2021. – № 46. – Ст. 7677.+

Данное исключительное право, которое принадлежит Российской Федерации, разрешено передавать исполнителю или другому российскому юридическому лицу, которое обладает заинтересованностью внедрить такой результат и обладает соответствующими для этого возможностями. Подобная передача происходит по решению, принятому Президентом Российской Федерации по представлению соответствующего уполномоченного органа.

Порядок подготовки и содержание данного представления установлены постановлением Правительства Российской Федерации от 29 ноября 2021 г. № 2087[1].

Что касается передачи исключительного права — ее оформление происходит при помощи заключения договора об отчуждении исключительного права за плату или безвозмездно.

4. В пункте 4 комментируемой статьи приведено описание условий принадлежности соответственно Российской Федерации, ее субъекту и муниципальному образованию, от чьего имени функционирует заказчик (государственный или муниципальный), права на получение патента и исключительного права на результат интеллектуальной деятельности, созданный при выполнении государственного или муниципального контракта за счет средств соответствующего бюджета (федерального, субъекта Российской Федерации либо местного).

К таким ограничительным условиям отнесены:

– необходимость подобного результата интеллектуальной деятельности, чтобы предоставить государственные (муниципальные) услуги либо осуществить государственные (муниципальные) функции;

– промедление исполнителя в течение года с даты приемки работ по государственному или муниципальному контракту и не совершение всех зависящих от него действий по признанию за ним исключительного права на подобный результат;

[1] О порядке подготовки и содержании представления для принятия решения Президентом Российской Федерации о передаче принадлежащего Российской Федерации исключительного права на результат интеллектуальной деятельности, непосредственно связанный с обеспечением обороны и безопасности (вместе с «Правилами подготовки представления для принятия решения Президентом Российской Федерации о передаче принадлежащего Российской Федерации исключительного права на результат интеллектуальной деятельности, непосредственно связанный с обеспечением обороны и безопасности, а также его содержание») : Постановление Правительства Российской Федерации от 29 ноября 2021 г. № 2087 // СЗ РФ. – 2021. – № 49 (ч. I). – Ст. 8273.

– создание подобного результата при выполнении работ по государственному контракту, которые заключили, реализуя международные обязательства Российской Федерации;

– иные определенные законом условия.

5. В пункте 5 комментируемой статьи заданы обязанности исполнителя на случай принадлежности Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию исключительного права на результат интеллектуальной деятельности в силу государственного или муниципального контракта.

Исполнителю надлежит:

– приобрести права (исключительное право или право использования), заключив надлежащие соглашения со своими работниками и с третьими лицами;

– обеспечить их приобретение для того, чтобы передать, соответственно, Российской Федерации, субъекту Российской Федерации и муниципальному образованию.

Наряду с этим у исполнителя возникает право возместить понесенные в связи с этим затраты, не выходя за пределы цены государственного или муниципального контракта.

6. В пункте 6 комментируемой статьи приводятся условия принадлежности третьим лица права на результат интеллектуальной деятельности, который создавался при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту.

Для реализации этого нужно, чтобы:

– исполнителем были привлечены третьи лица выполнить работы по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд;

– среди условий договоров исполнителя с третьими лицами зафиксирована возможность принадлежности последним права на созданный по заключаемому контракту результат интеллектуальной деятельности;

– нет оснований, в силу которых право на получение патента и исключительное право на соответствующий результат принадлежат Российской Федерации, ее субъекту или муниципальному образованию.

7. В пункте 7 комментируемой статьи приведено описание условий, наличие которых обязывает правообладателя предоставить

безвозмездную простую (неисключительную) лицензию на использование результата интеллектуальной деятельности для государственных или муниципальных нужд:

– исключительное право на подобный результат принадлежит не Российской Федерации, не субъекту Российской Федерации и не муниципальному образованию,

– государственный или муниципальный заказчик непосредственно указывает лицо, которому правообладатель обременен предоставить такую лицензию.

Такая же обремененность налагается и на лицо, приобретшее от этого правообладателя по договору или на ином законном основании право получить патент или исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, который создан в ходе выполнения работ по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд.

8. В пункте 8 комментируемой статьи согласовывается возможность предоставления третьему лицу безвозмездной простой (неисключительной) лицензии государственным или муниципальным заказчиком. Такая возможность появляется, если:

– исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности, что был создан в ходе выполнения работ по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд, совместно владеют исполнитель и Российская Федерация, исполнитель и субъект Российской Федерации или исполнитель и муниципальное образование;

– лицензия выдается исключительно на использование подобного результата, чтобы выполнить работы или осуществить поставки продукции для государственных или муниципальных нужд;

– исполнителя о предоставлении этой лицензии информирует государственный или муниципальный заказчик.

9. В п. 9 комментируемой статьи доводятся условия, при наличии которых правообладатель вправе предоставить исполнителю право использовать результат интеллектуальной деятельности на условиях безвозмездной простой (неисключительной) лицензии:

– у Российской Федерации имеется право получить патент и исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, имеющий прямую связь с обеспечением обороны и безопасности;

– правообладатель принимает просьбу от исполнителя, и предоставляет последнему право использования этот результат интеллектуальной деятельности.

10. В пункте 10 комментируемой статьи отражено условие, наличие которого позволяет исполнителю применить результат интеллектуальной деятельности на условиях безвозмездной простой (неисключительной) лицензии:

– право на получение патента и исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, что был создан в ходе выполнения работ по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд, принадлежат Российской Федерации, ее субъекту или муниципальному образованию.

11. В пункте 11 комментируемой статьи вводится обязательное требование для лица, обладающего исключительным правом на изобретение, полезную модель, промышленный образец, селекционное достижение или секрет производства (ноу-хау), которые были созданы в ходе выполнения работ по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд (за исключением результатов интеллектуальной деятельности, непосредственно связанных с обеспечением обороны и безопасности):

– приступить к использованию перечисленных результатов в практической деятельности либо передать соответствующее исключительное право иным заинтересованным в этом лицам;

– срок для исполнения данной обязанности ослаблен двумя годам со дня возникновения у такого лица соответствующего исключительного права.

Условия и последовательность реализации данной обязанности, последствия ее неисполнения и обстоятельства ее прекращения определяются в постановлении Правительства Российской Федерации от 24 ноября 2021 г. № 2016[1].

12. В пункте 12 комментируемой статьи отражена всесторонняя опись полномочий Правительства Российской Федерации в отношении

[1] Об утверждении Правил, определяющих условия и порядок исполнения обязанности по использованию результата интеллектуальной деятельности, полученного при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту, последствия ее неисполнения и условия ее прекращения : постановление Правительства Российской Федерации от 24 ноября 2021 г. № 2016 // СЗ РФ. – 2021. – № 48. – Ст. 8092.

результатов интеллектуальной деятельности, имеющих прямую связь с обеспечением обороны и безопасности.

В связи с данным перечнем полномочий в 2021–2022 гг. были изданы и действуют следующие постановления Правительства Российской Федерации: от 29 декабря 2021 г. № 2550[1], от 7 октября 2021 г. № 1705[2], от 30 ноября 2021 г. № 2143[3], от 14 сентября 2022 г. № 1606[4] и др.

13. В пункте 13 комментируемой статьи гарантировано существенное условие государственного или муниципального контракта, предписывающее отразить гарантированные обстоятельства из числа перечисленных в п. 3 и подп. 1,3 или 4 п. 4 комментируемой статьи, ставшие основанием возникновения права на получение патента и исключительного права на результат интеллектуальной деятельности, принадлежащих Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию.

Статья 1241. Переход исключительного права к другим лицам без договора

КОММЕНТАРИЙ

1. Комментируемая статья посвящена правовому регулированию перехода исключительного права к другим лицам без договора,

[1] Об утверждении Правил управления принадлежащими Российской Федерации правами на результаты интеллектуальной деятельности, в том числе правами на результаты интеллектуальной деятельности, непосредственно связанные с обеспечением обороны и безопасности, и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации : постановление Правительства Российской Федерации от 29 декабря 2021 г. № 2550 // СЗ РФ. – 2022. – № 1 (ч. IV). – Ст. 242.

[2] О едином реестре результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального или двойного назначения и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации и отдельного положения акта Правительства Российской Федерации (вместе с «Правилами формирования и ведения единого реестра результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального или двойного назначения») : постановление Правительства Российской Федерации от 7 октября 2021 г. № 1705 // СЗ РФ. – 2021. – № 42. – Ст. 7118.

[3] О типовых лицензионных договорах о безвозмездном предоставлении права использования результата интеллектуальной деятельности для государственных или муниципальных нужд (вместе с «Правилами заключения типовых лицензионных договоров о безвозмездном предоставлении права использования результата интеллектуальной деятельности для государственных или муниципальных нужд») : постановление Правительства Российской Федерации от 30 ноября 2021 г. № 2143 // СЗ РФ. – 2021. – № 50 (ч. IV). – Ст. 8539.

[4] Об утверждении Положения о порядке действий государственного или муниципального заказчика при оформлении исключительного права на результат интеллектуальной деятельности в случае, установленном подпунктом 2 пункта 4 статьи 1240.1 Гражданского кодекса Российской Федерации : постановление Правительства Российской Федерации от 14 сентября 2022 г. № 1606 // СЗ РФ. – 2022. – № 38. – Ст. 6465.

который может быть допущен лишь в ситуациях и по основаниям, установленным в законе.

Переход исключительного права по другим внедоговорным основаниям одобряется в рамках универсального правопреемства в итоге:

– наследования,

– реорганизации юридического лица.

Исключительное право к иным лицам без заключения договора может перейти и в результате обращения взыскания на имущество правообладателя.

В рамках гражданского права различают универсальное и сингулярное правопреемство. В ситуации универсального к правопреемнику в результате одного акта переходят, как единое целое, все права и обязанности, имеющиеся у правообладателя. Подобное правопреемство возникает в случаях наследования или в результате реорганизации любого юридического лица.

При наследовании наследственное имущество умершего переходит к другим лицам в порядке универсального правопреемства, т. е. в неизменном виде как единое целое (не одобряется принимать какие-то отдельные права или обязанности и одновременно отказываться от других) и в один и тот же момент — со дня его открытия, если из правил ГК РФ не следует иное (ст.1110 ГК РФ).

В процессе реорганизации права и обязанности, в которые могут войти и исключительные права реорганизуемого юридического лица, переходят к другим субъектам права, т. е. производится правопреемство, универсальность которого обусловлена тем, что передача прав и обремененностей правопреемнику проводится единым комплектом в абсолютном объеме в том виде и состоянии, в каком они имелись у юридического лица правопредшественника на момент его реорганизации.

Исключительные права в отношении результатов созидательной деятельности или средства индивидуализации включаются в состав имущественных прав, а их переход к другому юридическому лицу оформляется передаточным актом при слиянии, присоединении и преобразовании, или разделительным балансом при разделении и выделении.

В качестве основания для государственной регистрации перехода исключительного права является акт приема-передачи, которым

оформляют передачу взыскателю принадлежащего должнику исключительного права (п. 51 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1242. Организации, осуществляющие коллективное управление авторскими и смежными правами

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи гарантировано правомочие обладателей авторских и смежных прав по созданию организации с целью коллективного управления их правами.

Подобные организации именуют организациями по управлению правами на коллективной основе. Данные организации являются некоммерческими, основаны на членстве, в силу полномочий, предоставленных ей правообладателями, управляют соответствующими правами на коллективной основе. Деятельность такой организации не должна преследовать извлечение прибыли в качестве основной цели своей работы и не вправе распределять полученную прибыть между своими участниками (членами).

В создании подобных организаций принимают участие авторы, исполнители, изготовители фонограмм и прочие обладатели авторских и смежных прав в случаях, когда:

– индивидуальная реализация их прав затруднена, нецелесообразна или практически неисполнима;

– ГК РФ допускает применение объектов авторских и смежных прав без согласия обладателей соответствующих прав, но с выплатой им вознаграждения (см. коммент. к ст. 1244 ГК РФ);

– их создание не создает препятствий осуществлять представительство обладателей авторских и смежных прав иным юридическим лицам и гражданам.

2. В пункте 2 комментируемой статьи приводится описание категорий и сочетаний авторских и смежных прав в отношении различных способов использования, для управления которым правообладатели по собственному усмотрению создают организации по управлению правами на коллективной основе. В данный список входят:

– права, относимые к одному или нескольким видам объектов авторских и смежных прав,

– один или несколько видов таких прав в отношении гарантированных способов использования надлежащих объектов,

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

– любые авторские и (или) смежные права.

3. В абзаце 1 п. 3 комментируемой статьи указано, что договор о передаче полномочий по управлению правами выступает в качестве непосредственного основания предоставления полномочий организации по управлению правами на коллективной основе. Как правило, заключение данного договора происходит в письменной форме. Исключение выработано для аккредитованной организации, исполняющей управление правами и сбор вознаграждения в отношении тех правообладателей, с которыми она не заключала подобные договоры (абз. 1 п.3 ст. 1244 ГК РФ).

В качестве аккредитованной организации, как это следует из ее названия, выступает имеющая государственную аккредитацию организация по управлению правами на коллективной основе.

В абзаце 2 п. 3 комментируемой статьи установлена возможность заключать договоры о передаче полномочий не только с членами самой организации, но и с другими правообладателями, которые не относятся к числу ее членов. Особенность заключения таких договоров заключается в том, что для организации по управлению правами на коллективной основе принятие на себя управления данными правами, является обязательным лишь в том случае, когда управление подобной категорией прав отнесено к ее уставной деятельности.

В число оснований, определяющих полномочия данной организации, законодатель отделяет и заключение договора с другой организацией, в т. ч. иностранной, если они также занимаются управлением правами на коллективной основе. Число посредников между правообладателем и пользователем (лицензиатом) в таких случаях увеличивается до двух, что вполне оправдано, когда дело затрагивает использование иностранных авторских и смежных прав на территории нашей страны или использование российских авторских и смежных прав за рубежом.

В абзаце 3 п. 3 комментируемой статьи включены отсылочные нормы к общим положениям об обязательствах (ст. 307–419 ГК РФ) и о договоре (ст. 420–453 ГК РФ), которые следует применять в отношении договоров о передаче полномочий по управлению правами, поскольку это соответствует содержанию или характеру прав, передаваемых в управление, что объясняется инкорпорацией интеллектуальных прав в структуру гражданского законодательства.

Принимая во внимание законодательный запрет на применение к договорам по передаче управления правами правила раздела VII ГК РФ в части договоров об отчуждении исключительных прав и о лицензионных договорах, следует понимать, что эти договоры законодатель не отделяет ни к договорам об отчуждении исключительных прав, ни к лицензионным договорам.

4. В пункте 4 комментируемой статьи сформулирован законодательный запрет на использование объектов авторских и смежных прав организациями по управлению правами на коллективной основе, исключительные права на которые они получили в управление.

5. В пункте 5 комментируемой статьи перечислены особенности защиты прав, переданных в управление, соответствующей организацией их получившей:

– защите подлежат права в отношениях с третьими лицами;

– защита реализовывается либо от имени правообладателей, либо от имени самой организации;

– защита реализовывается либо от имени неопределенного круга правообладателей, если защиту прав осуществляет аккредитованная организация.

6. В пункте 6 комментируемой статьи содержится отсылка к законам о некоммерческих организациях и уставам соответствующих организаций, а также к иным нормам ГК РФ, которым урегулированы остальные правовые вопросы, затрагивающие создание и работоспособность организаций по коллективному управлению правами. В качестве примера можно привести типовой устав аккредитованной организации (п. 7 ст. 1244 ГК РФ), учредительные документы некоторых организаций по коллективному управлению и др.

В исковом заявлении должно быть указано от чьего имени заявляется требование организацией по управлению правами на коллективной основе (собственного, отдельных правообладателей или неопределенного их круга). Отсутствие данной информации оставит исковое прошение без движения (п. 18 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Статья 1243. Исполнение организациями по управлению правами на коллективной основе договоров с правообладателями

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи обусловливаться правила заключения договоров между пользователями и организацией по коллективному управлению.

Обычно заключаются лицензионные договоры, предоставляющие права на подобающие способы использования тех объектов авторских и смежных прав, которые уже переданы в управление правообладателями.

Такой договор заключают на условиях простой (неисключительной) лицензии и в нем фиксируют размер вознаграждения за каждое применение объектов, которое должно быть выплачено пользователями этих объектов.

В качестве сторон заключающих данные договоры выступают организация по управлению правами на коллективной основе и пользователи объектов передаваемых прав.

Под подобающими способами использования разумеются обычно используемые самим пользователем, который эти объекты и предоставляет.

Если в силу законодательного разрешения объекты авторских и смежных прав используют без согласия правообладателя, но выплатив ему вознаграждение, организация по управлению правами на коллективной основе:

– должна заключить договор о выплате такого вознаграждения и собрать средства на эти цели;

– договоры можно заключать как с пользователями, так и другими лицами, которых законодатель обязывает предоставить средства для выплаты такого вознаграждения:

– не вправе отказаться заключать такой договор без убедительных на это аргументов.

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлено, при каких обстоятельствах, организация по управлению правами на коллективной основе может получить вознаграждение за использование переданных объектов:

– лицензионный договор пользователь заключил непосредственно с правообладателем,

– право организации получать вознаграждение прямо оговаривается в указанном договоре.

3. В пункте 3 комментируемой статьи поставлено обязательное требование к пользователям объектов авторских и смежных прав:

– отчитываться перед организацией по управлению правами на коллективной основе, каким образом они используют предоставленные им объекты;

– обеспечит другие документы и информацию, необходимую для сбора и распределения вознаграждения;

– список и сроки предоставления необходимых отчетов и документов устанавливаются в договоре с пользователем.

Если точные сроки в договоре не указаны, то организация по коллективному управлению сможет затребовать их предоставления, основываясь на положения комментируемой статьи.

4. В пункте 4 комментируемой статьи перечислены права и обязанности организации по коллективному управлению в части распределения получаемого от пользователей вознаграждения для правообладателей, и порядка выплат его последним.

Так, в обязанности организации по коллективному управлению отнесено:

– распределение между правообладателями полученного вознаграждения за использование объектов авторских и смежных прав;

– осуществление непосредственной выплаты названного вознаграждения (абз.1 п. 4 коммент. статьи);

– предоставить правообладателю отчет, включающий сообщения об использовании его прав, величине собранного вознаграждения и об удержанных из него суммах (абз.4 п.4 коммент. статьи);

Организация наделена правом удержать из вознаграждения суммы:

– с целью покрыть необходимые расходы по сбору, разделению и выплате самого вознаграждения;

– направить их в созданные этой организацией специальные фонды, при согласии правообладателей и в их интересах.

Величину удерживаемых сумм и порядок их передачи в спецфонды предусматриваются в уставе организации (абз. 2 п. 4 коммент. статьи).

Предельная (максимальная) величина удерживаемых сумм для компенсирования необходимых расходов по сбору, разделению и оплате вознаграждения, а также сумм, направляемых в спецфонды, заданы постановлением Правительства Российской Федерации от 29 декабря

2007 г. № 992[1] и составляет 45 % суммы собранного данной организацией вознаграждения, в т. ч. не более 20 % суммы собранного вознаграждения могут быть направлены в названные спецфонды.

5. В абзаце 3 п. 4 комментируемой статьи установлено обязательное требование к уставу организации по управлению правами на коллективной основе, который должен содержать указание на срок уплаты вознаграждения, раздел которого следует производить соразмерно объективному использованию соответствующих объектов авторских и смежных прав.

Для установления объективного использования соответствующих объектов авторских и смежных прав анализируют:

– информацию и документы, взятые от пользователей;

– иные данные о применении объектов авторских и смежных прав, в том числе статистическую информацию;

– сообщения, предоставленные правообладателю в его «личном кабинете» в сети «Интернет», авторизованный доступа, к которому и работоспособность информационной системы в целом обеспечивается аккредитованной организацией.

5. В пункте 4.1. комментируемой статьи введен режим использования объектов авторских и смежных прав, правообладатель которых неизвестен, данный режим стал действовать с 21 октября 2024 г.

Так, все авторские выплаты за использование объектов авторских и смежных прав разрешено производить, зачисляя причитающиеся правообладателям средства на номинальный счет.

Специфика подобного зачисления средств установлена в ст. 1243.1 ГК РФ.

Условия для зачисления: подразумевается, что автор или другой правообладатель объекта авторских или смежных прав, неизвестен (п. 1 ст. 1244.2 ГК РФ); правообладатель предоставил письменное согласие о зачислении причитающихся ему средств на номинальный счет в организацию по управлению правами на коллективной основе.

6. В пункте 5 комментируемой статьи вводится обремененность организации по управлению правами на коллективной сформировать

[1] Об утверждении Положения о государственной аккредитации организаций, осуществляющих коллективное управление авторскими и смежными правами, а также об установлении предельного (максимального) размера сумм, удерживаемых аккредитованной организацией на покрытие необходимых расходов по сбору, распределению и выплате вознаграждения, а также сумм, которые направляются в специальные фонды : постановление Правительства Российской Федерации от 29 декабря 2007 г. № 992 (ред. от 30.12.2018) // СЗ РФ. – 2008. – № 2. – Ст. 114.

и вести реестры, охватывающие информацию о правообладателях, о передаваемых ей в управление правах, а также о самих объектах передаваемых прав.

Сообщения, хранящиеся в таких реестрах, относятся к разряду общедоступных, кроме той информации, которая в силу прямого предписания закона не может быть разглашена без согласия правообладателя (персональные данные и др.).

Каким образом будут представляться сообщения, хранящиеся в таких реестрах, согласовывает непосредственно организация по управлению правами на коллективной основе, разместив соответствующую информацию о переданных ей в управление правах в общедоступной информационной системе. Как правило, это касается наименования объекта авторских или смежных прав, имени автора или другого правообладателя.

В ситуации неудовлетворения требования автора или другого правообладателя корректировки недостоверной информации, отраженной в общедоступной информационной системе, отказ организации по управлению правами на коллективной основе можно оспорить в суде.

Организацию единого реестра соответствующих произведений, фонограмм и исполнений, а также обеспечение внесения в общедоступную информационную систему информации о них реализовывает в порядке, определенном Правительством Российской Федерации, организация по управлению правами на коллективной основе. Такая организация должна иметь госаккредитацию на управление исключительными правами в отношении произведений литературы, изобразительного искусства, декоративно-прикладного искусства, фотографических произведений, произведений, полученных способами, подобными фотографии, музыкальных произведений (с текстом или без такового), фонограмм и исполнений, чьи авторы или другие правообладатели полагаются неизвестными (ст. 1280.1, 1306.1 ГК РФ).

7. В пункте 6 комментируемой статьи предопределены последствия неуплаты организацией по управлению правами на коллективной основе вознаграждения, которое было собрано для правообладателя, по причине неисполнения ею порядка управления правами, определенного ГК РФ. Вследствие неуплаты вознаграждения к подобной организации следует применить меры защиты исключительного права, например, взыскать убытки, оплатить компенсацию (ст. 1252 ГК РФ).

Суд признал правильными выводы судов нижестоящих инстанций об отказе в удовлетворении требования истца — организации по управлению правами на коллективной основе о понуждении ответчика заключить договор с истцом о выплате вознаграждения за публичное исполнение фонограмм, опубликованных в коммерческих целях. Как указал суд, из содержания п. 1 ст. 1243 ГК РФ во взаимосвязи со ст. 1326 ГК РФ следует, что пользователь фонограммы вправе публично исполнять фонограмму, изданную в коммерческих целях, без позволения обладателя исключительного права на зафиксированное в этой фонограмме исполнение при условии выплаты ему вознаграждения. При этом закон не объединяет правомерность публичного осуществления фонограммы с обремененностью заключить договор о выплате вознаграждения за такое исполнение. Законом не установлен запрет на осуществление выплаты вознаграждения без заключения договора (постановление Федерального арбитражного суда (далее — ФАС) Московского округа от 19.03.2013 г. № Ф05-911/13 по делу № А40-69093/12-5-640[1]).

Статья 1243.1. Порядок выплаты вознаграждения за использование объектов авторских и смежных прав путем зачисления средств на номинальный счет

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи заданы стороны номинального счета, на который по правилам раздела VII ГК РФ должны быть зачислены вознаграждения за использование объектов авторских и смежных прав.

По общему правилу в качестве владельца этого счета выступает организация по управлению правами на коллективной основе, а бенефициарами по договору номинального счета — правообладатели, в пользу которых и зачисляют на номинальный счет причитающиеся им денежные средства.

Для заключения договора по зачислению вознаграждения на номинальный счет участие бенефициаров не требуется.

Когда имя или наименование правообладателя неизвестны, на владельца счета возлагаются следующие обремененности, он должен:

[1] Постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 19.03.2013 г. № Ф05-911/13 по делу № А40-69093/12-5-640 // ГАРАНТ.РУ : [сетевое издание]. – URL: https://base.garant.ru/41690525/ (дата обращения: 20.01.2025).

– сообщить в банк всю информацию, представляющую возможность установить объект авторских или смежных прав, вознаграждение за использование которого следует выплатить этому правообладателю, как бенефициар;

– оповестить об основании участия данного бенефициара в отношениях договора номинального счета (п. 2 ст. 860.1 ГК РФ);

– принять целесообразные меры по контролю сведений о правообладателе и безотлагательно информировать банк, передав в него информацию о самом бенефициаре и (или) об объектах авторских или смежных прав, вознаграждение за использование которых ему причитается, соответственно. Перечисленные действия владелец счета может осуществить только при их наличии у него, или когда правообладатель обращается к владельцу счета с заявкой выдать причитающиеся ему денежные средства.

Правительством Российской Федерации принято постановление от 13 февраля 2025 г. № 148[1], которое вступит в силу с 1 сентября 2025 г. и будет действовать до 1 сентября 2031 г. Согласно данному постановлению владелец номинального счета сможет удержать из доходов, которые будут получены от инвестирования находящихся на номинальном счете денежных средств, те денежные средства, которые нужны для покрытия необходимых расходов и улучшения механизмов согласованной работы с авторами и другими правообладателями, в размере 45 % полученного дохода от показанного инвестирования.

К числу улучшений механизма согласованной работы с авторами и прочими правообладателями законодатель причислил создание и усовершенствование баз данных и информационных систем контроля за объектами авторских и смежных прав, отыскивание авторов и других правообладателей, оформление договорных связей с пользователями этих объектов.

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлен порядок движения денежных средств на номинальном счете, имя или наименование правообладателя которых неизвестно.

Положенные правообладателю денежные средства остаются на номинальном счете до времени, когда такой правообладатель обратится к владельцу счета с заявкой о выдаче положенных ему денежных средств.

[1] Об установлении размера денежных средств, удерживаемых владельцем номинального счета на покрытие необходимых расходов и совершенствование механизмов взаимодействия с авторами и иными правообладателями : постановление Правительства Российской Федерации от 13 февраля 2025 г. № 148 // СЗ РФ. – 2025. – № 7. – Ст. 628.

Владелец счета может в отношении этих средств:

– вложить их на принципах возвратности, прибыльности и ликвидности;

– отчислять из инвестиционных доходов денежные средства для компенсирования необходимых расходов и улучшения механизмов согласованной работы с авторами и другими правообладателями;

– направлять названные отчисления в специальные фонды, которые он создал при согласии и в интересах представляемых им правообладателей (абзац 2 п. 4 ст. 1243 ГК РФ);

– направлять названные отчисления также на формирование и улучшение баз данных и учетных информационных систем в отношении объектов авторских и смежных прав, на поиск авторов и прочих правообладателей, на оформление договорных связей с пользователями этих объектов.

Величина таких денежных средств согласовывается Правительством Российской Федерации.

К ведению правительства Российской Федерации отнесена и установка списка разрешенных объектов инвестирования, последовательность и обстоятельства инвестирования средств с номинального счета, а также требований пригодности кредитных организаций для открытия номинальных счетов и зачисления вознаграждений за использование объектов авторских и смежных прав.

Законодатель установил месячный срок, в течение которого владелец счета обременен отдать на номинальный счет ранее инвестированные денежные средства правообладателя и полагающиеся ему доходы в целях их выдачи правообладателю. Месячный срок начинает течь со дня обращения правообладателя к владельцу счета с требованием о выдаче причитающихся ему денежных средств.

3. В пункте 3 комментируемой статьи установлено ограничение по использованию номинальных счетов аккредитованными организациями по управлению правами на коллективной основе. Одна организация — один счет для зачисления на него вознаграждения за использование любых объектов авторских и смежных прав в каждой сфере коллективного управления (п. 1 ст. 1244 ГК РФ).

Законодателем введено обязательное требование размещать сообщения о банке, где был открыт рассматриваемый в комментируемой статье номинальный счет. Такие сообщения размещаются в сети «Интернет» на собственном официальном сайте организацией по управлению правами на коллективной основе.

4. В пункте 4 комментируемой статьи вводится ограничение по открытию исключительно в российских кредитных организациях номинальных счетов, на которые разрешено перечислять вознаграждения за использование объектов авторских и смежных прав.

5. В пункте 5 комментируемой статьи установлено обязательное требование для владельца номинального счета, на который зачисляется вознаграждение за использование объектов авторских и смежных прав, по оповещению банка, где такой счет открыт, сведений, требуемых для ведения банком контроля денежных поступлений каждого бенефициара.

6. В пункте 6 комментируемой статьи гарантирована величина перечисляемых на номинальный счет средств, которые составляю причитающиеся правообладателю средства за вычетом сумм, инвестируемых и удерживаемых из доходов, полученных от инвестирования, владельцем счета (абзац 2 п. 2 комментируемой статьи).

7. В пункте 7 комментируемой статьи установлена обязательность начисления процентов банком за пользование денежными средствами, находящимися на номинальном счете и дальнейшего зачисления их на счет. Правила расчета размера таких процентов формируется правительством Российской Федерации.

Денежные средства могут быть списаны с номинального счета надлежащим банком в следующих случаях:

– владелец счета направил распоряжение об их выдаче обусловленному правообладателю;

– денежные средства направляются на инвестирование для компенсирования необходимых расходов, в порядке, прописанном абзацем 2 п. 2 комментируемой статьи.

8. В пункте 8 комментируемой статьи установлено, что в результате легальной замены организации по управлению правами на коллективной основе, у номинального счета появляется новый владелец, который и станет осуществлять управление соответствующими правами.

9. В пункте 9 комментируемой статьи обусловлены последствия, наступающие в ситуации, когда инициатором расторжения договора номинального счета выступает банк. В этом случае организация по управлению правами на коллективной основе должна:

– перезаключить договор номинального счета с иным банком;

– дать указание банку, расторгнувшему договор, перечислить остатки денежных средств на вновь открытый номинальный счет,

сообщив всю информацию о правообладателях и размере положенных им денежных средств, а также сообщения, дающие возможность установить объекты авторских или смежных прав, вознаграждение за использование которых положено правообладателям.

10. В пункте 10 комментируемой статьи гарантированы права правообладателя по вопросам предоставления ему вознаграждения за использование объектов авторских и смежных прав. Он вправе:

– в любое время отклонить зачисления полагающихся ему денежных средств на номинальный счет, открытый в корреспонденции с п. 1 комментируемой статьи;

– потребовать предоставления ему в будущем соответствующего вознаграждения в соответствии с правилами п. 4 ст. 1243 ГК РФ (см. комментарий).

Статья 1244. Государственная аккредитация организаций по управлению правами на коллективной основе

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья раскрывает особенности государственной аккредитации организаций по управлению правами на коллективной основе; согласовывает права и обязанности таких организаций.

2. В абзацах 2–7 п. 1 комментируемой статьи приводится описание сфер деятельности для коллективного управления, в которых организация по управлению правами на коллективной основе имеет возможность получить государственную аккредитацию:

– координация исключительных прав на обнародованные музыкальные произведения (с текстом или без него) и отрывки таких произведений в части их публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю, в том числе путем ретрансляции (см. коммент. подп. 6–8.1 п. 2 ст. 1270 ГК РФ);

– материализация прав авторов музыкальных произведений (с текстом или без него), примененных в аудиовизуальном произведении, на получение оплаты за публичное исполнение или сообщение в эфир или по кабелю, в том числе посредством его ретрансляции (см. коммент. п. 3 ст. 1263 ГК РФ);

– координация правом следования на произведения изобразительного искусства, а также авторские рукописи (автографы) литературных и музыкальных произведений (см. коммент. ст. 1293 ГК РФ);

– материализация прав авторов, исполнителей, изготовителей фонограмм и аудиовизуальных произведений на получение оплаты

за воспроизводство фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях (см. коммент. ст. 1245 ГК РФ);

– материализация прав исполнителей на получение оплаты за публичное исполнение, а также за сообщение в эфир или по кабелю фонограмм, которые публикуют в коммерческих целях (см. коммент. ст. 1326 ГК РФ);

– материализация прав изготовителей фонограмм на получение выплат за публичное исполнение, а также за сообщение в эфир или по кабелю фонограмм, которые публикуют в коммерческих целях (см. коммент. ст. 1326 ГК РФ);

– координация исключительными правами на произведения литературы, изобразительного искусства, декоративно-прикладного искусства, фотографические произведения и их аналоги, музыкальные произведения (с текстом или без него), фонограммы и исполнения, авторы или другие правообладатели, которых полагаются неизвестными (см. коммент. ст. 1280.1, 1306.1 ГК РФ).

К перечисленным сферам относятся прежде всего случаи массового применения музыкальных произведений и фонограмм (подп. 1, 2, 5, 6) на радио, телевидении и в местах, которые открыты для беспрепятственного посещения, или в местах, где находится значительное число лиц, не относящихся к обычному кругу семьи (см. коммент. ст. 1270 ГК РФ).

Подпунктами 3 и 4 п. 1 комментируемой статьи прописана вероятность сбора на коллективной основе платы за воспроизводство фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях (см. коммент. ст. 1245 ГК РФ) и вероятность сбора в интересах всех правообладателей оплаты после публичной перепродажи оригинала произведения изобразительного искусства и авторской рукописи для реализации «права следования» (см. коммент. ст. 1293 ГК РФ).

В абзаце 8 п. 1 комментируемой статьи перечислены принципы, которые используют при государственной аккредитации — открытость процедуры и учет точки зрения заинтересованных лиц. Непосредственно официальное построение государственной аккредитации согласовывает Правительство Российской Федерации.

3. В пункте 2 комментируемой статьи вводится ограничение количества организаций, имеющих право на получение государственной аккредитации в единственной сфере коллективного управления, до единственной такой организации.

В то же время в абз. 2 п.2 комментируемой статьи согласовывается вероятность получить государственную аккредитацию единственной организацией по управлению правами на коллективной основе в нескольких, но различных, сферах коллективного управления.

Поскольку явного законодательного ограничения нет, можно предположить, что одна организация по управлению правами на коллективной основе вправе быть аккредитованной во всех сферах коллективного управления.

В абзаце 3 п. 2 комментируемой статьи установлено, что к деятельности аккредитованной организации не должны применяться ограничения, прописанные ФЗ от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»[1].

3. В абзаце 1 п. 3 комментируемой статьи обусловлено право аккредитованной организации координировать права и сбор вознаграждений и в отношении правообладателей без договора об этом. Данное право — это исключение из общего правила, введенного в абз. 1 п. 3 ст. 1242 ГК РФ, согласно которому договор о передаче полномочий по управлению правами, заключенный в письменной форме — это и есть главное основание самих полномочий данной организации.

В абзаце 2 п. 3 комментируемой статьи установлено, что в единственной сфере деятельности по коллективному управлению и после получения единственной организацией государственной аккредитации для этой сферы деятельности в ней же вправе работать и любая другая организация по коллективному управлению, неаккредитованная. Последние могут заключать лицензионные договоры с пользователями исключительно в интересах правообладателей, которые самостоятельно предоставят данной организации полномочия управлять своими правами, заключив прямой договор и переда ей полномочия на управление правами. Такие договоры выступят основанием для неаккредитованных организаций приобретать вознаграждение от пользователей и получать информацию об использовании охраняемых объектов.

4. В абзаце 1 п. 4 комментируемой статьи обусловлено право абсолютного или выборочного отказа правообладателя от услуг аккредитованной организацией в части управления его правами. Такая возможность появляется у правообладателя, если он сам не заключал с этой организацией договор, в силу которого были переданы полномочия по управлению его правами.

[1] О защите конкуренции : Федеральный закон от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ (ред. от 14.10.2024) // СЗ РФ. – 2006. – № 31 (1 ч.). – Ст. 3434.

Воспользовавшись данным правом, правообладатель обременен:

– письменно известить аккредитованную организацию о собственном решении;

– при выборочном отказе — предоставить аккредитованной организации список прав и (или) объектов, в управлении которыми он им отказывает.

Следовательно, если извещение об отказе не вмещает перечня каких-либо прав и объектов данного правообладателя, то письменное извещение относится ко всем правам и объектам, что, соответственно, означает безусловный отказ правообладателя от управления аккредитованной организацией его правами.

В абзаце 2 п. 4 комментируемой статьи введены обремененности аккредитованной организации, возникающие в итоге результате получения письменного извещения об абсолютном или выборочном отказе правообладателя от управления его правами.

Аккредитованная организация обязана:

– по истечении трех месяцев со дня получения письменного извещения от правообладателя исключить перечисленные им права и (или) объекты из договоров с пользователями;

– разместить оповещение об этом в общедоступной информационной системе;

– выплатить правообладателю положенное ему вознаграждение, которое она получила по ранее заключенным договорам от пользователей;

– доставить отчет, всесторонне отражающий использование его прав, величину собранного вознаграждения и вычтенных из него сумм (абз.4 п. 4 ст. 1243 ГК РФ).

5. В пункте 5 комментируемой статьи установлено правило, обязывающее аккредитованную организацию действовать целесообразно и в достаточной степени, устанавливая правообладателей, которые имеют право на выплаты, взятые этой организацией по договорам с пользователями.

В пункте 5 комментируемой статьи не содержатся доводы, позволяющие считать действия аккредитованной организации лишними или недальновидными. Содержание подобных понятий устанавливает суд, рассматривая конкретное дело, т. е. остается на усмотрение суда.

Выявив объект авторских или смежных прав, автор или иной правообладатель которых предполагается неизвестным, аккредитованная организация обременена известить о подобном объекте

аккредитованную организацию, которая осуществляет управление данными исключительными правами, авторы или иные правообладатели которых предположительно неизвестны (см. коммент. ст. 1244.2 ГК РФ).

6. В пункте 6 комментируемой статьи определен контролирующий орган для аккредитованных организаций, в качестве которого назван уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, устанавливающий форму отчета об осуществляемой деятельности для подобной организации, и который она должна ежегодно не только представлять в контролирующий орган, но и опубликовать его в общероссийском средстве массовой информации.

Законодателем определены сроки и порядок аудита и раскрытия ее годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности и специальных фондов, которые создавала аккредитованная организация в качестве юридических лиц.

В отношении отчетности в обязательном порядке поводится аудит и размещение вместе с аудиторским заключением й на официальном сайте аккредитованной организации в сети «Интернет» не позднее 10 рабочих дней после его получения и не позднее 31 декабря года, следующего за отчетным.

Информация о произведенном размещении с указанной датой передаются в течение трех рабочих дней в контролирующий орган. Длительность доступности отчетности на официальном сайте составляет пять лет с даты размещения.

7. В пункте 7 комментируемой статьи запланировано право Правительства Российской Федерации назначить последовательность утверждения типового устава аккредитованной организации. Так, на текущий момент времени действуют типовые уставы, утвержденные приказом Минкультуры России от 30.08.2018 № 1540[1].

8. В пункте 8 комментируемой статьи введены особенности распределения вознаграждения, которое не было востребовано с номинального счета правообладателем в течение трех лет.

[1] О Типовом уставе аккредитованной организации по управлению правами на коллективной основе, создаваемой в организационно-правовой форме общественной организации, и Типовом уставе аккредитованной организации по управлению правами на коллективной основе, создаваемой в организационно-правовой форме ассоциации (союза) : приказ Министерства культуры Российской Федерации от 30 августа 2018 г. № 1540 (зарег. в Минюсте России 01.02.2019, № 53647) // Официальный интернет-портал правовой информации (www.pravo.gov.ru). – URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001201902040002 (дата обращения: 18.12.2024).

Подобное вознаграждение, начиная с 1 января года, следующего за годом, в котором его распределила аккредитованная организация, включается в суммы, подлежащие очередному распределению, если ею были приняты целесообразные и достаточные меры для нахождения правообладателей, которые вправе получить вознаграждение (п. 5 коммент. статьи).

Исключение составляет вознаграждение, зачисляемое на номинальный счет в случаях, прописанных п. 4.1 ст. 1243 ГК РФ, такие денежные средства не подлежат очередному распределению.

Аккредитованная организация (ст. 1244 ГК РФ) обращается в суд за защитой прав правообладателя на основании свидетельства об аккредитации, а неаккредитованная — на основании устава и договора с соответственным правообладателем в части передачи полномочий по управлению правами (п. 20 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1244.1. Наблюдательный совет аккредитованной организации

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи гарантированы полномочия наблюдательного совета аккредитованной организации.

Наблюдательный совет, созданный в аккредитованной организации, это в первую очередь коллегиальный орган, совершающий управление этой организацией.

Наблюдательный совет:

– проверяет деятельность исполнительных органов организации;

– разрешает вопросы, которые отнесены к его исключительной компетенции типовым уставом с учетом положений п. 3 коммент. статьи.

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлен количественный и качественный состав наблюдательного совета аккредитованной организации. Минимальное количество членов такого совета — одиннадцать человек, верхняя граница не установлена. За порядком его формирования следит уполномоченный федеральный орган исполнительной власти.

В число членов наблюдательного совета предоставлено право войти правообладателям, организациям культуры, творческим союзам, пользователям, представителям федерального органа исполнительной власти, который осуществляет нормативно-правовое координирование в сфере авторского права и смежных прав, федеральным

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

органам исполнительной власти, контролирующих (надзирающих) за соблюдением аккредитованными организациями требованиям законодательства Российской Федерации, а также лицам, осуществляющим полномочия членов коллегиальных исполнительных органов аккредитованной организации.

Не может войти в наблюдательный совет лишь только лицо, которое осуществляет полномочия единоличного исполнительного органа аккредитованной организации. Такое лицо вправе участвовать в его заседаниях с правом совещательного голоса.

3. В пункте 3 комментируемой статьи приведен неисчерпывающий перечень вопросов, относящихся к исключительному ведению наблюдательного совета аккредитованной организации, важнейшими из которых считается контроль деятельности исполнительных органов, финансово-хозяйственной деятельности и расходов специальными фондами денежных поступлений.

Вопросы, относимые к исключительной компетенции наблюдательного совета, запрещается передавать для решения другим органам этой организации.

4. В пункте 4 комментируемой статьи указано, что свою деятельность наблюдательный совет воплощает в жизнь на общественных началах, т. е. без выплаты вознаграждения за работу в совете.

Статья 1244.2. Управление исключительными правами на объекты авторских и смежных прав, авторы или иные правообладатели, которых предполагаются неизвестными

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи разъясняется, кого из авторов или правообладателей с 21 октября 2024 г.[1] следует считать неизвестным.

Неизвестным предполагается автор или другой правообладатель объекта авторских или смежных прав, если:

– не было определено его имя или наименование;

– его имя или наименование указано, но не имеется информации о месте жительства гражданина (ст. 20 ГК РФ) или об адресе юридического лица (п. 3 ст. 54 ГК РФ), на которые правообладатель может отправить в соответствии со ст. 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение.

[1] О внесении изменений в часть четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации : Федеральный закон от 22 июля 2024 г. № 190-ФЗ // СЗ РФ. – 2024. – № 31. – Ст. 4450.

2. В пункте 2 комментируемой статьи введено правомочие претендента использования объекта, чей автор или другой правообладатель предположительно неизвестен, заявить о своем желании его использовать, направив в аккредитованную организацию (подп. 7 п.1 ст. 1244 ГК РФ) соответствующее прошение. Перед отправкой своей просьбы заинтересованному лицу надлежит принять все подобающие меры по установлению автора или другого правообладателя и (или) места его жительства или нахождения.

Законодатель приводит описание сведений, которые следует включить в такую просьбу. Обязательно должны быть отражены сообщения не только об объекте авторских или смежных прав, но и о предпринимаемых заявившим мерах поиска автора или другого правообладателя. В заявлении обозначается длительность, территория, способы и прочие обстоятельства предполагаемого применения объекта авторских или смежных прав.

3. В пункте 3 комментируемой статьи приведено описание мер для отыскивания автора или иного правообладателя. Эти меры могут быть произведены посредством обращения в открытые источники информации, отвечающие данному классу объектов авторских или смежных прав; в организации, которые управляют правами на коллективной основе, или в общедоступные информационные системы таких организаций (п. 5 ст. 1243 ГК РФ), а также поисковые и информационные системы. Поиск может производиться в библиотечных и архивных фондах.

4. В пункте 4 комментируемой статьи проведено разделение полномочий между федеральным органом исполнительной власти, который реализует нормативно-правовое координирование в сфере авторского права и смежных прав, и аккредитованной организацией относительно подаваемого заявления.

Федеральный орган исполнительной власти определяет:

– запросы к составу информации, отражаемой в заявлении лица, претендующего использовать объект авторских или смежных прав,

– список мер по отыскиванию автора или другого правообладателя;

– список общедоступных информационных систем, в которых размещены сообщения об объектах авторских и смежных прав и о правах на них;

– описание других источников, которые следует использовать.

Аккредитованная организация согласовывает порядок подачи такого заявления.

5. В пункте 5 комментируемой статьи установлен перечень действий аккредитованной организации, направленных на контроль:

– всесторонности содержащихся в заявлении сведений;

– согласованности объекта авторских или смежных прав и предполагаемых способов его применения содержанию ст. 1280.1, 1306.1 ГК РФ;

– точности соотнесения надлежащего объекта авторских или смежных прав к охраняемым, и реальности его обнародования;

– нехватки публичного испрашивания о предоставлении неопределенному кругу лиц возможности безвозмездно использовать объект авторских или смежных прав (п. 5 ст. 1233 ГК Ф) либо открытой лицензии на его использование (ст. 1286.1 ГК РФ);

– вероятности установки имени или наименования автора или другого правообладателя, его правопреемников, а при отыскании данных сведений — возможности нахождения тех данных, при содействии которых можно будет передавать правообладателю юридически судьбоносные сообщения, в том числе при помощи его представителя.

Срок проведения контрольных действий аккредитованной организацией ослаблен 15 рабочими днями со дня получения просьбы лица, которое притязает использовать искомый объект авторских или смежных прав.

6. В пункте 6 комментируемой статьи определена последовательность действий аккредитованной организации по итогам проводимой проверки:

– вынести решение об осуществимости использования объекта авторских или смежных прав в корреспонденции со ст. 1280.1, 1306.1 ГК РФ;

– проинформировать заявителя о вынесенном решении;

– расположить объявление о разыскивании автора или другого правообладателя на собственном официальном сайте в сети «Интернет» в ситуации вынесения положительного решения.

Относительно порядка вынесения аккредитованной организацией решения о вероятном использовании таких объектов, а также состав сведений, которые следует воспроизвести в объявлении, сосредоточенном на поиске автора или другого правообладателя, принимает решение федеральный орган исполнительной власти, который выполняет нормативно-правовое координирование в сфере авторского права и смежных прав. Так, на текущий момент времени следует

руководствоваться приказом Минкультуры России от 26 ноября 2024 г. № 2340[1], в котором требуемый порядок действий детально раскрыт.

7. В пункте 7 комментируемой статьи установлен порядок действий аккредитованной организации при объективной невыполнимости нахождения автора или другого правообладателя и (или) отрицательный поиск информации, позволяющие передать правообладателю юридически значимое сообщение:

– рассчитать размер выплат, положенных автору или другому правообладателю за использование объекта авторских или смежных прав учитывая правила расчета и ставки, которые введены Правительством Российской Федерации, а если правообладателей несколько, — положенную ему долю вознаграждения;

– внести информацию об объекте авторских или смежных прав и о принятых мерах по отыскиванию автора или другого правообладателя в единый реестр и общедоступную информационную систему (абз. 4 п. 5 ст. 1243 ГК РФ).

Соответствующий расчет и внесение информации аккредитованная организация производит, если в течение 90 рабочих дней после того, как на официальном сайте аккредитованной организации в сети «Интернет» было размещено объявление о поиске автора или другого правообладателя и искомый правообладатель не найден и (или) сообщения не установлены.

8. В пункте 8 комментируемой статьи возложена ответственность действий претендента использовать объект авторских или смежных прав (ст. 1280.1, 1306.1 ГК РФ), данные о котором отражены в едином реестре и общедоступной информационной системе. Такой претендент обязан обратиться с просьбой в аккредитованную организацию, отразив в ней информацию об искомом объекте, а также сроки, территорию, способы и прочие условия планируемого использования

[1] Об установлении требований к составу информации, содержащейся в заявлении лица, претендующего на использование объекта авторских или смежных прав, перечня мер по поиску автора или иного правообладателя, перечня общедоступных информационных систем, в которых размещена информация об объектах авторских и смежных прав и о правах на них, перечня иных источников, подлежащих использованию, порядка принятия аккредитованной организацией решения о возможности или невозможности использования объектов авторских или смежных прав в соответствии со статьями 1280.1, 1306.1 Гражданского кодекса Российской Федерации, а также состава информации, содержащейся в объявлении о поиске автора или иного правообладателя : приказ Министерства культуры Российской Федерации от 26 ноября 2024 г. № 2340 (зарег. в Минюсте России 26.12.2024, № 80787) // Официальный интернет-портал правовой информации (www.pravo.gov.ru). – URL: http:// publication.pravo.gov.ru/document/0001202412270022 (дата обращения: 18.12.2024).

такого объекта, которые нужны для расчета и оплаты вознаграждения за подобное использование.

9. В пункте 9 комментируемой статьи содержится отсылка к рассмотренному выше п. 8 комментируемой статьи и введение обязанности за аккредитованной организацией установления порядка подачи указанного заявления.

10. В пункте 10 комментируемой статьи установлено описание действий аккредитованной организации, которые ей надлежит провести в течение 15 рабочих дней после получения заявления:

– проверить полноту полученных сведений из заявления;

– проверить наличие основания использовать объекты авторских или смежных прав по правилам ст. 1280.1, 1306.1 ГК РФ;

– принять решение допустимо ли использовать объект авторских или смежных прав в соответствии со ст. 1280.1, 1306.1 ГК РФ и проинформировать заявителя о принятом решении;

– рассчитать размер соответствующего вознаграждения или его долю, если правообладателей несколько.

11. В пункте 11 комментируемой статьи гарантированы права аккредитованной организации на случай удовлетворения заявки претендента, указанного в п. 2 или 8 комментируемой статьи.

Такому лицу может быть предоставлена неисключительная лицензия, с предписанием срока, территории, способов использования искомого объекта, величины вознаграждения, прочих условий его использования, например размер удерживаемых выплат (абз. 2 п. 4 ст. 1243 ГК РФ) для компенсирования расходов аккредитованной организации, и средств, перечисляемых в ее специальные фонды.

Если претендент не соглашается с предлагаемыми условиями неисключительной лицензии, эти условия определяются на усмотрение суда.

Лицензиат сможет начать использование соответствующего объекта авторских или смежных прав лишь после выплаты вознаграждения по лицензионному договору (при использования объекта более одного месяца — после выплаты каждого очередного платежа согласно условиям договора.

В число обязанностей лицензиата входит перечисление на предоставленный аккредитованной организацией (ст. 1243.1 ГК РФ) номинальный счет:

– вознаграждений за использование соответствующего объекта с непременным его указанием;

– сумм на компенсирование ее расходов;

– сумм, направляемых в специальные фонды данной организации.

12. В пункте 12 комментируемой статьи возложена ответственность лицензиата за ненадежность и актуальность представляемых аккредитованной организации сведений, а также за использование объекта авторских или смежных прав в границах, которые были поставлены в лицензионном договоре.

13. В пункте 13 комментируемой статьи введена ответственность аккредитованной организации за всесторонность контроля, который прописан п. 5 и 10 комментируемой статьи, а также за своевременность размещения объявления о разыскивании автора или другого правообладателя в едином реестре и общедоступной информационной системе.

Аккредитованной организации предоставляется право проконтролировать как лицензиатом соблюдаются условия лицензионного договора и выступать в защиту интересов правообладателя в суде.

14. В пункте 14 комментируемой статьи гарантирован порядок действий аккредитованной организации на случай выявления перехода в общественное достояние объекта авторских или смежных прав, проверяемого в рамках правил п. 10 комментируемой статьи:

– подтверждение, что вознаграждение с номинального счета, ни автором, ни другим правообладателем не было востребовано в течение трех лет, начиная с 1 января года, следующего за годом перехода в общественное достояние;

– неукоснительное перераспределение принятых до времени перехода объекта в общественное достояние средств за его использование между бенефициарами номинального счета (п. 3 ст. 1243.1 ГК РФ), соразмерно имеющимся на этом счете и положенных таким бенефициарам денежным выплатам;

– при выявлении произведенной выплаты за использование надлежащего объекта, фактически находящегося на момент начисления этого вознаграждения в общественном достоянии, отдать лицензиату сумму выплаченного вознаграждения.

15. В пункте 15 комментируемой статьи приводится описание обстоятельств, при наступлении которых аккредитованная организация обременена скорректировать информацию, затрагивающую автора или иного правообладателя в общедоступной информационной системе, а также исключить из единого реестра сообщения о соответствующем объекте авторских или смежных прав:

– организация получила сообщения об авторе или другом правообладателе;

– автор или другой правообладатель лично обратился с требованием выплаты ему вознаграждения за использование объекта авторских или смежных прав.

Законодателем одобряется возможность в одностороннем порядке расторгнуть лицензионный договор с аккредитованной организацией, для этого автору или иному правообладателю достаточно направить письменное извещение об этом.

В результате расторжения лицензионного договора по инициативе автора или иного правообладателя на аккредитованную организацию возлагается обязанность незамедлительного оповещения об этом лицензиата. Прекращение договора происходит по истечении 10 рабочих дней после получения извещения лицензиатом от аккредитованной организации.

16. В пункте 16 комментируемой статьи гарантировано право автора или другого правообладателя на защиту своего исключительного права в соответствии со ст. 1252 ГК РФ, в силу которого он, к примеру, может потребовать компенсировать убытки, возникшие вследствие неправомерных действий или бездействия аккредитованной организации и (или) лицензиата.

В данном случае нелегитимным действием, как и бездействием, аккредитованной организации и (или) лицензиата можно считать уклонение от отыскивания автора или другого правообладателя либо информации, разрешающей передать правообладателю юридически значимое сообщение.

Статья 1245. Вознаграждение за свободное воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи согласовывается, что правом на вознаграждение за свободное воспроизводство фонограмм и аудиовизуальных произведений исключительно в личных целях наделены авторы, исполнители, изготовители фонограмм и аудиовизуальных произведений.

В силу своего компенсационного характера это вознаграждение выплачивают правообладателям из средств, подлежащих выплате изготовителями и импортерами оборудования и материальных носителей, что были использованы для данного воспроизведения.

Список допускаемого оборудования и материальных носителей, а также величину и режим сбора соответствующих средств утвержден постановлением Правительства Российской Федерации от 14 октября 2010 г. № 829[1].

2. В пункте 2 комментируемой статьи указано, что аккредитованной организации передано право собирать средства для выплаты вознаграждения за свободное воссоздание фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях, что полностью корреспондируется с подп. 4 п. 1 ст. 1244 ГК РФ, в котором отражена одна из сфер коллективного управления, в которой такая организация вправе быть аккредитованной.

3. В пункте 3 комментируемой статьи введены правила соразмерности распределения вознаграждения за свободное воссоздание фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях. Такие суммы после сбора в единое целое делится между правообладателями следующим образом: 40% — авторам, 30% — исполнителям, оставшиеся 30% — изготовителям фонограмм и изготовителям аудиовизуальных произведений.

Последующий раздел вознаграждения между конкретными авторами, исполнителями, изготовителями фонограмм или аудиовизуальных произведений осуществляют соразмерно фактическому использованию соответственных фонограмм или аудиовизуальных произведений.

Законодатель императивно наделяет Правительство Российской Федерации полномочиями по установлению порядка распределения вознаграждения и его выплат.

4. В пункте 4 комментируемой статьи приводится описание лиц, императивно освобождаемых от уплаты средств для выплаты вознаграждения за свободное воссоздание фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях:

[1] О вознаграждении за свободное воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях (вместе с «Положением о сборе средств для выплаты вознаграждения за свободное воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях, подлежащих уплате изготовителями оборудования и материальных носителей, используемых для такого воспроизведения», «Положением о сборе средств для выплаты вознаграждения за свободное воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях, подлежащих уплате импортерами оборудования и материальных носителей, используемых для такого воспроизведения», «Положением о распределении и выплате авторам, исполнителям и изготовителям фонограмм и аудиовизуальных произведений вознаграждения за свободное воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях») : постановление Правительства Российской Федерации от 14 октября 2010 г. № 829 (ред. от 23.11.2022) // СЗ РФ. – 2010. – № 42. – Ст. 5398.

– изготовители экспортного оборудования и материальных носителей;

– изготовители и импортеры профессионального оборудования, которое не предназначено для применения в домашних условиях.

Суд, рассматривая требование о взыскании задолженности по уплате сбора для выплаты вознаграждения правообладателям, разъяснил, что в силу ст. 1245 ГК РФ для разрешения спора необходимо было установить статус организации, которая обратилась в суд с рассматриваемым требованием, и ее право на подачу иска, а также установить, что оборудование, которое ввезено ответчиком не территорию Российской Федерации, в силу своих конструктивных либо потребительских свойств могло быть использовано в личных, семейных, домашних и других потребностях, не имеющих отношения к осуществлению предпринимательской деятельности (постановление Суда по интеллектуальным правам от 14.09.2018 г. № С01-11/2017 по делу № А40-240774/2015[1]).

Статья 1246. Государственное регулирование отношений в сфере интеллектуальной собственности

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья обусловливает полномочия федеральных органов исполнительной власти при разрешении проблем государственного урегулирования отношений в сфере интеллектуальной собственности, с учетом того, что правовое координирование данных отношений относится к исключительному ведению Российской Федерации.

1. В пункте 1 комментируемой статьи отражены общие вопросы, относимые к ведению уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляющего нормативно-правовое координирование в сфере авторского права и смежных прав.

Главным вопросом упоминается публикация нормативных правовых актов для согласования отношений в сфере интеллектуальной собственности, связанных с объектами авторских и смежных прав, в случаях, когда это оговаривает ГК РФ.

Уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативно-правовое координирование

[1] Постановление Суда по интеллектуальным правам от 14 сентября 2018 г. № С01-11/2017 по делу № А40-240774/2015 // СПС «КонсультантПлюс». – URL: https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=SIP&n=42752&ysclid=m9sl6tly5e8398946#QRFe6jUqFsgUqgb31 (дата обращения: 18.12.2024).

в сфере авторского права и смежных прав, является Министерство культуры Российской Федерации. В соответствии с п. 1 постановления Правительства Российской Федерации от 20 июля 2011 г. № 590 «Минкультуры России является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере… авторского права и смежных прав, а также по охране…авторского права и смежных прав, по контролю и надзору в указанной сфере деятельности…»[1].

Правовое положение Минкультуры России упорядочивается Указом Президента Российской Федерации от 9 марта 2004 г. № 314 «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти»[2], постановлением Правительства Российской Федерации от 20 июля 2011 г. № 590.

2. В пункте 2 комментируемой статьи доводится описание полномочий Минкультуры России:

– утверждение форм документов (заявок, заявлений, возражений, ходатайств и т. п.), выступающих основанием исполнения юридически значимых действий, приведенных в п. 3 комментируемой статьи;

– установление правил составления и подачи перечисленных выше документов, правила и последовательность их рассмотрения, не исключая критерии принятия решений по итогам рассмотрения этих документов;

– издание других нормативных правовых актов в случаях, прописанных ГК РФ.

3. В пункте 3 комментируемой статьи согласовывается, что на Минкультуры России прямо или при помощи подведомственного ему учреждения накладывается реализация юридически значимых действий по правовой охране результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации.

К юридически значимым действиям, в смысле данной статьи, относятся:

[1] О Министерстве культуры Российской Федерации : постановление Правительства Российской Федерации от 20 июля 2011 г. № 590 (ред. от 27.02.2025) // СЗ РФ. – 2011. – № 31. – Ст. 4758.

[2] О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти : Указ Президента Российской Федерации от 9 марта 2004 г. № 314 (ред. от 27.03.2023) // СЗ РФ. – 2004. – № 11. – Ст. 945.

– государственная регистрация, прием и экспертиза соответствующих заявок на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, программы для ЭВМ, базы данных, топологии интегральных микросхем, товарные знаки и знаки обслуживания, географические указания и наименования мест происхождения товаров;

– выдача патентов и свидетельств, которые удостоверяют исключительное право их обладателей на соответствующий результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации;

– другие прямо прописанные законом действия.

Перечисленные в настоящем абзаце действия в отношении секретного изобретения (ст. 140–1405 ГК РФ) могут быть реализованы также федеральными органами исполнительной власти, уполномоченными Правительством Российской Федерации.

Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности осуществляет аккредитацию российской научной или образовательной организации в качестве организации, которая проводит первоначальный поиск информации по заявленным изобретениям или полезным моделям и предварительно оценивает их патентоспособность (ст. 1384, 1386, 1390 ГК РФ).

Правительство Российской Федерации в отношении аккредитации научной или образовательной организации согласовывает:

– последовательность и требования к аккредитации;

– причины и режим прекращения ее аккредитации.

Так, постановлением Правительства Российской Федерации от 15 июля 2021 г. № 1202[1] утверждено положение об аккредитации федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности российской научной или образовательной организации в качестве организации, которая может проводить предварительный информационный поиск в отношении заявленных изобретений или полезных моделей и предварительную оценку их патентоспособности.

[1] Об утверждении Положения об аккредитации федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности российской научной или образовательной организации в качестве организации, которая может проводить предварительный информационный поиск в отношении заявленных изобретений или полезных моделей и предварительную оценку их патентоспособности, и о внесении изменения в описание услуг, которые являются необходимыми и обязательными для предоставления федеральными органами исполнительной власти, Государственной корпорацией по атомной энергии «Росатом» государственных услуг и предоставляются организациями, участвующими в предоставлении государственных услуг : постановление Правительства Российской Федерации от 15 июля 2021 г. № 1202 (ред. от 27.10.2023) // СЗ РФ. – 2021. – № 30. – Ст. 5780.

Аккредитацию осуществляет Федеральная служба по интеллектуальной собственности[1] в тематической области знаний посредством документарного подтверждения соответствия организации требованиям, установленным данным положением, в целях предоставления организациям возможности проведения предварительного информационного поиска в отношении заявленных изобретений или полезных моделей и предварительной оценки их патентоспособности.

Порядок проведения экзамена научных работников российской научной или образовательной организации в целях такой аккредитации российской научной или образовательной организации утвержден приказом Роспатента от 16 сентября 2024 г. № 96[2]. В названном порядке заданы правила проведения федеральным государственным бюджетным учреждением «Федеральный институт промышленной собственности» экзамена, в процессе которого проверяется наличие у научных работников (экзаменуемых) необходимых знаний законодательства Российской Федерации, регулирующего вопросы в области правовой охраны изобретений, полезных моделей, и практических навыков в проведении предварительного информационного поиска в отношении заявленного изобретения или полезной модели и предварительной оценки их патентоспособности.

4. В пункте 4 комментируемой статьи согласовывается, что в отношении селекционных достижений функции, названные в п. 2 и 3 комментируемой статьи, реализуются в соответствии с требованиями уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляющего нормативно-правовое координирование в сфере сельского хозяйства, и федерального органа исполнительной власти по селекционным достижениям.

---

[1] О Федеральной службе по интеллектуальной собственности (вместе с «Положением о Федеральной службе по интеллектуальной собственности») : постановление Правительства Российской Федерации от 21 марта 2012 г. № 218 (ред. от 21.04.2022) // СЗ РФ. – 2012. – № 14. – Ст. 1627.

[2] Об утверждении Порядка проведения экзамена научных работников российской научной или образовательной организации в целях аккредитации российской научной или образовательной организации в качестве организации, которая может проводить предварительный информационный поиск в отношении заявленных изобретений или полезных моделей и предварительную оценку их патентоспособности : приказ Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 16 сентября 2024 г. № 96 (зарег. в Минюсте России 14.01.2025, № 80904) // Официальный интернет-портал правовой информации (www.pravo.gov.ru). – URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001202501150005 (дата обращения: 18.12.2024).

Уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативно-правовое координирование в сфере сельского хозяйства, является Министерство сельского хозяйства Российской Федерации (Минсельхоз России), которое в соответствии с п. 1 постановления Правительства Российской Федерации от 12 июня 2008 г. № 450[1] осуществляет функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере агропромышленного комплекса, рыбного хозяйства, аквакультуры (рыбоводства), земельных отношений (в части, касающейся земель сельскохозяйственного назначения), по государственному мониторингу таких земель, виноградарства и виноделия, семеноводства сельскохозяйственных растений и др.

Минсельхоз России также является федеральным органом исполнительной власти по селекционным достижениям. К его ведению отнесено самостоятельное принятие нормативных правовых актов для согласования отношений в сфере интеллектуальной собственности по селекционным достижениям (п. 5.2.25.1 постановления), утверждение формы патента на селекционное достижение и описание удостоверяемых в нем сведений[2], реализация других юридически судьбоносных действий связанных с правовой охраной селекционных достижений, в случаях, прописанных законом.

5. В пункте 5 комментируемой статьи определены правомочия Правительства Российской Федерации в отношении служебных объектов патентного права. В ведении правительства находится вопрос гарантирования ставок, последовательности и сроков оплаты вознаграждения за служебные изобретения, служебные полезные модели, служебные промышленные образцы.

Применение установленных Правительством Российской Федерации ставок, последовательности и периода выплат проводится исключительно если работодатель и работник не заключили договор,

[1] О Министерстве сельского хозяйства Российской Федерации : постановление Правительства Российской Федерации от 12 июня 2008 г. № 450 (ред. от 27.01.2025) // СЗ РФ. – 2008. – № 25. – Ст. 2983.

[2] Об утверждении формы патента на селекционное достижение и состава отраженных в нем сведений : приказ Министерства сельского хозяйства Российской Федерации от 29 октября 2021 г. № 734 (зарег. в Минюсте России 29.11.2021, № 66056) // Официальный интернет-портал правовой информации (www.pravo.gov.ru). – URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001202501150005 (дата обращения: 18.12.2024).

определяющий величину, обстоятельства и последовательность выплат вознаграждения за служебное изобретение, служебную полезную модель, служебный промышленный образец.

6. В пункте 6 комментируемой статьи законодатель наделяет Правительство Российской Федерации правом введения минимальных ставок, последовательности сбора, разделения и выплат вознаграждений в отношении некоторых видов использования произведений, исполнений и фонограмм на случай, когда их легальное использование реализовывается с согласия правообладателей и с выплатой им вознаграждения.

Если в соответствии с законом результат интеллектуальной деятельности используют не получая согласие правообладателей, но с выплатой им вознаграждения, Правительство Российской Федерации также наделено правом определять ставки вознаграждения, последовательность сбора, разделения и выплат вознаграждения за их использование.

На текущий момент времени продолжает действовать постановление Правительства Российской Федерации от 21 марта 1994 г. № 218 «О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства»[1], в котором содержатся положения, касающиеся трех видов использования произведений, а именно:

– за публичное исполнение произведений;

– за воспроизводство произведений посредством звукозаписей, за прокатную сдачу экземпляров звукозаписей и аудиовизуальных произведений (видеофильмов);

– за воспроизводство произведений изобразительного искусства и тиражирование в промышленности произведений декоративно-прикладного искусства.

[1] О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства (вместе с «Положением о минимальных ставках авторского вознаграждения за публичное исполнение произведений», «Положением о минимальных ставках авторского вознаграждения за воспроизведение произведений путем звукозаписи, за сдачу экземпляров звукозаписей и аудиовизуальных произведений (видеофильмов) в прокат», «Положением о минимальных ставках авторского вознаграждения за воспроизведение произведений изобразительного искусства и тиражирование в промышленности произведений декоративно-прикладного искусства») : постановление Правительства Российской Федерации от 21 марта 1994 г. № 218 (в ред. от 18.06.2012) // СЗ РФ. – Собрание актов Президента и Правительства Российской Федерации. – 1994. – № 13. – Ст. 994.

Статья 1247. Патентные поверенные

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи обусловлен круг лиц, легально осуществляющих ведение дел с федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, в их число вошли:

– заявители;

– правообладатели;

– иные заинтересованные лица самостоятельно, или при помощи патентного поверенного, имеющего регистрацию в этом федеральном органе, или при помощи иного представителя.

Работа патентного поверенного состоит из деятельности аттестованного специалиста, осуществляющего квалифицированные действия в интересах физических и юридических лиц, направленные на защиту их прав, свобод и законных интересов касательно результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации.

Регулирование правового положения патентных поверенных производится соответствующим административным регламентом, одобренным приказом Минэкономразвития России от 29 сентября 2016 г. № 616[1].

2. В абзаце 1 п. 2 комментируемой статьи установлено, что с федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности граждане, постоянно живущие за пределами территории Российской Федерации, и иностранные юридические лица свои дела ведут при помощи патентных поверенных, имеющих регистрацию в этом федеральном органе, если международным договором Российской Федерации не намечен другой порядок действий.

В абзаце 2 п. 2 комментируемой статьи возложена ответственность лиц для возможности переписки с ними сообщать свой адрес на территории Российской Федерации федеральному органу исполнительной власти по интеллектуальной собственности, с которым они ведут дела самостоятельно или при содействии представителя,

[1] Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по аттестации и регистрации патентных поверенных Российской Федерации, выдаче патентным поверенным свидетельств : приказ Министерства экономического развития Российской Федерации (далее — Минэкономразвития России) от 29 сентября 2016 г. № 616 (ред. от 07.06.2017) (зарег. в Минюсте России 26.12.2016, № 44961) // Официальный интернет-портал правовой информации (www.pravo.gov.ru). – URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001201612270064 (дата обращения: 18.12.2024).

не прошедшего регистрацию в качестве патентного поверенного в данном органе. Адрес для переписки сообщается по заявке данного федерального органа.

В абзаце 3 п. 2 комментируемой статьи обусловлено, что патентный поверенный или другой представитель может подтвердить свои права доверенностью.

3. В пункте 3 комментируемой статьи приводится ряд требований, предъявляемых к патентным поверенным:

– одобряется регистрация в качестве патентного поверенного только граждан Российской Федерации, постоянно проживающих на ее территории;

– прочие требования, равно как последовательность их аттестации и регистрации, правомочия в отношении ведения дел о правовой охране результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, заданы ФЗ от 30 декабря 2008 г. № 316-ФЗ «О патентных поверенных»[1] и отражены в приказе Роспатента от 19 сентября 2022 г. № 144[2].

При признании публично-правового образования патентообладателем в соответствующем реестре собственно данное публично-правовое образование указывают таковым. При этом актом публично-правового образования как правообладателя возможно назначить лицо и наделить его полномочиями от имени правообладателя вести дела с Роспатентом (п. 1 ст. 1247 ГК РФ), осуществление, распоряжение и защиту исключительного права, принадлежащего публично-правовому образованию. Это лицо и есть представитель публично-правового образования (п. 122 постановления Пленума ВС РФ № 10[3]).

Статья 1248. Споры, связанные с защитой интеллектуальных прав

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи указано, что рассмотрение споров по защите нарушенных или оспариваемых интеллектуальных

[1] О патентных поверенных : Федеральный закон от 30 декабря 2008 г. № 316-ФЗ (ред. от 31.07.2023) // СЗ РФ. – 2009. – № 1. – Ст. 24.

[2] Об утверждении Требований к проведению стажировки в качестве кандидата в патентные поверенные, в том числе к выдаче по ее результатам рекомендации патентного поверенного, под руководством которого проходила стажировка : приказ Роспатента от 19 сентября 2022 г. № 144 (зарег. в Минюсте России 14.10.2022, № 70524) // Официальный интернет-портал правовой информации (www.pravo.gov.ru). – URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001202210140029 (дата обращения: 18.12.2024).

[3] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

прав, производится в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, судом, арбитражным судом или третейским судом (п.1 ст.11 ГК РФ).

2. В пункте 2 комментируемой статьи заданы случаи административной защиты интеллектуальных прав.

Законодатель установил, что административную процедуру защиты нарушенных или оспариваемых интеллектуальных прав реализовывают следующие федеральные органы исполнительной власти:

– по интеллектуальной собственности;

– по селекционным достижениям;

– по использованию секретного изобретения и распоряжению исключительным правом на него, в случаях прямого уполномочия Правительства Российской Федерации (ст. 1401–1405 ГК РФ).

Вышеперечисленные федеральные органы исполнительной власти осуществляют административную процедуру защиты нарушенных или оспоренных интеллектуальных прав в отношениях, направленных на подачу и рассмотрение заявок о выдаче патентов на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения, товарные знаки, знаки обслуживания, географические указания и наименования мест происхождения товаров; их государственную регистрацию, оформление и выдачу надлежащих правоустанавливающих документов; оспаривание предоставления этим результатам и средствам правовой охраны или на ее прекращение.

Решения, принимаемые названными органами, вступают в силу со дня принятия, их можно оспорить в судебном порядке.

При рассмотрении спора в административном порядке (абзац первый п. 2 комментируемой статьи), расходы стороны спора, обращенные на соблюдение такого порядка, восполняются той стороне спора, в чью пользу было принято решение федеральным органом исполнительной власти. Настоящие расходы компенсирует проигравшая сторона спора.

В названные расходы отнесены: патентные и прочие пошлины, денежные суммы на оплату работы экспертов, специалистов и переводчиков, оплата в пределах разумного помощи представителей, оказавших юридическую помощь (патентные поверенные, адвокаты и пр.), и иные расходы, появившиеся в связи с рассмотрением спора.

При частичном удовлетворении требований, расходы возмещаются пропорционально объему удовлетворенных требований.

3. В пункте 3 комментируемой статьи приводится соответствие федеральных органов исполнительной власти, которые вправе устанавливать правила рассмотрения и разрешения споров в административном порядке соответствующим федеральным органом исполнительной власти.

Так, федеральный орган исполнительной власти, совершающий нормативно-правовое координирование в сфере интеллектуальной собственности, утверждает такие правила для федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности. А федеральный орган исполнительной власти, совершающий нормативно-правовое регулирование в сфере сельского хозяйства, — для федерального органа исполнительной власти по селекционным достижениям.

Аналогичные правила, связанные с секретными изобретениями, устанавливаются соответствующим уполномоченным Правительством Российской Федерации органом[1] (п. 2 ст. 1401 ГК РФ).

На текущий момент времени такие правила, утверждены совместным приказом от 30 апреля 2020 г. Минобрнауки России № 644 и Минэкономразвития России № 261[2].

Применение к нарушителю интеллектуальных прав на результаты интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации мер административной или уголовной ответственности не отрицает вероятности применения к нему мер защиты интеллектуальных прав в гражданско-правовом порядке (п. 53 постановления Пленума ВС РФ № 10[3]).

[1] О федеральных органах исполнительной власти, Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» и Государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос», уполномоченных рассматривать заявки на выдачу патента на секретные изобретения : постановление Правительства Российской Федерации от 2 октября 2004 г. № 514 (ред. от 18.11.2017) // СЗ РФ. – 2004. – № 41. – Ст. 4046.

[2] Об утверждении правил рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке : приказ Министерства науки и высшего образования Российской Федерации № 644, Минэкономразвития России № 261 от 30 апреля 2020 г. (ред. от 23.11.2022) (зарег. в Минюсте России 25.08.2020 N 59454) // Официальный интернет-портал правовой информации (www.pravo.gov.ru). – URL: http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202008260011 (дата обращения: 18.12.2024).

[3] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Статья 1249. Патентные и иные пошлины

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья посвящена рассмотрению особенностей оплаты патентных пошлин, взимаемых за совершение юридически значимых действий компетентными органами исполнительной власти и государственными учреждениями в сфере правовой охраны интеллектуальных продуктов.

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлено, что за реализацию юридически значимых действий, касающихся патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец или селекционное достижение, государственной регистрации программы для ЭВМ, базы данных, топологии интегральной микросхемы, товарного знака и знака обслуживания, государственной регистрации и предоставления исключительного права на географическое указание или наименование места происхождения товара, а также государственной регистрации перехода исключительных прав к иным лицам, государственной регистрации залога этих прав и предоставления права использования результатов интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации по договору, взыскиваются надлежащие патентные и другие пошлины.

На текущий момент времени действуют положения о патентных и иных пошлинах определенного круга результатов интеллектуальной деятельности, утвержденные постановлениями Правительства Российской Федерации от 10 декабря 2008 г. № 941[1], от 19 сентября 2022 г. № 1652[2], от 14 сентября 2009 г. № 735[3].

---

[1] Об утверждении Положения о патентных и иных пошлинах за совершение юридически значимых действий, связанных с патентом на изобретение, полезную модель, промышленный образец, с государственной регистрацией товарного знака и знака обслуживания, с государственной регистрацией и предоставлением исключительного права на географическое указание, наименование места происхождения товара, а также с государственной регистрацией отчуждения исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, залога исключительного права, предоставления права использования такого результата или такого средства по договору, перехода исключительного права на такой результат или такое средство без договора : постановление Правительства Российской Федерации от 10 декабря 2008 г. № 941 (ред. от 18.09.2024) // СЗ РФ. – 2008. – № 51. – Ст. 6170.

[2] Об утверждении размеров пошлин, уплачиваемых в связи с правовой охраной наименований мест происхождения и географических указаний на территории Российской Федерации в соответствии с Женевским актом Лиссабонского соглашения о наименованиях мест происхождения и географических указаниях и о внесении изменений в Положение о патентных и иных пошлинах за совершение юридически значимых действий, связанных с патентом на изобретение, полезную модель, промышленный образец, с государственной регистрацией товарного знака и знака обслуживания, с государственной регистрацией и предоставлением исключительного

Согласно этим положениям пошлины вносятся на счет, который открывается уполномоченному органу территориальным органом Федерального казначейства для возможности вести учет поступлений и их распределение между бюджетами бюджетной системы Российской Федерации, и в обязательном порядке перечисляются в доход федерального бюджета.

Юридические судьбоносные действия, облагаемые патентными и иными пошлинами, совершатся в отношении строго определенного круга результатов интеллектуальной деятельности. Речь в данном случае идет об объектах, обычно причисляемых к объектам промышленной собственности (изобретения, полезные модели, промышленные образцы и средства индивидуализации), а также программах для ЭВМ, базах данных и топологиях интегральных микросхем. Не облагаются патентными и другими пошлинами юридически важные действия в отношении объектов авторских и смежных прав (исключение — регистрация программы для ЭВМ и базы данных), секретов производства (ноу-хау), поскольку их осуществление не предусмотрено законодателем.

2. В абзаце 1 п. 2 комментируемой статьи приводится описание юридически значимых действий, которых согласовывает законодательство Российской Федерации о налогах и сборах. К числу юридически значимых действий законодатель относит:

– действия в отношении программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральной микросхемы и за реализацию которых взыскиваются государственные пошлины;

– величина, последовательность и сроки оплаты этих государственных пошлин;

– условия для освобождения от выплат государственных пошлин;

– снижение величины государственных пошлин;

права на географическое указание, наименование места происхождения товара, а также с государственной регистрацией отчуждения исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, залога исключительного права, предоставления права использования такого результата или такого средства по договору, перехода исключительного права на такой результат или такое средство без договора : постановление Правительства Российской Федерации от 19 сентября 2022 г. № 1652 // СЗ РФ. – 2022. – № 39. – Ст. 6626.

[3] Об утверждении Положения о патентных и иных пошлинах за совершение юридически значимых действий, связанных с патентом на селекционное достижение, с государственной регистрацией перехода исключительного права на селекционное достижение к другим лицам и договоров о распоряжении этим правом: постановление Правительства Российской Федерации от 14 сентября 2009 г. № 735 (ред. от 02.02.2010) // СЗ РФ. – 2009. – № 38. – Ст. 4488.

– отсрочивание выплаты или возвращение государственных пошлин.

На текущий момент времени размер государственной пошлины за осуществление уполномоченным федеральным органом исполнительной власти действий по официальной регистрации программы для электронных вычислительных машин, базы данных и топологии интегральной микросхемы определен в корреспонденции со ст. 333.30 Налогового кодекса Российской Федерации[1] (далее — НК РФ).

При адресации в уполномоченный федеральный орган исполнительной власти за осуществлением действий по официальной регистрации вышеперечисленных объектов государственная пошлина оплачивается в следующих размерах:

1) за проверку заявки на госрегистрацию программы для ЭВМ, базы данных или топологии интегральной микросхемы и принятие решения по результатам рассмотрения заявки — 5 000 рублей;

2) за рассмотрение заявки правообладателя о внесении изменений в Реестр программ для ЭВМ, Реестр баз данных или Реестр топологий интегральных микросхем и принятие решения по результатам рассмотрения просьбы — 3000 рублей за каждую программу для ЭВМ, каждую базу данных или каждую топологию интегральной микросхемы;

3) за рассмотрение заявки о госрегистрации отчуждения исключительного права на прошедшие регистрацию программу для ЭВМ, базу данных или топологию интегральной микросхемы по до-говору, залога такого права по договору или предоставления права использования зарегистрированной топологии интегральной микро-схемы по договору, о внесении изменений в зарегистрированное распоряжение исключительным правом по соответствующему договору либо о прекращении зарегистрированного распоряжения исключи-тельным правом по договору о предоставлении права использования или о залоге исключительного права на прошедшие регистрацию программу для ЭВМ, базу данных или топологию интегральной микросхемы и принятие решения по результатам рассмотрения просьбы — 5000 рублей и дополнительно 3000 рублей за прописанные договором каждую программу для ЭВМ, каждую базу данных или каждую топологию интегральной микросхемы свыше одной;

[1] Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 5 августа 2000 г. № 117-ФЗ (ред. от 28.12.2024) // СЗ РФ. – 2000. – № 32. – Ст. 3340.

4) за рассмотрение заявки о госрегистрации перехода исключительного права на прошедшие регистрацию программу для ЭВМ, базу данных или топологию интегральной микросхемы к другому лицу без договора и принятие решения по результатам рассмотрения просьбы — 5000 рублей и дополнительно 3000 рублей за включенные в просьбу каждую зарегистрированную программу для ЭВМ, каждую зарегистрированную базу данных или каждую зарегистрированную топологию интегральной микросхемы свыше единственной.

3. В абзаце 2 п. 2 комментируемой статьи императивно указано, что Правительство Российской Федерации согласовывает описание прочих юридически значимых действий, исключив те, которые относятся к программам для ЭВМ, базам данных и топологиям интегральной микросхемы, и за совершение которых взыскиваются патентные и другие пошлины, их величину, последовательность и срок оплаты, а также отражает обстоятельства, освобождающие от выплаты пошлин, понижение их размера, отсрочивания их уплаты или возврата.

Статья 1250. Защита интеллектуальных прав

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи введено общее правило по защите интеллектуальных прав, прописанными ГК РФ способами, с учетом существа попранного права и последствий нарушения данного права.

Законодатель, определяя, что интеллектуальные права подлежат защите способами, «прописанными настоящим Кодексом», подразумевает прежде всего те способы, которые прямо названы в ст. 1251 (Защита личных неимущественных прав), 1252 (Защита исключительных прав), 1253 (Ответственность юридических лиц и индивидуальных предпринимателей за нарушения исключительных прав), § 8 (ст. 1406–1407) гл. 72 (Защита прав авторов и патентообладателей), § 6 (ст. 1446–1447) гл. 73 (Защита прав авторов селекционных достижений и иных патентообладателей) ГК РФ.

К общим способам защиты гражданских прав, согласно ст. 12 ГК РФ, относят:

– признание права;

– восстановление положения, которое было до его нарушения, и пресечение действий, нарушающих право или формирующих угрозу его нарушения;

– признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий недействительности оспоримой и ничтожной сделок;

– признание решения собрания недействительным;

– признание акта государственного органа или органа местного самоуправления недействительным;

– самозащиту права;

– присуждение к исполнению обязанности в натуре;

– компенсирование убытков;

– взимание неустойки;

– компенсирование морального вреда;

– прекращение или изменение правоотношения;

– отказ от применения судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, который противоречит закону;

– иные способы, прописанные законом.

2. В пункте 2 комментируемой статьи введено описание лиц, кому законодательно передано право заявить требование о защите нарушенных прав:

– правообладатели;

– организации по управлению правами на коллективной основе;

– другие лица в случаях, прямо перечисленных законом.

Правообладатель — гражданин или юридическое лицо, которые наделены исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (п.1 ст. 1299 ГК РФ).

Организация по управлению правами на коллективной основе — это основанные на членстве некоммерческие организации, на которые в соответствии с полномочиями возлагается управление соответствующими правами на коллективной основе (п. 1 ст. 1242 ГК РФ).

Полномочия данным организациям должны быть предоставлены правообладателями. Это может быть сам автор, исполнители, изготовители фонограмм и другие обладатели авторских и смежных прав.

Предоставление полномочий является следствием непреодолимых препятствий по осуществлению их прав в персональном порядке или когда ГК РФ не под запретом использование объектов авторских и смежных прав без согласия обладателей соответствующих прав, но с выплатой им вознаграждения.

Под иными лицами могут принять участие все, заинтересованные в защите нарушенных интеллектуальных прав, лица.

3. В пункте 3 комментируемой статьи гарантирован порядок использования мер ответственности при нарушении интеллектуальных прав. Такие меры следует использовать при наличии вины нарушителя. Использование других мер может быть установлен только ГК РФ.

Если лицо возможно привлечь к ответственности за нарушение исключительного права без вины, при установлении оснований для взыскания с него убытков либо компенсации правообладателю наличие или отсутствие вины не учитывают и не выясняют. Приводить доказательства своей невиновности необходимо лицу, нарушившему интеллектуальные права.

Если иное не гарантировано в ГК РФ, меры ответственности (подп. 3 п. 1 и п.3 ст. 1252 ГК РФ) за нарушение интеллектуальных прав, произведенное нарушителем при реализации им предпринимательской деятельности, должны быть применены вне зависимости от наличия вины нарушителя. Изъятием для использования подобных мер выступает предоставленное лицом подтверждение, что такое нарушение интеллектуальных прав совершилось по причине действия непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при этих условиях обстоятельств.

4. В пункте 4 комментируемой статьи гарантировано правомочие регресса для лица, к которому в отсутствие его вины применены установленные подп. 3 и 4 п. 1 и п.3 ст. 1252 ГК РФ меры защиты интеллектуальных прав. Предъявляя регрессное требование, он может потребовать компенсации не только понесенных убытков, но и необходимых выплат третьим лицам.

5. В пункте 5 комментируемой статьи регламентировано влияние виновности при нарушении интеллектуальных прав.

Законодатель императивно вводит общее правило, что отсутствие вины нарушителя не дает ему освобождение от обязанности прекратить нарушать интеллектуальные права, а также не исключает применение в его отношении меры, сосредоточенных на защите таких прав.

Безотносительно от вины нарушителя интеллектуальных прав осуществляется:

– опубликование решения суда о допущенном нарушении (подп. 5 п. 1 ст. 1252 ГК РФ);

– пресечение действий, которые нарушили исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации либо создали угрозу его нарушения;

– конфискация и уничтожение контрафактных материальных носителей.

Причем законодатель определяет, что такое опубликование и пресечение действий реализовываются не только независимо от вины нарушителя, но и за его счет.

Лицо, являвшееся правообладателем на момент совершения правонарушения, может потребовать компенсации убытков и когда правовая охрана соответствующего результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, уже прекратится (п. 70 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1251. Защита личных неимущественных прав

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи перечислены легальные способы защиты нарушенных личных неимущественных прав автора:

– признание права в целях его защиты;

– воссоздание положения, которое было до нарушения права;

– пресечение действий, преступающих право или образовывающих угрозу его нарушения;

– компенсирование морального вреда;

– опубликование решения суда о выявленном нарушении.

2. В пункте 2 комментируемой статьи обусловлено, что способы защиты личных неимущественных прав автора можно применять и при защите других лиц, например, если произошло нарушение права:

– на указание имени или наименования лица, которое принимало участие в организации создания сложного объекта (п. 4 ст. 1240 ГК РФ);

– издателей периодических изданий (энциклопедии, энциклопедические словари, периодические и продолжающиеся сборники научных трудов, газеты, журналы) (п. 7 ст. 1260 ГК РФ);

– изготовителя аудиовизуального произведения (п. 4 ст. 1263 ГК РФ);

– работодателя, использующего служебное произведение (п. 4 ст.1295 ГК РФ);

– изготовителей фонограмм (п. 1 ст. 1323 ГК РФ);

– изготовителей баз данных (п. 2 ст. 1333 ГК РФ);

– публикаторов (под. 2 п. 1 ст. 1338 ГК РФ).

Полагаем, что к представленному перечню лиц следует относить и исполнителя — автора произведения (ст. 1313 ГК РФ).

3. В пункте 3 комментируемой статьи установлено, что защита чести, достоинства и деловой репутации автора проводится соответственно правилам ст.152 ГК РФ.

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Честь, достоинство и деловая репутация — близкие нравственные категории. Честь и достоинство воспроизводят не только его собственную самооценку, но и объективную оценку автора окружающими. Деловая репутация — это оценка профессиональных качеств гражданина или юридического лица. В соответствии с п. 23 Конституции Российской Федерации каждый имеет право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени.

С целью защиты чести, достоинства, деловой репутации гражданина оговаривается специальный способ, заключающийся в опровержении распространенной опорочивающей информации. Для его применения необходимо наличие следующей совокупности условий:

– информация должна быть опорочивающей;

– информация должна быть распространена;

– информация не должна соответствовать действительности.

Требования о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц подвергаются рассмотрению судами общей юрисдикции и арбитражными судами в соответствии с общими правилами об их подведомственности.

Специальными способами защиты выступает подача опровержения или ответа. Такие способы применяют независимо от вины лиц, которые распространили порочащую информацию.

Кроме специальных способов защиты чести, достоинства и деловой репутации законодатель упоминает и общие способы защиты, состоящие в возмещении убытков и компенсировании морального вреда.

В пункт 6 ст.152 ГК РФ включен специальный способ защиты чести, достоинства и деловой репутации граждан на случай неназванного распространения сведений: признание судом подобных сведений не соответствующими действительности.

При нарушении деловой репутации юридического лица оно вправе добиваться опровержения распространенных опорочивающих сведений, замены выданного документа, издания ответа в средствах массовой информации, выявления факта несоответствия распространенных сведений действительности и др. Юридическое лицо также может потребовать и возместить убытки.

При размещении или ином использовании на сайте в сети «Интернет» произведения или объекта смежных прав без указания его автора или с нарушением его других личных неимущественных прав суд в силу п. 1 ст. 1251 ГК РФ может возложить на нарушителя

обремененность денежной компенсации морального вреда, в т. ч. если исключительное право на это произведение автору не принадлежит (п. 30 обзора судебной практики рассмотрения гражданских дел, связанных с нарушением авторских и смежных прав в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»[1]).

Статья 1252. Защита исключительных прав

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлена опись унифицированных способов защиты исключительных прав.

Совместно с общим порядком защиты интеллектуальных прав (ст. 1250 ГК РФ) при их нарушении, защита может быть осуществлена, в частности, путем предъявления требования:

1) о признании права — к лицу, которое не подтверждает или другим образом оспаривает право, нарушая своими действиями интересы правообладателя;

2) о пресечении действий, которые нарушили право или создают угрозу его нарушения, — к лицу, которое производит подобные действия или выполняет нужные приготовления к ним, а также к прочим лицам, которые могут пресечь эти действия;

3) о возмещении убытков — к лицу, незаконно применявшему результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, не заключив соглашение с правообладателем (бездоговорное использование) либо другим образом нарушившему его исключительное право и нанесшему ему ущерб, в том числе преступившему его право на выплаты, прописанное ст. 1245, п. 3 ст. 1263 и ст. 1326 ГК РФ;

4) о конфискации материального носителя в соответствии с п. 4 комментируемой статьи — к его изготовителю, импортеру, хранителю, перевозчику, продавцу, другому распространителю, недобросовестному приобретателю;

5) об опубликовании решения суда о выявленном нарушении с установкой истинного правообладателя — к нарушившему исключительное право.

[1] Обзор судебной практики рассмотрения гражданских дел, связанных с нарушением авторских и смежных прав в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (утв. Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 29.05.2024) // Верховный Суд Российской Федерации : [официальный сайт]. – URL: https://www.vsrf.ru/documents/all/33621/ (дата обращения: 18.12.2024).

Способы защиты исключительных прав, затрагивающие изъятие материального носителя и публикацию решения суда о выявленном нарушении, воспроизводят специфику раздела VII ГК РФ — права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации.

2. В пункте 2 комментируемой статьи указано, что в порядке обеспечения иска по делу о нарушении исключительного права разрешается принимать обеспечительные меры, пропорциональные объему и характеру правонарушения, в т. ч. возможно наложить арест на материальные носители, оборудование и материалы, запретить исполнять неподобающие действия в информационно-телекоммуникационных сетях, если в отношении этих материальных носителей, оборудования и материалов или в отношении данных действий выдвинуто предположение, что с их помощью нарушается исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации.

Обеспечительные меры, установленные процессуальным законодательством, заданы в ст. 140 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации[1] (далее — ГПК РФ) и 91 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации[2] (далее — АПК РФ).

Применяемые судом меры по обеспечению иска должны быть пропорциональны заявленному истцом требованию.

3. В абзаце 1 п. 3 комментируемой статьи обусловлена возможность взамен покрытия убытков потребовать от нарушителя выплатить компенсацию за нарушение названного права.

Выплата компенсации в подобных случаях одобряется лишь в том случае, если факт правонарушения доказан, а правообладатель, обратившись за защитой своего права, освобожден от доказывания величины причиненных ему убытков.

Суд определяет размер компенсации, подлежащей выплате, компенсации не выходя за пределы, установленные ГК РФ, в зависимости от характера нарушения и прочих обстоятельств дела с учетом требований разумности и справедливости.

Когда одним действием нарушаются права на несколько результатов интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации, суд определяет размер компенсации по каждому неправомерно применяемому результату интеллектуальной деятельности или средству индивидуализации.

---

[1] Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ // СЗ РФ. – 2002. – № 46. – Ст. 4532.

[2] Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ (ред. от 28.12.2024) // СЗ РФ. – 2002. – № 30. – Ст. 3012.

Суд может и снизить общую величину компенсации за нарушение прав, учтя и придерживаясь при этом следующих условий:

– права на надлежащие результаты или средства индивидуализации принадлежат одному правообладателю;

– учитываются характер и последствия нарушения прав;

– одобряется уменьшение ниже предела, положенного ГК РФ, но не может составить меньше половины суммарного размера минимальных величин всех возмещений за допущенные нарушения.

При наличии нескольких принадлежащих одному лицу результатов интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации, объединенных между собой: произведение и товарный знак, в котором использовано это произведение, товарный знак и наименование места происхождения товара, товарный знак и промышленный образец, компенсацию за нарушение прав на каждый объект определяют самостоятельно (п. 63 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

4. В пункте 4 комментируемой статьи представлено определение контрафактной продукции, согласно которому материальные носители считают контрафактными, когда изготовление, распространение или другое использование, а также импорт, перевозка или хранение материальных носителей, в которых проявлены результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, ведут к нарушению исключительного права на этот результат или на данное средство.

Контрафактная продукция по решению суда должна быть изъята из оборота и уничтожена без какого-бы то ни было возмещения, если другие последствия не намечены ГК РФ.

Согласно Толковому словарю В. Даля контрафакция означает подделку, особенно недозволенную перепечатку книг, в ущерб их законному издателю[2].

Под контрафакцией (от лат. *contra* — против + *facere* — делать; англ. *counterfeiting, infringement of trade mark*; фр. *contrefaction*) — в законодательстве отдельных государств незаконное применение товарных знаков или знаков обслуживания, права на которые, как правило, принадлежат производителям неплохо зарекомендовавших себя товаров или получившим обширное признание субъектам, которые оказывают услуги[3].

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

[2] Даль В. Толковый словарь живого великорусского языка : в 4 т. Москва : Прогресс, 1994. – Т. 2. – С. 389.

[3] Юридическая энциклопедия /под ред. М. Ю. Тихомирова. – Москва, 2002. – С.436.

Как правило, говоря о нарушениях авторских прав, нередко используется слово «плагиат». Плагиат (от лат. *plagio* — похищаю; англ. *plagiarism*) — умышленное присвоение авторства на чужое произведение науки, литературы или искусства в целом или части. Плагиат признается независимо от того, опубликовано чужое произведение или нет. Принуждение к соавторству преследуется как плагиат. Заимствование темы или сюжета произведения, либо научных идей, составляющих его содержание, без заимствования формы их проявления не считается плагиатом.

К понятию плагиат примыкают еще два во многом схожих между собой определения — контрафакция и пиратство в сфере авторских прав.

На текущий момент времени широкое распространение в России получили нарушения, связанные с незаконным производством и распространением контрафактной аудио- и видеопродукции, компьютерных программ и их незаконная реализация. По данным Международной федерации производителей фонограмм (*IFPI*), на один легальный носитель (компакт-диск или кассету) приходится два пиратских. И тенденция роста количества контрафактной продукции на рынке поддерживается.

Ежегодный «теневой» оборот в этом секторе превышает десятки миллиардов рублей. Огромные потери несут не только правообладатели, но и федеральный бюджет за счет неуплаты налогов. Нарушаются и интересы потребителей, которые получают товар ненадлежащего качества.

Согласно п. 5 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 26 апреля 2007 г. № 14 «*контрафактными считают экземпляры произведений или фонограмм, если изготовление, распространение или другое их использование, а равно их импорт ведет к нарушению авторских и смежных прав, охраняемых в соответствии с законодательством Российской Федерации.*

Разрешая вопрос о том, является ли экземпляр произведения контрафактным, суд должен оценить все фактические обстоятельства и источник приобретения лицом рассматриваемого экземпляра, правовые основания его изготовления или импорта, наличие договора по передаче (предоставлении) права пользования (авторского или лицензионного), не расхождение обстоятельств использования произведения условиям представленного договора (оплата вознаграждений,

тиражи и пр.), заключение экспертизы изъятого экземпляра произведения»[1].

Средства массовой информации, говоря о нарушениях авторских и смежных прав, очень часто употребляют термин «пиратство», под которым понимается несанкционированное копирование охраняемых авторским правом материалов для коммерческих целей и несанкционированные коммерческие операции с этими копированными материалами. Выделяется и пиратство в сфере смежных прав. Пиратством в области авторского права обычно называют репродуцирование книг (целиком) и нотных текстов произвольными допустимыми способами для передачи их населению, а также воспроизводство баз данных или их значительных частей или программ для ЭВМ (см. коммент. ст. 1273 ГК РФ).

В качестве репродуцирования (репрографического воспроизведения) распознают факсимильное воспроизводство произведения произвольными техническими средствами, осуществляемое с любой другой целью, кроме его издания. Репродуцирование не охватывает воспроизводство произведения или сохранение его копий в электронном (в т. ч. в цифровом), оптическом или другом машиночитаемом виде, кроме случаев создания при использовании технических средств временных копий, предназначенных для осуществления репродуцирования (см. коммент. п. 2 ст. 1275 ГК РФ).

5. В пункте 5 комментируемой статьи установлено правило, согласно которому орудия, оборудование и прочие средства, главным образом прилагаемые или предуготовленные для совершения нарушения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации, по решению суда должны быть изъяты из оборота и уничтожены за счет нарушителя, если законом не учтено их обращение в доход Российской Федерации.

6. В пункте 5.1. комментируемой статьи включено правило, обязывающее правообладателя предъявить претензию до предъявления иска о покрытии убытков или выплате компенсации. Предоставленное правило распространяется на случаи, когда правообладателем и нарушителем исключительного права являются юридические лица

[1] Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 26 апреля 2007 г. № 14 «О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также о незаконном использовании товарного знака» // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. – 2007. – № 7.

и (или) индивидуальные предприниматели и спор следует рассмотреть в арбитражном суде.

Предъявление такого иска одобряется как на случай абсолютного или частичного отказа удовлетворить претензию, так и в ситуации неполучения ответа на нее в течение 30 дней после отправки претензии, если договором не был прописан иной срок.

Законодатель не требует предъявления правообладателем претензии до предъявления им следующих требований:

– о признании права;

– о пресечении действий, которые нарушают право или создают угрозу его нарушения;

– об изъятии материального носителя;

– об опубликовании решения суда о выявленном нарушении с установкой истинного правообладателя;

– об изъятии из оборота и уничтожении орудий, оборудования или иных средств, преимущественно применяемых или предуготовленных для совершения нарушения исключительных прав (подп. 1, 2, 4 и 5 п. 1 и п.5 комментируемой статьи).

7. В пункте 6 комментируемой статьи гарантировано правомочие обладателя первоначального права средства индивидуализации, которое оказалось тождественно или сходно до степени смешивания.

Законодатель четко сформулировал, что если неодинаковые средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) оказались тождественны или сходны до степени смешения и в результате этого потребители и (или) контрагенты могут быть введены в заблуждение, пре-имущество имеет средство индивидуализации, чье исключительное право возникло ранее, либо в случаях установления конвенционного или выставочного приоритета — средство индивидуализации, которое имеет наиболее ранний приоритет.

Законодателем закреплено преимущество за средством индивидуализации или промышленным образцом, исключительное право, в отношении которого появилось ранее, либо в случаях установления конвенционного, выставочного или иного приоритета средством индивидуализации или промышленным образцом, в отношении которого установлен более ранний приоритет, если эти средство индивидуализации и промышленный образец являются тождественными или сходными до степени смешения и в результате этого тождества или

сходства потребители и (или) контрагенты потенциально будут введены в заблуждение.

Обладатель данного исключительного права сможет в порядке, установленном ГК РФ, добиваться признать недействительным предоставление правовой охраны товарному знаку, знаку обслуживания, признать недействительным патент на промышленный образец либо абсолютно или частично ввести запрет на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.

Для целей настоящего пункта под частичным запретом использования понимается:

– по отношению к фирменному наименованию — запрет его использования в определенных видах деятельности;

– по отношению к коммерческому обозначению — запрет его использования в границах определенной территории и (или) в обусловленных видах деятельности.

8. В пункте 6.1. комментируемой статьи определена солидарная ответственность перед правообладателем для лиц, совместные действия которых стали причиной единственного нарушения исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации.

Лицо, поручившее противозаконно использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, и лицо, выполнившее его поручение, солидарно отвечают перед правообладателем, за исключением случаев, когда исполнитель не знал и не должен был знать о нарушении исключительного права правообладателя. Заявленное к такому лицу требование не подлежит удовлетворению, но возможности применения к нему иных мер защиты исключительного права, перечисленных в п. 5 ст. 1250 ГК РФ не исключает (п. 73 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

9. В пункте 7 комментируемой статьи введена возможность защищать нарушенные исключительные права не только способами, предусматриваемыми ГК РФ, но и в соответствии с антимонопольным законодательством, если такое нарушение было в установленном порядке признано недобросовестной конкуренцией.

Право признавать определенные действия недобросовестной конкуренцией относится к ведению антимонопольного органа — Федеральной антимонопольной службе и его территориальным органам,

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

а также суда. Антимонопольное законодательство воспроизведено в нормах ФЗ от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»[1].

Различие организационно-правовой формы как части фирменного наименования истца и ответчика само по себе не удостоверяет отсутствие нарушения права на фирменное наименование (п. 152 постановления Пленума ВС РФ № 10[2]).

Статья 1253. Ликвидация юридического лица и прекращение деятельности индивидуального предпринимателя в связи с нарушением исключительных прав

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья посвящена ответственности юридических лиц и индивидуальных предпринимателей за нарушение исключительных прав.

Для эпизодов многократного или резкого нарушения юридическим лицом исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации решение о его ликвидации принимается судом в корреспонденции с п. 3 ст. 61 ГК РФ по заявке прокурора при присутствии вины данного юридического лица в нарушении исключительных прав.

Для эпизодов многократного или резкого нарушения гражданином при осуществлении им предпринимательского дела в качестве индивидуального предпринимателя исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации решение или приговор об аннулировании его деятельности в качестве индивидуального предпринимателя принимается судом в определенном законом режиме.

Статья 1253.1. Особенности ответственности информационного посредника

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи определены лица, взявшие на себя ответственность за нарушение интеллектуальных прав в информационно-телекоммуникационной сети на совместных началах, предусматриваемых ГК РФ, при наличии вины с учетом специфики, установленной п. 2 и 3 комментируемой статьи. В их число входят:

[1] СЗ РФ. – 2006. – № 31 (1 ч.). – Ст. 3434.

[2] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

– лица, реализовывающие трансляцию материалов в информационно-телекоммуникационной сети, в т. ч. в сети «Интернет»;

– лица, дающие возможность размещать материалы или сообщения, полезные для его приобретения с приложением информационно-телекоммуникационной сети;

– лица, дающие возможность выхода к материалу в настоящей сети, — информационный посредник.

Бремя доказывания того, что материал, включающий результаты интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, на сайте размещен третьими лицами, а не владельцем сайта и, соответственно, последний является информационным посредником, лежит на владельце сайта. При отсутствии таких доказательств презюмируется, что владелец сайта является лицом, непосредственно использующим соответствующие результаты интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (п. 78 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

2. В пункте 2 комментируемой статьи приводится описание условий, при одновременном соблюдении которых, информационный проводник, передавший материал в сети «Интернет», избавляется от ответственности за нарушение интеллектуальных прав, произошедшее в результате этой передачи:

– не должен представлять инициатора этой передачи и не обязан находить получателя этого материала;

– не привносит трансформации в названный материал, предоставляя услуги связи, за изъятием модификаций, снабжающих технологический процесс трансляции материала;

– не располагает информацией и не должен понимать, что использование предоставленных результатов интеллектуальной деятельности или способа индивидуализации лицом, которое инициировало трансляцию материала, заключающего подобающий итог или способ, является неправомерным.

3. В пункте 3 комментируемой статьи приведен перечень условий, при синхронном следовании которым, информационный посредник, предоставивший возможность поместить материал в поисково-телекоммуникационной сети, освобождается от ответственности за воссоздание интеллектуальных прав, произошедшее в результате помещения этого материала третьим лицом или по его инструкции. Для снятия ответственности информационный посредник:

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

– не имеет сведений и не ответственен их иметь о том, что применение должных последствия интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, подключенного в этот материал, считают неправомерным;

– вовремя принимает необходимые и достаточные меры для прекращения нарушения интеллектуальных прав при получении в письменной форме заявки правообладателя о нарушении интеллектуальных прав с указанием страницы сайта и (или) адреса в сети «Интернет», на каких он был расположен. Описание принимаемых и достаточных мер и последовательность их реализации могут быть заданы законом.

Исполнение данной обязанности информационным посредником затрагивает лишь прекращение нарушения, но не его предупреждение. Поэтому информационного посредника невозможно привлечь к ответственности за не принятие специальных мер, препятствующих совершению правонарушения, но, полагаем, ему необходимо внедрять механизмы, способствующие выявлению и оперативному пресечению совершенных нарушений.

4. В пункте 4 комментируемой статьи установлено, что к информационному посреднику, который в соответствии с комментируемой статьей освобожден от ответа за нарушение интеллектуальных прав, могут быть предъявлены запросы по их защите (законодатель вводит ряд норм — п. 1 ст. 1250, п. 1 ст. 1251, п. 1 ст. 1252 ГК РФ), не связанные с приложением мер гражданско-правовой ответственности. Предоставленные меры могут призвать удаление информации, которая нарушает интеллектуальные права, или ограничивать выход к ней.

5. В пункте 5 комментируемой статьи установлено распространение правил комментируемой статьи на лиц, которые дают достижимость выхода к материалу или сообщению, которые нужны для его наработки с приложением информационно -телекоммуникационной сети.

Само по себе установление в пользовательском соглашении владельцем сайта положений, обязывающих пользователей соблюдать авторские и смежные права при размещении материала на сайте, как единственного и достаточного критерия для признания ответчика информационным посредником и, соответственно, для освобождения от ответственности за допущенное нарушение, является недостаточным (п. 19 обзора судебной практики рассмотрения гражданских дел, связанных с нарушением авторских и смежных прав в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»[1]).

[1] Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. – 2007. – № 7.

Статья 1254. Особенности защиты прав лицензиата

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье установлены возможности защиты прав лицензиата, приобретенных им по договору исключительной лицензии.

Под исключительной лицензией понимается предоставление лицензиату прав приложения результатов интеллектуальной деятельности или способа индивидуализации без сохранения за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам (подп. 2 п. 1 ст. 1236 ГК РФ).

Комментируемая статья вводит правомочие лицензиата отстаивать свой круг интересов, затронутый при нарушении третьими лицами исключительных правомочий, следующими способами, а именно путем:

– издания постановления суда о пропущенном срыве с подтверждением настоящего правообладателя (п. 5 ст. 1250, подп. 5 п. 1 ст. 1252 ГК РФ);

– пресечения действий, нарушающих исключительное право или образовывающих угрозу подобного нарушения (п. 5 ст. 1250, подп. 2 п. 1 ст. 1252 ГК Р);

– признания правомочия (подп. 1 п. 1 ст. 1252 ГК РФ);

– восполнения ущербов (подп. 3 п. 1 ст. 1252 ГК РФ);

– исключения и уничтожения неправомерного материального носителя (подп. 4 п. 1 ст. 1252 ГК РФ);

– использования обеспечивающих мер, учрежденных процессуальным законодательством, в т. ч. наложение ареста на вещественные носители, оборудование и вещи, воспрещение на материализацию соответствующих поступков в поисково-телекоммуникационных сетях (п. 2 ст. 1252 ГК РФ);

– выплачивание компенсаций взамен возмещения ущербов (п. 3 ст. 1252 ГК РФ);

– признания недействительным предоставления законной охраны товарному знаку, знаку обслуживания, признания недействительным патента на промышленный образец либо абсолютного или частичного запрета приложения фирменного наименования или коммерческого обозначения (в отношении фирменного наименования — запрет на его использование в определенных видах деятельности; в отношении коммерческого обозначения — запрет на его использование в пределах конкретной территории и (или) в определенных видах деятельности) (п. 6 ст. 1252 ГК РФ).

Исключительная лицензия дает лицензиату как право применить охраняемый объект, так и право запретить применение такого объекта не только третьим лицам, но и лицензиару, без оставления за лицензиаром права передачи лицензий прочим лицам. Следовательно, лицензиат может защитить собственные приобретенные исключительные права даже против лицензиара, если последний применит их вне согласия с условиями лицензионного договора, всеми вышеперечисленными способами.

Министерство промышленности и торговли Российской Федерации по предложениям федеральных органов исполнительной власти утвердило описание товаров (групп товаров)[1], в отношении которых положения ст. 1252 и 1254 ГК РФ не применяются, при условии введения указанных товаров (групп товаров) в оборот за пределами территории Российской Федерации правообладателями (патентообладателями), а также с их согласия[2].

Данная опись постоянно обновляется, на текущий момент времени он дополнен, в частности, рядом брендов: батарей и аккумуляторов (*Panasonic*, *Duracell*, *Varta*); запчастей для автомобилей и техники (*BOMAG*, *Isuzu*); фотоаппаратов (*Canon*, *Sony*, *Fujifilm*); очков (*Ray-Ban*, *HUGO*, *Calvin Klein*). При этом подход по исключению из перечня производителей, возобновивших импорт на территорию Российской Федерации, получил свое продолжение, в частности, в обновленное описание не вошли линзы производителя *Acuvue*, поскольку правообладатель продолжил официально поставлять изделия. Также Минпромторг продолжает показывать приверженность нераспространению параллельного импорта на те товары, в отношении которых внутренний спрос удовлетворяется производителями из России и дружественных стран, поддерживая постепенное сокращение перечня по мере замещения товарных позиций российскими брендами[3].

[1] URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001202308040119 (дата обращения 04.08.2023).

[2] О товарах (группах товаров), в отношении которых не могут применяться отдельные положения Гражданского кодекса Российской Федерации о защите исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, проявленные в таких товарах, и средства индивидуализации, которыми такие товары маркированы : постановление Правительства Российской Федерации от 29 марта 2022 г. № 506 (ред. от 28.06.2023) // СЗ РФ. – 2022. – № 14. – Ст. 2286.

[3] URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001202308040119 (дата обращения 04.08.2023).

При использовании ст. 1254 ГК РФ необходимо не игнорировать, что она не дает лицензиатам — обладающим простой (неисключительной) лицензией право отстаивать личные права способами, предусматриваемыми ст. 1250 и 1252 ГК РФ. Таким правом в силу этой статьи ГК РФ располагают только лицензиаты — владельцы исключительной лицензии (п. 79 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

ГЛАВА 70. АВТОРСКОЕ ПРАВО

Статья 1255. Авторские права

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи дается дефиниция авторских прав, с учетом которой интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства являются авторскими.

Исходя из перечня п.1 ст. 1259 ГК РФ к произведениям науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его проявления, относятся:

– литературные произведения;

– драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;

– хореографические произведения и пантомимы;

– музыкальные произведения с текстом или без текста;

– аудиовизуальные произведения;

– произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;

– произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;

– произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов;

– фотографические произведения и произведения, взятые способами, аналогичными фотографии;

– географические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относимые к географии и к другим наукам;

– другие произведения.

Программы для ЭВМ подлежат охране как литературные произведения.

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлен список прав автора произведения, согласно которому автору произведения науки, литературы и искусства принадлежат: исключительное право на произведение, право авторства, право автора на имя, право на неприкосновенность произведения, право на обнародование произведения.

Существо исключающего права на произведение раскрыто в ст. 1270 ГК РФ, согласованно с которой автору произведения или

прочему правообладателю принадлежит исключительное право применить произведение в корреспонденции со ст. 1229 ГК РФ в произвольной форме и всяким не противоречащим закону способом, в т. ч. путем его: воспроизведения; распространения посредством продажи или другого отчуждения его подлинника или экземпляров; публичного показа; ввоза подлинника или экземпляров для распространения; проката подлинника или экземпляра; публичного исполнения; оповещения в эфир, по кабелю или ретрансляции; перевода или другой переработки; практической реализации архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта; доведения до всеобщего сведения.

Право авторства обозначает право признаваться автором произведения (см. комментарий п. 1 ст. 1265 ГК РФ).

Право автора на имя — обозначает право использовать или дозволять использование произведения под личным именем, под придуманным именем (псевдонимом) или без показа имени, т. е. анонимно, неотчуждаемы и непередаваемы, в т. ч. при передаче иному лицу или переводе к нему исключительного права на произведение и при предоставлении прочему лицу права использовать его (см. комментарий п. 1 ст. 1265 ГК РФ).

Право на неприкосновенность произведения подразумевает запрет без согласия автора корректировать его произведение, добавлять иллюстрации, предисловие, послесловия, комментарии или пояснения (см. комментарий п. 1 ст. 1266 ГК РФ).

Создание новейшего труда на основе существующего не нарушает права на неприкосновенность (п. 87 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Право на обнародование работы имеет в виду право реализовать действие или предоставить согласие на реализацию действия, которое в первый раз сделает труд доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа и реализации, оповещения в эфире или по кабелю либо любым похожим способом (см. комментарий ст. 1268 ГК РФ).

3. В пункте 3 комментируемой статьи установлено, что автору труда наравне с перечисленными правами, принадлежать другие права, в т. ч.:

– право на вознаграждение за служебное произведение (см. комментарий п. 2 ст. 1295 ГК РФ);

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

– право на отзыв (см. комментарий ст. 1269 ГК РФ);

– право следования (см. комментарий ст. 1293 ГК РФ);

– право доступа к произведениям изобразительного искусства (см. комментарий ст. 1292 ГК РФ).

В силу пункта 3 ст. 1255 ГК РФ право вытекания обнаруживается независимым правом автора. Оно заключается в праве такого автора на приобретение оплаты в виде процентных отчислений от стоимости перепродажи подлинника произведения. Правом следования воспользоваться могут и авторы литературных и музыкальных произведений в отношении перепродажи авторских рукописей (автографов) их произведений (п. 85 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1256. Действие исключительного права на произведения науки, литературы и искусства на территории Российской Федерации

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи определены критерии предоставления исключительного права на произведения науки, литературы и искусства:

– произведение может быть обнародованным на территории Российской Федерации или необнародованным, но находиться в какой-либо объективной форме на территории Российской Федерации, в этом случае исключительное право на него признается за авторами (их правопреемниками) независимо от их гражданства;

– произведение может быть обнародованным за пределами территории Российской Федерации или необнародованным, но находиться в какой-либо объективной форме за пределами территории Российской Федерации, в этом случае исключительное право на него признается за авторами, являющимися гражданами Российской Федерации (их правопреемниками);

– произведение может быть обнародованным за пределами территории Российской Федерации или необнародованным, но находиться в какой-либо объективной форме за пределами территории Российской Федерации, в этом случае исключительное право на него признается на территории Российской Федерации за авторами (их правопреемниками) — гражданами других государств и лицами без гражданства в соответствии с международными договорами Российской Федерации.

2. В пункте 2 комментируемой статьи определено, что произведение считается впервые обнародованным путем опубликования в Российской

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Федерации, если в течение тридцати дней после даты первого опубликования за пределами территории Российской Федерации оно было опубликовано на территории Российской Федерации.

В соответствии со ст. 1268 ГК РФ обнародование произведения подразумевает осуществление действий или дачу согласия на осуществление действия, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю либо любым другим способом.

Под опубликованием понимается выпуск в обращение экземпляров произведения, представляющих собой копию произведения в любой материальной форме, в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики исходя из характера произведения.

3. В пункте 3 комментируемой статьи обусловлено, что определение автора или иного правообладателя произведения при предоставлении на территории Российской Федерации охраны такому произведению в соответствии с международными договорами Российской Федерации должно происходить по закону того государства, на чьей территории имел место юридический факт, ставший основанием для приобретения авторских прав.

4. В пункте 4 комментируемой статьи установлено, что предоставление на территории Российской Федерации охраны произведениям в соответствии с международными договорами Российской Федерации применяется к тем произведениям, которые не перешли в общественное достояние в стране их происхождения вследствие истечения установленного в такой стране срока действия исключительного права на эти произведения и которые не перешли общественное достояние в Российской Федерации вследствие истечения предусмотренного ГК РФ срока действия исключительного права на них.

В абзаце 2 пункта 4 комментируемой статьи законодатель особо подчеркивает, что при предоставлении охраны произведениям в соответствии с международными договорами Российской Федерации срок действия исключительного права на эти произведения на территории Российской Федерации не должен превосходить срок действия исключительного права, который установлен в стране происхождения произведения.

Статья 1257. Автор произведения

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье дается дефиниция понятия автора произведения науки, литературы или искусства, согласно которому автором такого труда признается гражданин, созидательным трудом которого оно сформировано.

Лицо, указываемое как автор на подлиннике или его экземпляре либо похожим образом (п. 1 ст. 1300 ГК РФ), сообразуется его автором, если не аргументировано другое.

Согласно п. 1 ст. 1300 ГК РФ вся информация по автору может быть воссоздана в условиях использования его работы, приложенных к подлиннику или его экземпляру, кроме того схожие сообщения по автору работы могут быть озвучены при уведомлении в эфире или по кабелю либо доведения такого произведения до всеобщего сведения, а также в произвольных цифрах и кодах, где она может содержаться.

Под подлинником следует понимать уникальный вещественный носитель, а под экземпляром — копию, один из физических носителей, в которых отражено произведение.

Автор произведения определяется на основе законодательства, действовавшего в период его создания (п. 26 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1258. Соавторство

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи разъяснена дефиниция соавторства и регламентирована специфика правового режима работ, созидаемых совместно.

Соавторами признают граждан, создавших произведение коллективным созидательным трудом, независимо от того, сформирует ли это произведение нераздельное цельное или заключается из частей, с автономным назначением.

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлено, что произведение, созданное в соавторстве, используется соавторами совместно, если соглашением между ними не учтено иное. Из этого тезиса следует, что соавторы между собой обязаны заключать договор, в котором будет обусловлен распорядок применения их труда, созданного коллективно и созидательно.

Распорядок применения коллективного труда зависит от того сформирует ли оно нераздельное целое или состоит из автономных частей:

– в ситуации, когда этот совместный труд характеризует неразрывность, ни один из соавторов не сможет без веских причин запретить его использование другим;

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

– в ситуации, когда этот совместный труд состоит из автономных частей, та часть произведения, использование которой допустимо независимо от остальных частей, может быть применена ее автором по личному усмотрению, если договором между соавторами не учтено другое.

3. В пункте 3 комментируемой статьи подключено условие разделения прибыли от использования произведения и с распоряжения исключительным правом на произведение. Данная норма несет отсылочное свойство и корреспондирует с п. 3 ст. 1229 ГК РФ.

В ситуации, когда исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на способ индивидуализации принадлежит нескольким лицам совместно, каждый из правообладателей может использовать их по личному усмотрению, если ГК РФ или договором между правообладателями не спланировано другое. Взаимоотношения лиц, к которым исключительное право принадлежит совместно, обусловливаются договоренностью между ними.

Прибыль от коллективного применения результата интеллектуальной деятельности или способа индивидуализации делятся между всеми правообладателями поровну, если договоренностью между ними не спланировано другое.

Распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на способы индивидуализации правообладатели могут, как правило, совместно, если в ГК РФ не предусмотрен иной порядок действий.

4. В пункте 4 комментируемой статьи учреждено право каждого из соавторов независимо принимать меры для защиты собственных прав, даже тогда, когда сформированное соавторами произведение образовало неразделимое целое.

Соавторами не признают оказавших автору или соавторам техническую и иною поддержку, не носящую созидательного характера (сбор сведений, чертежный процедуры в схемах, диаграммах, графиках, фотоснимки, макеты и образцы, подсчеты, оформление документов, опытные испытания и т. п.). Соавторами не будут признаны и руководящие занятием автора (авторов) лица, но не принявшие созидательного участия в основании результата (например, руководители, другие должностные лица) (п. 83 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Статья 1259. Объекты авторских прав

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи введен список объектов авторских прав в отношении произведений науки, литературы и искусства независимо от достоинства, предназначения и способа отображения произведения, а также программы для ЭВМ.

К произведениям науки, литературы и искусства законодатель причисляет:

– литературные произведения;

– драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;

– хореографические произведения и пантомимы;

– музыкальные произведения с текстом или без текста;

– аудиовизуальные произведения;

– произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и прочие произведения изобразительного искусства;

– произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;

– произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в т. ч. их проекты, чертежи, изображения и макеты;

– фотографические произведения и произведения, обретенные способами, подобными фотографии;

– географические и прочие карты, планы, эскизы и пластические произведения, касающиеся географических и других наук;

– другие произведения.

Законодатель, говоря о программах для ЭВМ, особо подчеркивает, что они, признаваясь объектами авторских прав, охраняются как литературные произведения, поскольку являются итогом созидательного занятия независимо от предназначения и способов их отражения.

Программы для электронных вычислительных машин (ЭВМ) относят к литературным произведениям, а базы данных — к сборникам, так как по своему естеству это составные произведения.

Дизайн сайта в сети «Интернет» может быть отнесен к объектам авторского права, если судом установлено, что эта форма проявления информации является результатом творческого труда автора (п. 5 обзора судебной практики рассмотрения гражданских

дел, связанных с нарушением авторских и смежных прав в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»[1]).

2. В пункте 2 комментируемой статьи вводится дефиниция производных и составных работ, которые также причисляются к объектам авторских прав.

Под производными произведениями уясняются работы, представляющие собой переработочный материал второго произведения, например, переводы, аннотации, доклады, обобщения, синопсис, инсценировки, обработки и др.

Под составными произведениями понимаются работы, представляющие собой подборку или расположение материалов которых можно приложить к итогу созидательного труда, например, хрестоматии, словари, справочники, периодические издания и др.

3. В пункте 3 комментируемой статьи представлен список существенных форм, при помощи которых могут быть выявлены произведения науки, литературы и искусства, среди них выделены:

– словесно и письменно (публичное прочтение, открытое исполнение и иная сходная форма);

– обрисовкой;

– звуко- или видеозапись;

– объемно-пространственная.

Авторские права направляются как на оглашенные, так и на не оглашенные труды, отраженные в любом объективном виде.

4. В пункте 4 комментируемой статьи указано, что для появления, исполнения и защиты авторских правомочий не потребуется регистрация произведения или следование каким-либо иным формальностям.

Однако в отношении программ для ЭВМ и баз данных исполняют регистрация исключительно по инициативе правообладающего. Регистрируют названные объекты в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности придерживаясь правил ст. 1262 ГК РФ.

5. В пункте 5 комментируемой статьи приведен указатель объектов, не охваченных соответствующей авторско-правовой охраной, речь идет об идеях, концепциях, принципах, методах, процессах, системах, способах, решениях технических, организационных или прочих задач, открытиях, фактах, языках программирования, геологической информации о недрах.

[1] URL: https://www.vsrf.ru/documents/all/33621/ (дата обращения: 18.12.2024).

Под охрану авторского права не подпадает шахматная партия, методика изучения (п. 80 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

6. В пункте 6 комментируемой статьи приведен указатель объектов, не обхваченных соответствующей авторско-правовой охраной, хотя и рассматриваемых как следствия созидательной деятельности:

– разрешенные документы госорганов и органов местного самоуправления муниципальных образований, издаваемые им нормативные акты, дела законодательного, административного и судебного свойства, незапрещенные акты международных организаций и их легальные переводы;

– государственная символика и знаки (флаг, герб, орден, денежный знак и прочее), а также символика и знаки муниципальных образований;

– произведения всенародного творчества (фольклор), не располагающие конкретными авторами;

– оповещения о событиях и действиях, имеющие лишь информационное свойство (оповещения о новинках дня, программные списки для телевидения, передвижения транспортных средств и пр.).

7. В пункте 7 комментируемой статьи введено указание о распространении прав автора на долю работы, на его наименование, на персонаж произведения, если по личному свойству их следует признавать автономным итогом творческой работы автора и они отвечают условиям, введенным п. 3 комментируемой статьи, т. е. произведения могут быть как оглашенные, так и нет, но должны быть отражены в любой объективной форме, в т. ч. в словесной или устно (публичное произнесение, открытое исполнение и другая близкая форма), обрисованы, звуко- или видео записаны, объемно-пространственно представлены.

Противозаконное применение части произведения, наименования произведения, персонажа произведения является нарушением исключительного права на работу целиком, если не доказано, что часть произведения является самостоятельным объектом охраны (п. 10 обзора судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав[2]).

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

[2] Обзор судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав (утв. Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 23.09.2015) // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. – 2015. – № 11.

Статья 1260. Переводы, иные производные произведения. Составные произведения

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи приводятся правомочия переводчика и авторство другого не производного произведения. Речь идет о таких персонах авторского правомочия, которые при сотворении собственного произведения используют конфигурации противоположных произведений.

Под производным произведением в смысле прокомментированной статьи понимается обработка, вывод на экраны, аранжировка, или другое аналогичное произведение.

Законодатель обусловил, что переводческому персоналу в отношении произведений принадлежат авторские права сообразно осуществленному переводу и однотипной переделке другого (оригинального) произведения.

2. В абзаце 1 п. 2 комментируемой статьи указан список составных трудов, который не является исчерпывающим и носит открытый характер:

– сборники — предпочитаемые художественные произведения;

– справочники — научная публикация по всем или по некоторым отраслям познания в форме словаря;

– базы данных — объективная конфигурация изображения и объединения совокупности данных, классифицированных таким образом, чтобы их можно было обнаружить и обработать при содействии ЭВМ;

– интернет-сайт — комплекс программ для ЭВМ и прочий информации, хранящейся в информационной системе, выход к которой снабжается посредством информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по доменным наименованиям и (или) по адресам сети, разрешающим идентифицировать сетевые сайты «Интернет» (п. 13 ст. 2 Федерального закона «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»[1]),

– собрание картографические — сборники табличные, карт, особенных зарисовок и др.

[1] Об информации, информационных технологиях и о защите информации : Федеральный закон от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ (ред. от 23.11.2024) // СЗ РФ. – 2006. – № 31 (1 ч.). – Ст. 3448.

Под составительством в смысле прокомментированной статьи разумеется исполнение составителем сборников или автором прочего составленного произведения подбор или месторасположение материалов.

Авторские права на составные произведения возникают только в присутствии созидательного характера деятельности автора сборника, открывшегося в подборе или местоположении материалов, подключенных в составное произведение.

Государственную регистрацию интернет-сайтов Роспатент не осуществляет, но допустима государственная регистрация программы для ЭВМ, которая распоряжается работой подобного сайта, или базы данных, размещенной на нем, в соответствии со ст. 1262 и 1334 ГК РФ.

В абзаце 2 п. 2 комментируемой статьи приводится определение базы данных, сообразно которому базой данных является представленная в объективной форме совокупность независимых материалов (статьи, подсчеты, нормативные акты, судебные решения и прочие подобные материалы), сгруппированных таким образом, чтобы эти материалы могли быть найдены и обработаны при содействии электронной вычислительной машины (ЭВМ).

Законодатель отмечает, что как объект авторского права база данных поддерживается при условии присутствия созидательного характера деятельности, в итоге которой она образовывается, в прочих случаях база данных поддерживается как объект смежных прав (см. коммент. ст. 1333–1336 ГК РФ).

3. В пункте 3 комментируемой статьи предназначено производство авторских прав переводчиками, составителями либо иными авторами производного или составного произведения лишь при соблюдении следующих условий:

– правомочия автора произведения, применяемого для образования производного или составного произведения не нарушены;

– авторская охрана охватывает как первое произведение, на котором основано первоначальное произведение, так и материалы, какие включались в составное произведение.

Появление авторских прав на производное или составное произведения происходит по общим правилам их приобретения: с момента создания самого труда.

Законодатель не обусловил время приобретения согласия автора производного произведения на применение его в составе производного

или составного произведения, значит, подобное согласие может быть приобретено и вслед за тем когда производное или составное произведения будут готовы.

4. В пункте 4 комментируемой статьи указано, что авторские права переводчика, составителя и иного автора производного или составного произведения охраняют как права на автономные объекты авторских прав самостоятельно от охраны прав авторов тех работ, что были применены при формировании переводов, составных или прочих производных произведений.

Так, правомочия авторов производных или составных трудов будут охраняться даже в том случае когда:

– переводу подвергается не охраняемая авторским правом работа;

– в образовании составного произведения не применялись какие-либо охраняемые авторским правом субъекты;

– закончилось или перешло к противоположному лицу авторское право на работу, использованную при формировании переведения или составления произведения.

При неправомерном использовании производного или составного произведения защите наряду с авторскими правами переводчиков, составителей и других авторов первоначального или составленного произведения, подлежат права авторов работ, что были применены при формировании переводов, составленных или прочих производных произведений.

5. В пункте 5 комментируемой статьи установлено, что последовательность приложения работ, переведенных или переработанных либо охваченных в составном произведении, описывается в договорах, заключенных с обладателями прав на них.

Законодательно выделены случая независимого использования своих произведений от составных теми авторами, работы которых включены в составное произведение. Они могут давать разрешение по их включению в прочие составные произведения.

6. В пункте 6 комментируемой статьи указано, что авторское право на перевод, сборник, другое производное или составное произведение не создает препятствий прочим лицам сделать новый перевод на второй язык или по-другому переделать то же своеобразное произведение, или охватить эти же, включенные в сборники материалы, в новейший сборник, где эти материалы будут подобраны, или расположат их другим способом.

7. В пункте 7 комментируемой статьи перечисляются допустимые права издателей словарей, комплексов научных произведений и остальных периодических публикаций.

Издающему принадлежит право:

– использовать сами издания;

– показывать собственное наименование или потребовать его указать при всяком применении данного издания.

В силу абзаца 2 п. 7 за авторами или иными обладателями исключительных прав на работы, охваченные такими изданиями, сохраняются эти права самостоятельно от сохранности прав издателей или прочих лиц на применение издания в целом.

Исключением является передача исключительных прав издателю или иным лицам по силу прямого предписания законом.

Специфической разновидностью авторского права выступает издательское право. Важнейшее отличие издательского от авторского права заключается в отсутствии собственно автора — физического лица. В качестве издателя воспринимается юридическое лицо, обеспечивающее материалами и техникой производство продукции средства массовой информации, а также приравненный к нему гражданин, для которого данное занятие не представляется основным либо не служит важнейшим источником дохода. Однако на использование собственного творческого труда издатель имеет те же исключительные имущественные права, что и автор подлинного произведения, а из неимущественных прав у него есть лишь право указать собственное название либо потребовать его указания.

Применение производного или составного произведения, образованного с нарушением прав авторов (правообладателей) примененных произведений, является нарушением прав последних. Неправомерное применение составного или первоначального произведения нарушает исключительное право обоих правообладателей (п. 88 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1261. Программы для ЭВМ

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье приводится определение программ для ЭВМ и согласовывается, что авторские права на все программы для ЭВМ охраняются аналогично авторским правам на произведения литературы.

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Программой для ЭВМ считается представляемый в объективной форме комплекс данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и прочих компьютерных устройств с целью получения определенного результата, включая подготовительные материалы, получаемые в ходе разработки программы для ЭВМ, и генерируемые ею аудиовизуальные отображения.

Передавать права на программу для ЭВМ допустимо путем заключения договора об отчуждении исключительного права (т. е. продать это право) или посредством предоставления лицензии на использование соответствующей программы, с установкой разрешенных способов ее использования для лицензиата.

Авторские права переносятся не только на программы для ЭВМ, но и на операционные системы и программные сочетания, которые могут быть проявлены на любом языке и в любой конфигурации, не исключая исходный текст и объектный код.

Операционная система олицетворяет компьютерную среду программных мер обеспечивания (совокупность программ, применяемых для решения положенного класса задач) для планирования и организации безостановочного процесса обработки программ, ввода-вывода и управления базами данных, распределения ресурсов (устройство ввода-вывода), отладки программ и других вспомогательных операций обслуживания. Одной из последних удачных разработок считают операционную систему *Microsoft Windows Vista*.

Программные сочетания образуют комплексы взаимоувязанных программно-технических средств, предуготовленных для собирания, обработки, накапливания, сохранения, разыскивания и трансляции информации.

В соответствии с разъяснениями, данными в п. 4 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13 декабря 2007 г. № 122 «*применение трансформированной программы для ЭВМ без письменного договора от правообладателя, передающего право на подобное приложение программы для ЭВМ как ее трансформирование, само по себе обнаруживает нарушение авторских прав*»[1].

Сохранение компьютерной программы как необычного объекта авторского права в памяти компьютера само по себе при наличии

[1] Информационное письмо Президиума ВАС Р Ф от 13.12.2007 г. № 122 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности» // Вестник ВАС РФ. – 2008. – № 2.

подтверждений неправомерности сохранения также показывает способы нелегального приложения программы для ЭВМ как произведения (постановление Суда по интеллектуальным правам от 16 ноября 2023 г. № С01-1929/2023 по делу № А36-7440/2022[1]).

Статья 1262. Государственная регистрация программ для ЭВМ и баз данных

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи указано, что государственная регистрация программных средств ЭВМ или баз данных проводится по усмотрению правообладателя в период действия исключительного права на указанные объекты в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности — Федеральной службе по интеллектуальной собственности (Роспатенте).

На текущий момент времени правила оформления заявки и фиксация программ для ЭВМ и базы данных упорядочивается нормами приказа Минэкономразвития России от 5 апреля 2016 г. № 211[2] в части, не противоречащей четвертой части ГК РФ.

На текущий момент времени параметры государственной пошлины за совершение уполномоченным федеральным органом исполнительной власти воздействий по официальной регистрации программ для электронных вычислительных машин и базы данных заданы в соответствии со ст. 333.30 части второй НК РФ[3].

---

[1] Постановление Суда по интеллектуальным правам от 16 ноября 2023 г. № С01-1929/2023 по делу № А36-7440/2022 // СПС «КонсультантПлюс». – URL: https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=SIP&n=119126&cacheid=2B2DD8BE1EA8602BD606129DAEA33669&mode=splus&rnd=XO0PDQ#mW6xBjUeFrnrGPoN (дата обращения: 18.12.2024).

[2] Об утверждении Правил оформления заявки на государственную регистрацию программы для электронных вычислительных машин или базы данных, Правил составления документов, являющихся основанием для осуществления юридически значимых действий по государственной регистрации программы для электронных вычислительных машин или базы данных, и их форм, Порядка государственной регистрации программы для электронных вычислительных машин и базы данных, Перечня сведений о зарегистрированной программе для электронных вычислительных машин или базе данных, публикуемых в официальном бюллетене Федеральной службы по интеллектуальной собственности, Перечня сведений, указываемых в свидетельстве о государственной регистрации программы для электронных вычислительных машин или базы данных, формы свидетельства о государственной регистрации программы для электронных вычислительных машин, формы свидетельства о государственной регистрации базы данных : приказ Минэкономразвития России от 5 апреля 2016 г. № 211 (ред. от 21.12.2023) (зарег. в Минюсте России 05.07.2016, № 42758) // Официальный интернет-портал правовой информации (www.pravo.gov.ru). – URL: http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001201607070021 (дата обращения 04.08.2023).

[3] СЗ РФ. – 2000. – № 32. – Ст. 3340.

При адресации в уполномоченный федеральный орган исполнительной власти за учинением действий по легальной регистрации программы для электронных вычислительных машин и базы данных государственная пошлина с 1 января 2025 г. выплачивается в следующих размерах:

1) за проверку просьбы на государственную регистрацию программы для ЭВМ, базы данных и учитывая решения по результатам рассмотрения заявки — 5 000 рублей;

2) за рассмотрение заявки правообладателя о внесении изменений в Реестр программ для ЭВМ, Реестр баз данных и принятие решения по результатам рассмотрения просьбы — 3 000 рублей за каждую программу для ЭВМ, каждую базу данных.

Абзац 2 пункта 1 комментируемой статьи вмещает исключение из этого правила по поводу программ для ЭВМ и базы данных, в которых хранятся сведения, образовывающие государственную тайну, такие объекты исключительных прав не требуют государственной регистрации.

Законодатель делает акцент на ответственность лиц, отдавших прошение на государственную регистрацию (заявитель) за открытие знаний о программах для ЭВМ и базах данных, в которых сохранены сведения, образовывающие государственную тайну, в соответствии с законодательством Российской Федерации[1].

2. В пункте 2 комментируемой статьи разъяснена суть заявки на государственную регистрацию программы для ЭВМ или базы данных.

Первоначально, заявка на государственную регистрацию программы для ЭВМ или базы данных (заявка на регистрацию) принадлежит к единственной программе для ЭВМ или к единственной базе данных.

Непосредственный состав заявки на регистрацию охватывает:

– просьбу о государственной регистрации программы для ЭВМ или базы данных с установкой правообладателя, а также автора, если он не отказался быть упомянутым как таковой, и места проживания или места нахождения каждого из них;

– депонируемые материалы, отождествляющие программу для ЭВМ или базу данных, включая реферат.

[1] О государственной тайне : Закон Российской Федерации от 21 июля 1993 г. № 5485-1 (ред. от 08.08.2024) // СЗ РФ. – 1997. – № 41. – Ст. 4673.

Корректировки формирования заявки на регистрацию заданы приказом Минэкономразвития России от 5 апреля 2016 г. № 211.

3. В пункте 3 комментируемой статьи порядок рассмотрения заявки о регистрации.

Обследование присутствия необходимых документов и материалов, их непротиворечивость запросам, предусмотренным п. 2 комментируемой статьи, исполняет федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности на основании просьбы о регистрации.

При положительном результате проверки федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности производит следующие юридически судьбоносные действия:

– вписывает программу для ЭВМ или базу данных соответственно в Реестр программ для ЭВМ и в Реестр баз данных;

– передает заявившему свидетельство о государственной регистрации в форме электронного документа и по инициативе заявителя в бумажной копии;

– анонсирует данные об отмеченных программе для ЭВМ или базе данных в официальном бюллетене этого органа.

На стадии разбора прошения на регистрацию до времени государственной регистрации программы для ЭВМ или базы данных автор или другой правообладатель по просьбе федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности либо по личному побуждению имеет право подать ходатайство о внесении поправок, конкретизирования и улучшений в документы и материалы прошения, что производится, обычно, вручением заявителями соответствующих замещающих страниц прошения.

4. В пункте 4 комментируемой статьи указано, что федеральный орган исполнительной власти, совершающий нормативно-правовое координирование в сфере интеллектуальной собственности, согласовывает:

– порядок государственной регистрации программ для ЭВМ и баз данных;

– формы свидетельств государственной регистрации;

– описание отраженных сведений в подтверждении о государственной регистрации;

– описание сведений, печатаемых в официальном бюллетене федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Для государственной регистрации программ для ЭВМ или базы данных заявляющий доставляет в Роспатент прошение на их государственную регистрацию, оформленную в соответствии с правилами оформления такой заявки, одобренными приказом Минэкономразвития России от 5 апреля 2016 г. № 211. Препровожденное в Роспатент прошение допускается и регистрируется при отсутствии причин для отказа в его приеме.

После приема и регистрации прошения с намерением провести государственную регистрацию программы для ЭВМ и базы данных проверяется: уплата государственных пошлин в размере и порядке, введенном ст. 333.30 части второй НК РФ; соответствия заявки установленным законодательством требованиям, а именно: наличия необходимых документов и их соответствия требованиям, установленным правилами составления и правилами оформления, а также соблюдения срока препровождения заявки, установленного п. 2 ст. 1262 ГК РФ, т. е. в течение действия срока исключительного права на регистрируемые объекты.

При завершении проверки с утвердительным результатом проводится государственная регистрация программы для ЭВМ или базы данных путем их записи соответственно в Реестр программ для ЭВМ или в Реестр баз данных, заявившему направляется или передается подтверждение о государственной регистрации программы для ЭВМ или базы данных. Вести Реестры следует на электронных носителях.

Сообщение о зарегистрированной программе для ЭВМ или базе данных печатаются в официальном бюллетене Роспатента «Программы для ЭВМ. Базы данных. Топологии интегральных микросхем».

5. Нормы пункта 5 комментируемой статьи раскрывают сведения по отчуждению исключительного права на прошедшие регистрацию программу для ЭВМ или базу данных.

Законодатель четко сформулировал, что государственной регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности подлежат:

– договоры, предусматривающие выделение исключительного права на прошедшие регистрацию программу для ЭВМ или базу данных;

– переход исключительного права на зарегистрированную программу или базу данных к другим лицам без договора;

– залог исключительного права на прошедшие регистрацию программу для ЭВМ или базу.

Приказом Минэкономразвития России от 30 сентября 2015 г. № 707[1] прошел утверждение Административный регламент предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по государственной регистрации перехода исключительного права на программу для электронных вычислительных машин, базу данных без договора. По условиям данного регламента просьбы о государственной регистрации перехода исключительного права подаются лицом, в поддержку которого в ситуациях и по основаниям, которые заданы законом, в т. ч. в порядке универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица) и при адресации взыскания на имущество правообладателя, одобряется переход исключительного права. Вести дела с Роспатентом может заявитель как самостоятельно, так и при помощи патентного поверенного, прошедшего регистрацию в Роспатенте, или при помощи иного представителя. Результатами предоставления государственной услуги являются:

– государственная регистрация перехода искомого исключительного права;

– включение сведений о случившейся регистрации в Реестр программ для ЭВМ и Реестр баз данных;

– выдача (отправка почтой) заявившему уведомления о госрегистрации перехода права;

– помещение сведений об осуществленной регистрации в соответствующем официальном бюллетене Роспатента «Программы для ЭВМ. Базы данных. Топологии интегральных микросхем».

6. В пункте 5.1. комментируемой статьи возложена ответственность федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности при получении просьбы от правообладателя записать в Реестр программ для ЭВМ или Реестр баз данных и подтверждение о государственной регистрации изменения, которые имеют отношение к сообщениям:

[1] Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по государственной регистрации перехода исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец, товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товара, зарегистрированные топологию интегральной микросхемы, программу для электронных вычислительных машин, базу данных без договора : приказ Минэкономразвития России от 30 сентября 2015 г. № 707 (ред. от 07.06.2017) (зарег. в Минюсте России 25.12.2015, № 40246) // Официальный интернет-портал правовой информации (www.pravo.gov.ru). – URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001201512280056 (дата обращения 04.08.2023).

– о правообладателе и (или) об авторе программы для ЭВМ или базы данных;

– о наименовании или имени правообладателя, его месте нахождения или месте жительства, имени автора, адресу для переписки;

– о корректировании явных и технических оплошностей.

С целью корректировать явные и технические оплошности Роспатент может провести корректуру в соответствующие Реестры как по личному побуждению, так и по просьбе любого лица, с заранее оповестив об этом правообладателя.

Все сообщения о произошедших трансформациях записей в соответствующих реестрах Роспатент печатает в своем официальном бюллетене «Программы для ЭВМ. Базы данных. Топологии интегральных микросхем».

7. В пункте 6 комментируемой статьи возложена ответственность заявителя за подлинность предоставленных для государственной регистрации сведений.

По общему правилу, сообщения, вписанные в Реестр программ для ЭВМ или в Реестр баз данных, считаются верными, поскольку не доказано иное.

При рассмотрении судом дела о защите авторских прав надлежит исходить из того, что, пока не доказано иное, автором произведения считают лицо, показанное в качестве такового на оригинале или экземпляре произведения либо другим образом в соответствии с п. 1 ст. 1300 ГК РФ, в Реестре программ для ЭВМ или в Реестре баз данных (п. 6 ст. 1262 ГК РФ) (п. 109 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1263. Аудиовизуальное произведение

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи разъяснена дефиниция аудиовизуального произведения, согласно которому под аудиовизуальным произведением понимается произведение, охватывающее зафиксированную серию взаимно связанных изображений (с аккомпанементом или без звука) и рассчитанное для зрительного и слухового (в ситуации сопровождения звуком) восприятия при содействии соответствующих технических устройств.

Законодатель относит к аудиовизуальным произведениям:

– кинематографические творения;

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

– все произведения, проявленные средствами, сходными кинематографическим (теле- и видеофильмы, и иные схожие творения), независимо от способа их первой или последующей фиксации.

2. В пункте 2 комментируемой статьи приведено описание лиц, считаемых авторами аудиовизуального произведения:

– режиссер-постановщик;

– автор сценария;

– композитор, выступающий как автор музыкального произведения (с текстом или без него), сознательно сотворенного для этого аудиовизуального произведения;

– художник-постановщик анимационного фильма, который изготавливает рисунки персонажей к мультфильмам.

В соответствии с правилами ст. 1258 ГК РФ режиссер-постановщик, автор сценария, композитор и художник-постановщик являются соавторами сформированного их коллективным созидательным трудом аудиовизуального произведения.

3. В пункте 3 комментируемой статьи указано, что все авторы музыкального произведения (с текстом или без него), применяемого в аудиовизуальном произведении, оставляют за собой полномочие на вознаграждение за названные виды использования его музыкального произведения, при исполнении на публику либо трансляции в эфир или по кабелю, в т. ч. путем ретрансляции, аудиовизуального произведения.

При этом авторы произведений, которые включены составной частью в аудиовизуальный труд, как существовавшие ранее, так и созданные в ходе работы над ним, пользуются авторским правом каждый на собственное произведение.

Под исполнением перед публикой понимается представление произведения в естественном исполнении или при содействии технических средств (радио, телевидения и прочих технических средств), а также демонстрация аудиовизуального творения (со звуком или без) в месте, которое открыто для беспрепятственного посещения, или в месте, где присутствует большое число лиц, не относимых к обычному кругу семьи (который определяет суд с учетом определенных обстоятельств рассматриваемого дела), независимо от того, воспринимается произведение в месте его представления или показа либо в ином месте в это же время с представлением или демонстрированием произведения (п. 93 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

4. В пункте 4 комментируемой статьи оговаривается право изготовителя отразить на аудиовизуальном произведении личное имя или наименование, которое не представляется авторским правомочием.

В абзаце 1 п. 4 комментируемой статьи приведена дефиниция изготовителя аудиовизуального произведения (продюсера), которым признается лицо, организовавшего создание этого произведения.

Аналогичное определение содержит ст. 3 ФЗ от 22 августа 1996 г. № 126-ФЗ «О государственной поддержке кинематографии Российской Федерации»[1], сообразно которой продюсер фильма — это физическое или юридическое лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за субсидирование, организацию и прокат фильма.

Законодатель устанавливает, что права изготовителя аудиовизуального произведения (продюсера), обусловливаются на основе условий отчуждения исключительного права, установленных в соответствующем лицензионном договоре или договоре о таком отчуждении, заключенных этим лицом с обладателями исключительных прав на соответствующие результаты интеллектуальной деятельности (см. коммент. ст. 1240 ГК РФ).

В абзаце 2 п. 4 комментируемой статьи за изготовителем закреплена принадлежность исключительного права на аудиовизуальное произведение в целом. Иной порядок им может быть предопределен в заключаемых договорах с авторами аудиовизуального произведения.

В абзаце 3 п. 4 комментируемой статьи регламентированы права изготовителя на имя, позволяющие при всяком использовании аудиовизуального произведения отражать изготовителю личное имя или наименование, в ситуации использования аудиовизуального произведения другим лицом — добиваться от такого лица должного указания.

Введено императивно и общее правило признания изготовителя аудиовизуального произведения — при отсутствии доказательств иного изготовителем будет признано лицо, чье имя или наименование указано на самом произведении обычным образом.

5. В пункте 5 комментируемой статьи обусловлены права авторов произведений, которые включены составной частью в аудиовизуальную работу.

---

[1] О государственной поддержке кинематографии Российской Федерации : Федеральный закон от 22 августа 1996 г. № 126-ФЗ (ред. от 23.11.2024) // СЗ РФ. – 1996. – №35. – Ст.4136.

Каждый автор произведения, уложившегося составной частью в аудиовизуальное произведение, как существовавшего прежде (автор творения, отобранного для основы сценария, и прочие), так и созданного в ходе работы над ним (оператор-постановщик, художник-постановщик и прочие), сохраняет исключительное право на собственный труд.

Изъятия из этого правила затрагивают передачу исключительного права изготовителю или иным лицам либо переход к ним же, но по другим основаниям, предусматриваемым законом.

Несмотря на то, что таких авторов не признают авторами этого аудиовизуального произведения, с ними либо их правопреемниками в неукоснительном порядке надлежит заключать договора об использовании принадлежащих им прав на произведения.

Без согласия правообладателя или иного законного основания нельзя доводить до всеобщего сообщения в Интернете музыкальное произведение в составе аудиовизуального произведения (п. 9 обзора судебной практики рассмотрения гражданских дел, связанных с нарушением авторских и смежных прав в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»[1]).

Статья 1264. Проекты официальных документов, символов и знаков

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи приводится определение разработчика и дается толкование права авторства лица, создавшего макет официального документа, в т. ч. вариант официального перевода подобного документа, а также макет официальной символики.

Разработчиком в значении прокомментированной статьи является автор, который создал макет официального документа, в т. ч. макет официального перевода подобного документа, а также макет официального символа или знака.

Официальные документы — это те документы, которые выходят в свет от имени органов государственной власти. В соответствии со ст. 10 Конституции Российской Федерации государственная власть в Российской Федерации проводится на основании разделения на законодательную, исполнительную и судебную, поэтому, документы,

[1] URL: https://www.vsrf.ru/documents/all/33621/ (дата обращения: 18.12.2024).

публикуемые от имени законодательных, исполнительных и судебных органов, считаются официальными.

В корреспонденции с подп. 1, 2 п. 6 ст. 1259 ГК РФ к объектам авторских прав не причисляют: официально опубликованные государственными органами и органами местного самоуправления муниципальных образований документы, в т. ч. законы, другие нормативные акты, судебные решения, прочие материалы законодательного, административного и судебного свойства, опубликованные международными организациями официальные документы и их официальные переводы; государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и пр.), а также символы и знаки муниципальных образований.

Однако, в корреспонденции с п. 1 комментируемой статьи макет официальных документов, в т. ч. макет его официального перевода, символа или знака признают как объекты авторских прав. Автор каждого из данных макетов обладает правом авторства на них.

В абзаце 2 п. 1 комментируемой статьи указано, что макет официального документа может создаваться разработавшим его лицом как по личному побуждению, так и по заказу государственного органа, органа местного самоуправления муниципального образования или международной организацией. При организации макета официального документа по заказу лицу, разработавшему макет официального документа, символа или знака, дается право обнародовать свой макет, если это не запретил заказчик, выдавая запрос на его разработку.

Публикуя макет, разработавшее его лицо может указывать собственное имя.

2. В абзаце 1 п. 2 комментируемой статьи вводится правомочие государственного органа, органа местного самоуправления или международной организации применять не получая согласие разработавшего его лица макет официального документа, символа или знака.

Это право может быть осуществлено при одновременном присутствии следующих обстоятельств:

– искомый макет необходим для того, чтобы разработать соответствующий официальный документ, символ или знак;

– макет был обнародован разработавшим его лицом для применения этими органом или организацией;

– макет направлен разработавшим его лицом в надлежащий орган или организацию.

С этого периода времени разработавшее его лицо считается выразившим личное согласие на то, чтобы его авторские права в отношении настоящего объекта прекратились.

В абзаце 2 п. 2 комментируемой статьи обусловлено правомочие государственного органа, органа местного самоуправления или международной организации, которые реализовывают подготовительные работы по разработке официальных документов, символов или знаков по собственному усмотрению (т. е. без согласия разработавшего) преобразовывать и дополнять препровождаемый макет.

В абзаце 3 п. 2 комментируемой статьи поставлено еще одно основание прекращения права разработавшего макет лица на имя. Основание официальное принятие к рассмотрению макета государственным органом, органом местного самоуправления или международной организацией. Его использование после этого уже будет происходить, без указания имени разработчика.

Если истец до регистрации товарного знака обнародовал тождественное с ним изображение в качестве официального символа (логотипа) мероприятия, проводимого при государственном (публичном) участии, а после регистрации обратился с иском к госоргану о защите исключительных прав на этот товарный знак, такие действия истца признаются недобросовестным поведением и не подлежат судебной защите (определение ВС РФ от 13.07.2016 г. № 305-ЭС16-2802 по делу № А40-124255/2013[1]).

Статья 1265. Право авторства и право автора на имя

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи дается толкование права авторства и права на имя. Право авторства олицетворяет право осознаваться автором произведения.

Право автора на имя олицетворяет право применить или разрешать применить произведение под личным именем, под вымышленным именем (псевдонимом) или, не указывая имя, т. е. не названо.

[1] Определение Судебной коллегии по экономическим спорам ВС РФ от 13 июля 2016 г. № 305-ЭС16-2802 по делу № А40-124255/2013 // СудАкт : [сайт]. – URL: https://sudact.ru/vsrf/doc/xPMgVY4DJoJB/ (дата обращения: 18.12.2024).

Право авторства и право автора на имя неотчуждаемы и непередаваемы, в т. ч. когда передаются другим лицам или переходе к нему исключительного права на произведение и при предоставлении иному лицу права использования произведения.

Законодатель делает акцент на положении, что отклонение от права авторства или права на имя ничтожен.

2. В пункте 2 комментируемой статьи регламентируется право издателя произведения в установленных ситуациях защищать права автора и оказать помощь в их осуществлении.

В случае издания произведения анонимно или под псевдонимом издатель играет роль «представителя» автора, не захотевшего обнаруживать свою личность. Именно издающий работу уполномочен принять меры по защите прав автора, за исключением случая, когда псевдоним автора не оставляет ни у кого неясностей в его личности.

Данное право издавшего труд неназванного автора функционирует до тех пор, пока автор такого творения не откроет свою личность и не заявит о своем авторстве.

Запрещается регистрировать в качестве товарных знаков обозначения, идентичные псевдониму (п. 1 ст. 1265 и подп. 3 п. 1 ст. 1315 ГК РФ) или производному от него описанию, портрету или факсимиле прославленного в Российской Федерации на день подачи прошения лица, без согласия такого лица или его наследующих (подп. 2 п.9 ст. 1483 ГК РФ) (Обзор судебной практики по делам, связанным с оценкой действий правообладателей товарных знаков[1]).

Статья 1266. Право на неприкосновенность произведения и защита произведения от искажений

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи определено правомочие автора на неприкосновенность и защиту произведения от искажения.

В качестве способов нарушения цельности произведения, законодатель упоминает:

– включение в его произведение переиначиваний, сокращений и поправок, меняющих замысел автора и нарушающих целостность восприятия произведения;

[1] Обзор судебной практики по делам, связанным с оценкой действий правообладателей товарных знаков (утв. Президиумом ВС РФ 15.11.2023) // Бюллетень ВС РФ. – 2024. – № 2.

– снабжение произведения при его использовании зарисовками, вступлением, послесловием, комментариями или разнообразными пояснениями (право на неприкосновенность произведения);

– извращение, уродование или другая модификация произведения, порочащие мнение об авторе, его авторитетность, статус, равно как и посягательства на подобные действия.

В абзаце 2 п. 1 комментируемой статьи разъяснена суть права на неприкосновенность после смерти автора.

Лицо, располагающее исключительным правом на труд автора при использовании произведения после смерти автора, вправе позволить включение в произведение переиначиваний, сокращений или поправок при условии, что этим не искажен замысел автора и не нарушается целостность восприятия творения и это не противоречит воле автора, недвусмысленно проявленной им в завещании, письмах, дневниках или иной письменной форме.

2. В пункте 2 комментируемой статьи гарантировано правомочие автора добиваться защиты его чести, авторитета или делового статуса в соответствии с правилами ст. 152 ГК РФ, в случае такой трансформации его произведения, что это порочит мнение об авторе, его авторитетность, статус, равно как и посягательства на подобные действия.

Мнение об авторе, его авторитетность, статус относятся к нравственным категориям. Честь и авторитет — это комплекс высоких этических, общественных и душевных качеств и принципов, воспроизводящих беспристрастную оценку окружающих, а также почтение настоящих свойств в себе. Деловой статус — это коллективная оценка, сформировавшееся суждение о профессиональных навыках, плюсах и недостатках гражданина или юридического лица.

Согласно Конституции Российской Федерации, каждый имеет право на неприкосновенность личной жизни, личную и семейную тайну, охранение личной чести и хорошего имени (ст. 23). Авторитет, достигнутый личностью, охраняет государством. Ничто не может быть основанием для его умаления (ст. 21).

В пункте 1 постановления Пленума ВС РФ от 24 февраля 2005 г. № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц»[1]

[1] Постановление Пленума ВС РФ от 24 февраля 2005 г. № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц» // Бюллетень ВС РФ. – 2005. – № 4.

приводится истолкование, что право граждан на защиту чести, авторитета и делового статуса — это их конституционное право, а деловое реноме юридических лиц — одно из обстоятельств их благополучной деятельности.

Законодателем акцентировано внимание на том, что право на защиту мнения об авторе, его авторитетности после его смерти имеют заинтересованные лица, собственно они смогут обратиться с соответствующими заявками в суд.

3. В пункте 3 комментируемой статьи определен описание условий при наличии и соблюдении которых автору предоставляется право дать согласие на включение в будущем переиначиваний, сокращений и поправок в свой личный труд, на снабжение его при использовании зарисовками и пояснениями. К числу таких условий законодатель отнес:

– если это порождено необходимостью (исправлены ошибки, конкретизированы или дополнены фактические сведения и т. п.);

– модификации не изуродуют замысел автора и соблюдут цельность восприятия произведения;

– просьбу об этом автор сделал публично, то есть путем уведомления неопределенному кругу лиц о предоставлении любым лицам возможности без оплаты применить принадлежащую ему работу по науке, литературе или искусству либо объект смежных прав на условиях, которые определит правообладатель, и в течение названного им срока (п. 5 ст. 1233 ГК РФ), и любым лицам, выразившим желание использовать последний результат интеллектуальной деятельности в пределах и на условиях, которые предусмотрят в открытой лицензии (п. 2 ст. 1286. 1 ГК РФ).

Право на неприкосновенность произведения (абз. 1 п. 1 ст. 1266 ГК РФ) касается таких его модификаций, которые не связаны с созданием последнего произведения на основе имеющегося. Подобающие трансформирования допускаются с согласия автора (или иного лица в случае, предусмотренном абз. 2 п. 1 ст. 1266 ГК РФ), которое должно быть недвусмысленно проявлено. При отсутствии подтверждений того, что согласие было недвусмысленно проявлено, оно не считается полученным.

Пунктом 3 ст. 1266 ГК РФ сформирована возможность автора принародно односторонне дать распоряжение на ослабления

действие своего исключительного права в установленных пределах в интересах общества, согласившись на включение в будущем переиначиваний, сокращений и поправок в свое произведение, на снабжение его при использовании зарисовками и пояснениями, если это вызвано необходимостью (исправление ошибок, конкретизирование или дополнение реальными сведениями и т. п.), при условии, что этим замысел автора остается в силе и соблюдается целостность восприятия творения. Подобное согласие может быть дано автором лишь в случаях, если оно им сделано принародно (то есть путем сообщено неопределенному кругу лиц посредством размещения в сети «Интернет» на официальном сайте федерального органа исполнительной власти, ответственного за размещение соответствующих заявлений) и его предложение состояло в предоставлении любому соискателю возможности без оплаты использовать принадлежащие ему про-изведение либо объект смежных прав, но с соблюдением его условий и в течение показанного им срока (п. 5 ст. 1233 ГК РФ), кроме того, автор предоставит право использовать принадлежащее ему творение для создания нового результата интеллектуальной деятельности в границах и на условиях открытой лицензии (п. 2 ст. 1286.1 ГК РФ) (п. 87 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1267. Охрана авторства, имени автора и неприкосновенности произведения после смерти автора

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья раскрывает проблемы, связанные с охраной авторства, имени автора и неприкосновенности произведения после смерти автора.

1. В пункте 1 комментируемой статьи введен принцип бессрочной охраны авторства, именования автора и неприкосновенности произведения.

Следует отметить, что законодатель четко сформулировал три класса субъективных прав — охрана авторства, именования автора и неприкосновенности произведения, но эти права гораздо уже тех прав, коими автор владеет в течение жизни.

За соблюдением указанным личным правам и защитой их от воздействия правонарушителей на практике следит именно правообладатель.

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

2. В пункте 2 комментируемой статьи указано, что автор наделен правомочием назначить лицо, на которое он хотел бы возложить охрану авторства, собственного имени и цельности произведения. Порядок назначения такого лица должно корреспондировать порядку назначения исполнителя завещания, поэтому, приобретение им необходимых полномочий зависит от его согласия и соблюдения требований ст. 1134 ГК РФ. Назначаемое лицо сможет реализовывать полученные полномочия пожизненно.

К наследникам автора, их правопреемникам и другим заинтересованным лицам охрана перечисленных субъективны прав может перейти только в результате:

– отказа автора использовать свое право и назначить специально уполномоченное лицо, призванного обеспечивать охрану авторства, имени автора и неприкосновенности произведения;

– либо отказа уполномоченного автором лица исполнять свои полномочия или после его смерти.

В соответствии со ст. 9 ФЗ от 18.12.2006 № 231-ФЗ[1] охрана авторства проводится независимо от предоставления правовой охраны этому произведению на момент создания.

Переход исключительного права в порядке наследования вызывает у обладателей исключительного права могут возникновение и иных интеллектуальных прав, имеющих неимущественных характер, в объеме, предназначаемом ГК РФ, в частности право дозволять включение в произведение любых корректур (ст. 1266 ГК РФ), право на оглашение творения, не объявленного при жизни автора ст. 1268 ГК РФ). Кроме того, автором результата интеллектуальной деятельности — творения науки, литературы, искусства, а также исполнения — в порядке, предусматриваемом для назначения исполнителя завещания (ст. 1134 ГК РФ), может быть указано лицо, на которое он после своей смерти полагает охрану авторства, своего имени и цельности творения (п. 2 ст. 1267 ГК РФ) либо охрану своего имени и цельности исполнения (п. 2 ст. 1316 ГК РФ). Наследниками автора (исполнителя) или их правопреемниками (и прочими заинтересованными лицами) надлежащие полномочия осуществляются лишь при не указании наследодателя или в случае отказа назначенного автором (исполнителем) лица от их выполнения, а также после смерти этого лица (п. 90 постановления Пленума ВС РФ № 10[2]).

[1] СЗ РФ. – 2006. – № 52 (ч. 1). – Ст. 5497.

[2] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Статья 1268. Право на обнародование произведения

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи определено правомочие автора на обнародование своего произведения.

Под обнародованием произведения понимается материализация действий или соглашение с осуществлением действия, которое в первый раз сделает произведение доступным для всеобщего сообщения путем его распечатки, публичной демонстрации, публичного исполнения, извещения в эфир или по кабелю либо всяким иным способом.

Печатание (выход в свет) творения является одним из способов реализации права на обнародование произведения. Под печатанием (выходом в свет) понимается выпуск в обращение экземпляров творения, представляющих собой копию его произведения в любой материальной форме, в количестве, необходимом для удовлетворения целесообразных потребностей людей исходя из характера творения.

2. В пункте 2 комментируемой статьи указано, что автор, вручивший другому лицу по договору свой труд для использования, считается согласившимся на оглашение переданного произведения.

Данную норму разрешено применять лишь в отношении договоров авторского заказа (ст. ст. 1288, 1289 ГК).

3. В пункте 3 комментируемой статьи акцентируется внимание на последствиях не обнародования авторского труда при жизни.

После смерти автора его творческое наследие может быть оглашено с согласия лица, обладающего исключительным право на такое наследие, и если такое оглашение не будет противоречить воле автора произведения, недвусмысленно проявленной им в письменной форме (в завещании, письмах, дневниках и тому подобном).

Под обнародованием изображения гражданина по аналогии с положениями ст. 1268 ГК РФ надо понимать осуществление действия, которое в первый раз делает подобное изображение доступным для общего сообщения путем его издания, открытого показа либо любым иным способом, не исключая размещение его в сети «Интернет».

За исключением случаев, предусмотренных подп. 1–3 п. 1 ст. 152.1 ГК РФ, обнародование изображения гражданина, в том числе размещение его самостоятельно гражданином в сети «Интернет», и достижимость этакого изображения сами по себе не доставляют прочим лицам права его свободно использовать без получения согласия изображенного лица.

Наряду с этим, ситуации размещения гражданином личного изображения в сети «Интернет» могут подтверждать проявление таким лицом согласия на последующее использование данного изображения, например, если это предусматривалось условиями пользования сайтом, на котором гражданином размещено такое изображение (п. 43 постановление Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. № 25[1]).

Статья 1269. Право на отзыв

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи разъяснена дефиниция права на отзыв. Право на отзыв оговаривает право автора отклонить ранее принятое решение о его обнародовании.

Решение об отклонении произведения может быть принято автором единственно при условии, что:

– отклонение будет им произведено до действительного обнародования произведения;

– автор восполнит лицу, которому отчуждено исключительное право на его работу или передано право использования произведения, нанесенный его решением урон.

2. В пункте 2 комментируемой статьи законодатель устанавливает исключения из предоставленного правила по поводу программ для ЭВМ, служебных произведений и произведений, которые включены в сложный объект (см. коммент. ст. 1240 ГК РФ).

Автор произведения, вошедшего в сложный объект, не обладает правом его отклонить независимо от того, кому принадлежат интеллектуальные права на сам сложный объект (п. 17 обзора судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав[2]).

Статья 1270. Исключительное право на произведение

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи разъяснена дефиниция исключительного права на произведение, корреспондирующее с нормами ст. 1229 и п. 2 комментируемой статьи.

---

[1] Постановление Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Бюллетень ВС РФ. – 2015. – № 8.

[2] Бюллетень ВС РФ. – 2015. – № 11.

Исключительное права на произведение олицетворяет исключительное право автора произведения или другого правообладателя использовать такую работу по собственному усмотрению во всякой форме и любым легальным способом.

Автор произведения или иной правообладатель может по собственному усмотрению позволять или воспрещать остальным лицам использование произведения. Отсутствие запрета не равнозначно наличию согласия (разрешения).

Другие лица не могут использовать авторский труд без разрешения правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ.

Дополнительно правообладателю дано право распорядиться исключительным правом на произведение.

В случае, когда совместно нескольким лицам принадлежит исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, каждый из них может использовать принадлежащее всем совместно результат или средство по собственному усмотрению, если ГК РФ или договором между ними не оговаривается другое. Взаимоотношения лиц, которые совместно владеют исключительным правом, формулируются соглашением между ними.

Вся прибыль от совместного применения результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации разделяется между всеми правообладателями в равной пропорции, если соглашением между ними не установлено другое.

2. В пункте 2 комментируемой статьи зафиксировано неисчерпывающее описание способов использования произведения правообладателем.

Первый способ — это воспроизведение произведения, под которым понимается изготовление одного и более образца произведения или его части в любой материальной форме, в т. ч. в форме звуко- или видеозаписи, проработка в трех измерениях одного и более образца двухмерного произведения и в двух измерениях одного и более образца трехмерного произведения. При этом запись произведения на электронном носителе, в том числе запись в память ЭВМ, также принимается за воспроизведение.

Законодатель делает акцент какую запись не следует принимать за воспроизведение. Речь идет о краткосрочной записи произведения, имеющей временный или незакономерный характер и составляющей

неотъемлемую и важнейшую часть технологического процесса, имеющего лишь одну цель — правомерно использовать произведение либо осуществляемой информационным посредником между третьими лицами передачу произведения в информационно-телекоммуникационной сети, при условии, что у такой записи отсутствует автономное экономическое значение.

Термин «воспроизведение» «означает воссоздание, возобновление, произведение вновь, повторение в копии»[1]. Таким образом, воссоздание — это возрождение подлинника произведения на любом вещественном носителе, обладающий скорее техническим, а не творческим характером, и не влекущим появления другого объекта авторского права.

Второй способ — это продвижение творения, под которым понимается продажа или другое выделение его подлинника или образцов.

Под образцом следует понимать копию произведения, изготовленную в любой физической форме.

Продажа образца или экземпляра произведения означает передачу их в собственность за оплату.

Другое отчуждение оригинала или копии творения возможно посредством обмена или передачи в дар.

Третий способ — это публичный показ произведения, под которым понимается произвольная демонстрация образца или копии произведения непосредственно либо на экране при содействии пленки, диапозитива, телевизионного кадра или прочих технических средств, а также демонстрация выделенных кадров аудиовизуального творения без соблюдения их порядка непосредственно либо при содействии технических средств в месте, раскрытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует большое число лиц, не относящихся к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимается представляемая работа в месте ее демонстрации или в другом месте одновременно с демонстрированием произведения.

Общедоступность показа творения обеспечивается его открытостью, осуществлением показа в присутствии публики, например, в выставочном зале, музее, библиотечном помещении.

Показ означает предоставление возможности рассмотреть произведение с целью просмотра, обзора, знакомства[2].

---

[1] Толковый словарь русского языка // под ред. С. И. Ожегова, Н. Ю. Шведовой. – Москва : Азъ, 1994. – С. 95.

[2] Толковый словарь русского языка... С. 539.

При решении вопроса о том, относятся ли лица к обыкновенному кругу семьи, суду надо придать значение родственным отношениям и личным связям, периодам общения, характеру взаимоотношений и прочим судьбоносным обстоятельствам (п. 93 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Четвертый способ — это импорт образца или копии произведения в целях распространения, под которым понимается предоставление правообладателям возможности проверять ввоз из-за границы в страну образца или копии произведений в целях их последующего распространения.

Пятый способ — это прокат образца или копии произведения.

Под прокатом образца произведения понимается предоставление экземпляра произведения в непостоянное пользование за оплату, а также само пользование[2].

Шестой способ — это общедоступное исполнение произведения, под которым понимается представление произведения в живом исполнении или при содействии технических средств (радио, телевидения и иных технических средств), а также показ аудиовизуального произведения (с сопровождением или без сопровождения звуком) в месте, раскрытом для беспрепятственного посещения, или в месте, где присутствует большое число лиц, не принадлежащих к обыкновенному кругу семьи, независимо от того, воспринимается произведение в месте его препровождения или показа либо в ином месте в то же время с препровождением или показом творения;

Исполнение рассчитывает на творческий подход при воссоздании произведения многообразными исполнительскими средствами, например, художественное истолкование (интерпретация) мелодичного сочинения на основе нотной записи, или аудиовизуального творения под фонограмму. В любом случае исполнение имеет связь не только с персональными особенностями, но и с техническими возможностями исполнителей, которые проступают в статистических, темповых подходах, артикуляционно, во фразировке, в различных способах звукоизвлечения. В качестве способа использования наработок исполнение соответствует аудиовизуальным произведениям, литературному чтению, музыке, сценическим произведениям.

Существо публичности исполнения похоже понятию общедоступности показа произведения, в любом случае признаком общедоступного

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

[2] Там же. С. 539.

исполнения выступает его осуществление в месте, доступном для людей, или в месте, где находятся лица, не принадлежащие к простому кругу семьи (в театре, концертном зале и т. д.), при этом не имеет значения, воспринимается ли исполняемое произведение публикой, которой предоставлена подобная возможность.

Седьмой способ — это оповещение через эфир произведения, под которым понимается придание произведению всеобщей известности по радио или телевидению, за исключением извещения по кабелю.

При этом под сообщением понимается каждое действие, посредством которого произведение стало доступно для слухового и (или) зрительного восприятия независимо от его фактического восприятия публикой.

Уведомление в эфир является одним из видов извещения для общего информирования, которое охватывает также случаи кабельного телевизионного и радиовещания (оповещение по кабелю) и случаи уведомления произведений в интернете и прочих цифровых сетях в интерактивном режиме (доведение до общего сообщения).

При сообщении авторских работ в эфир при помощи спутника, под сообщением в эфир понимается прием сигналов с наземной станции на спутник и обратную передачу таких же сигналов, с помощью которых работа может быть доведена до всеобщего сообщения независимо от ее фактического приема публикой.

Сообщение зашифрованных сигналов признается извещением в эфир, если средства декодировки предоставлены неограниченному кругу лиц организацией эфирного вещания или с ее разрешения.

Восьмой способ — это сообщение произведения по кабелю, под которым понимается сообщение произведения для всеобщего сведения по радио или телевидению при содействии кабеля, провода, оптического волокна или аналогичных средств. Сообщение кодированных сигналов признается сообщением по кабелю, если средства декодировки предоставлены неограниченному кругу лиц организацией кабельного вещания или с ее разрешения.

Законодатель отдельно акцентирует внимание на способе в подп. 8.1 п. 1 комментируемой статьи и называет его ретрансляцией, понимая прием и синхронное сообщение в эфир (также и с помощью спутника) или по кабелю совершенной и обязательной радио- или телепередачи либо ее значимой части, которую, в свою очередь, сообщает в эфир или по кабелю организация эфирного или кабельного вещания;

Девятый способ — это перевод или иная переделка произведения, в результате которого создается производное произведение (обработка, экранизация, аранжировка, инсценировка и прочее).

Для обработки произведения требуется его проанализировать, что-то в нем изменить, довести до логического конца незавершенную работу, в конце получить готовое произведение.

Для экранизации необходимо организовать и провести съемку произведения для показа в кино, по телевидению или использования как основу для сотворения фильма.

Для аранжировки необходимо организовать переложение произведения для исполнения на ином инструменте или для второго состава инструментов (голосов).

Для инсценировки необходимо организовать адаптацию произведения для постановки на сцене в театре, кино, на телевидении.

Для переработки (модификации) программы для ЭВМ или базы необходимо организовать избранные их модификации, их перевод с одного языка на другой, за исключением адаптации, то есть дополнения новыми данными, производимых только в целях эксплуатации программы для ЭВМ или базы данных на определенных технических средствах пользователя или под управлением его конкретных программ.

Десятый способ — это воплощение в жизнь архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта на практике.

Для создания архитектурного проекта необходимо оформить грамотно и с учетом существующих законных требований архитектурную часть документации для строительства и градостроительную документацию с архитектурным решением построения объектов, в проектировании которых требует участия архитектор[1].

Для создания дизайнерского проекта требуется разработать план по развитию разнообразных видов проектировочной деятельности для выработки эстетических и функциональных качеств предметной среды.

Для создания градостроительного проекта требуется разработать план по развитию территорий (города, иного поселения), предусматривающий территориальное планирование, градостроительное зонирование, планировку территорий, архитектурно-строительное проектирование,

[1] Об архитектурной деятельности в Российской Федерации : Федеральный закон от 17 ноября 1995 г. № 169-ФЗ (ред. от 10.07.2023) // СЗ РФ. – 1995. – №47. – Ст. 4473.

строительство, капитальный ремонт, реконструкция объектов капитального строительства.

Для создания садово-паркового проекта требуется разработать план по развитию территорий садов, парков, скверов, бульваров, не исключая, находящиеся в их границах водных объектов.

Одиннадцатый способ — это произведения до всеобщего сведения таким образом, что любому желающему будет доступно произведение из любого места и в любое время по его личному предпочтению.

Сообщение для общего сведения связывает некоторые виды уведомлений в эфир или по кабелю, и доведение до общего сведения, относящееся к случаям приложения произведений и объектов смежных прав в так называемом «интерактивном» режиме, в т. ч. в интернете и прочих интерактивных цифровых сетях.

3. В пункте 3 комментируемой статьи указано, что приложение на практике положений, составляющих существо произведения, в т. ч. положений, состоящих из технических, экономических, организационных или иных решений, не воспринимается использованием произведения применительно к правилам настоящей главы, за исключением использования архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта (подп. 10 п. 2 коммент. статьи).

4. В пункте 4 комментируемой статьи указано, что условия проката образца или экземпляра произведения (подп. 5 п. 2 комментируемой статьи) не применяются к программе для ЭВМ, за исключением случая, когда такая программа является самым существенным объектом проката.

Предложение к продаже образца творения включается в правомочие на распространение творения (п. 91 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1271. Знак охраны авторского права

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье гарантировано правомочие использования знака охраны авторского права за правообладателем с намерением оповестить о принадлежащем ему исключительном праве на произведение.

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Знак охраны авторского права помещают на каждый образец произведения, и он состоит из трех элементов:

– латинской буквы «С» в окружности (©);

– имени или наименования правообладателя;

– года первого издания произведения.

Применяя знак охраны авторским правом, следует понимать, что настоящий знак охрану сам по себе не предоставляет, он только доводит до сведения третьих лиц информацию о том, что тот, кто поставил этот знак, полагает, что именно он является обладателем исключительных прав на отмеченное произведение. Следовательно, у знака охраны авторского права имеется исключительно оповестительное назначение о том, что отдельное применившее его лицо считает себя обладателем исключительных прав на творческий труд.

Сам по себе этот знак не удостоверяет присутствие или отсутствие авторских прав у того или иного лица, так как для того, чтобы подтвердить исключительное право необходимо иное основание, в качестве которого может выступить договор, подтверждение о праве на наследство и прочие официальные документы.

Использовать знак охраны авторского права автор (иной правообладатель) вправе, но не обязан.

На текущий момент времени продолжает действовать приказ Госкомиздата СССР от 3 июля 1989 г. № 212 «Об утверждении Инструкции о порядке проставления знака охраны авторского права на произведениях науки, литературы и искусства, издаваемых в СССР»[1]. Согласно п. 2 этой инструкции знаком охраны авторского права должны означаться издания, заключающие в себе охраняемые авторским право произведения науки, литературы и искусства:

– все разнообразие книг и журналов, а также брошюры, буклеты, листовки, плакаты, каталоги, календари и т. д.;

– все разнообразие изданий изобразительного искусства (эстампы, репродукции, альбомы, плакаты, открытки, художественно оформленные конверты для граммофонных пластинок и т. д.);

– все разнообразие нотных изданий;

– все разнообразие картографических изданий (карты, карты — схемы, атласы и т. д.).

[1] Об утверждении Инструкции о порядке проставления знака охраны авторского права на произведениях науки, литературы и искусства, издаваемых в СССР : приказ Госкомиздата СССР от 3 июля 1989 г. № 212 // Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств СССР. – 1990. – № 5.

Статья 1272. Распространение оригинала или экземпляров опубликованного произведения

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье гарантирован режим распространения оригинала или экземпляра опубликованного произведения.

Разрешение от правообладателя и оплата ему вознаграждения от последующего распространения не потребуются, если оригинал или экземпляры произведения были правомерно введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации путем их продажи или иного отчуждения.

Исключение составляет случай отчуждения автором образца произведения изобразительного искусства, авторских рукописей (автографов) литературных и музыкальных произведений по праву следования. Такое выделение оговаривается при всякой общедоступной перепродаже надлежащего образца, с участием галереи изобразительного искусства, художественного салона, магазина или иной подобной организации, в любом качестве — продавец, покупатель или посредник. В случаях подобной публичной продажи автор вправе получить от продавца оплату в виде процентных отчислений от цены перепродажи.

При разрешении спора между автором и издательством о компенсации за незаконное распространение экземпляров произведения обязанность доказать правомерное распространение экземпляров произведения должна быть возложена на издательство (п. 8 обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 1 (2023)[1]).

Статья 1273. Свободное воспроизведение произведения в личных целях

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи гарантировано право граждан без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения воспроизводить правомерно обнародованные произведения при востребованности и исключительно в личных целях.

Наличие собственных целей присуще лишь физическому лицу, следовательно, установленное комментируемой статьей ограничение

[1] Обзор судебной практики ВС РФ № 1 (2023) (утв. Президиумом ВС РФ 26.04.2023) (ред. от 27.11.2024) // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации . – 2023. – № 10.

авторских прав функционирует лишь по поводу случаев, когда воспроизведение проводится физическим лицом (гражданином) в собственных личных интересах.

Законодатель акцентирует внимание на шести исключениях из приведенного в комментируемой статье правила.

Во-первых, под запретом воссоздание произведений архитектуры в конфигурации зданий и подобных сооружений (подп. 10 п. 2 и п. 4 ст. 1270 ГК РФ).

Во-вторых, под запретом воссоздание баз данных или их значимых частей (п. 2 ст. 1260, подп. 4 п. 1 ст. 1304 ГК РФ). Исключение составляют пользователи, на законных основаниях владеющее образцом программы для ЭВМ или базы данных (ст. 1280 ГК РФ).

В-третьих, под запретом воссоздание программ для ЭВМ (ст. 1280 ГК РФ).

В данном случае следует иметь в виду, что в соответствии с подп. 2 п. 1 ст. 1280 ГК РФ пользователь, на легитимных основаниях владеющий образцом программы для ЭВМ или базы данных, имеет право без разрешения автора или другого правообладателя и без уплаты дополнительного вознаграждения изготовить копию программы для ЭВМ или базы данных при соблюдении следующих обстоятельств:

– копия необходима единственно для архивации;

– копия необходима единственно для замены правомерно приобретенного образца, а он потерян, уничтожен или стал негоден для пользования;

– копия не может использоваться для иных целей и подлежит уничтожению, если владение образцом подобной программы или базы данных перестало быть правомерным.

В-четвертых, под запретом репродуцирование (ст. 1275 ГК РФ) книг (полностью) и текстов с нотами, то есть их факсимильного повторения при помощи разнообразных технических средств, без цели их издания.

Под репродуцированием (репрографическое воспроизведение) понимают факсимильное воссоздание произведения при содействии определенных технических средств, реализовываемое не в целях издания.

В-пятых, под запретом осуществлять видеозаписи аудиовизуальных произведения при их общедоступном исполнении в месте, раскрытом для беспрепятственного посещения, или в месте, где находится большое число лиц, не принадлежащих к обыкновенному кругу семьи (ст. 1263, п.2 ст.1270 ГК РФ).

При решении вопроса о том, относятся ли лица к обыкновенному кругу семьи, суду надо придать значение родственным отношениям и личным связям, периоде общения, характеру взаимоотношений и другим судьбоносным обстоятельствам (п. 93 постановления Пленума ВС РФ № 10).

В-шестых, под запретом воссоздавать аудиовизуальные произведения на профессиональном оборудовании, не предназначенном для применения в домашней обстановке (ст. 1245, 1263 ГК РФ).

2. В пункте 2 комментируемой статьи гарантировано правомочие авторов, исполнителей, изготовителей фонограмм и аудиовизуальных произведений на вознаграждение, предусмотренное ст. 1245 ГК РФ, на случай восстановления фонограмм и аудиовизуальных произведений единственно в собственных целях.

Одобряется без согласия автора или другого правообладателя воспроизводство, осуществляемое лишь гражданином и лишь в личных целях, под которыми по смыслу ст. 1273 ГК РФ понимают будущее некоммерческое приложение соответствующего образца для удовлетворения личных потребностей или потребностей обыкновенного круга семьи этого гражданина (которому дается толкование судом с учетом гарантированных обстоятельств рассматриваемого дела). При этом под использованием произведения при необходимости понимают применение единичного образца (ограниченное количество), численность которых оправданно и необходимо для удовлетворения названных потребностей (п. 97 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1274. Свободное использование произведения в информационных, научных, учебных или культурных целях

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи приведено описание способов беспрепятственного использования произведения, производимых без согласия автора или другого правообладателя и без уплаты вознаграждения, но с непреложной отметкой имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования.

Из таких способов отделено:

1) приведение цитат в образце и в переводе в научных, полемических, критических, информационных, учебных целях, в целях обнаружения созидательного замысла автора законно обнародованных

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

произведений в объеме, оправдываемом намерение привести цитату, не исключая воссоздание фрагментов из публикаций газет и журналов в форме обзора печати;

2) приложение легитимно оглашенных произведений и фрагментов из них в качестве иллюстраций в изданиях, радио- и телепередачах, звуко- и видеозаписях образовательного свойства в объеме, приемлемом поставленной целью;

3) воссоздание в периодичном напечатанном издании и дальнейшее распространение образцов этого издания, сообщение в эфир или по кабелю, общее информирование легально напечатанных в периодичных печатных изданиях статей по текущим экономическим, политическим, социальным и религиозным проблемам либо переданных в эфир или по кабелю, доведенных до всеобщего сообщения работ такого же свойства в случаях, если такие воспроизведение, сообщение, доведение не были специально воспрещены автором или иным правообладателем;

4) воссоздание в периодичном напечатанном издании и дальнейшее распространение экземпляров настоящего издания, сообщение в эфир или по кабелю, доведение до всеобщего сообщения общедоступно произнесенных политических речей, воззваний, докладов и похожих произведений в объеме, приемлемом информационной целью. При этом за авторами таких произведений поддерживается право на их использование в сборниках;

5) повторение, распространение, оповещение в эфир и по кабелю, доведение до всеобщего сообщения в обзорах текущих событий (например, посредством фото, кинофильма, передач на телевидении и радио) произведений, которые увидят или услышат множество людей в ходе таких событий, в объеме, приемлемом информационной целью;

6) общедоступное исполнение легитимно обнародованных произведений, препровождая их живым исполнением, осуществляемом без цели извлечения прибыли в учебных организациях, медицинских организациях, организациях социального обслуживания и учреждениях уголовно-исполнительной системы работниками (сотрудниками) данных организаций и учреждений и лицами, обслуживаемыми данными организациями или содержащимися в них;

7) запись на электронном носителе, в том числе запись в память ЭВМ, и доведение до всеобщего сообщения авторефератов диссертаций.

В качестве имени автора требуется указать имя, представленное на произведении (обычно, фамилия и инициалы), а в качестве источника заимствования — название произведения, место и год печатания источника, включающего использованное произведение, с установкой номера (номеров) страницы источника заимствования.

Употребляемое законодателем ограничение «в объеме, который оправдывается целью» — целью цитирования (подп. 1), поставленной целью (подп. 2), информационной целью (подп. 4, 5) — крайне пристрастно и не ограничено нормативными рамками, поэтому, каждый раз объем применения произведения толкуется лицом, осуществляющим его беспрепятственное использование при условии, что такое использование не принесет неоправданный ущерб нормальному использованию произведения и безосновательно не ущемит законные интересы автора.

Законодатель делает акцент на том, что использование части произведения (строк, тактов и др.) без ссылок на автора в другом произведении признают плагиатом.

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлено, что без разрешения автора или другого обладателя исключительного права и без оплаты ему вознаграждения, но с непреложной отметкой имени автора, произведение которого использовано, и источника заимствования допускается, если этими действиями не извлекается прибыль:

– создание образцов легитимно обнародованных творческих работ в форматах, предопределенных исключительно для применения слепыми, слабовидящими и лицами с остальными ограниченными способностями для восприятия печатной информации;

– копирование, распространение и импорт подобных образцов.

Восприятие подобной печатной информации совершается посредством рельефно-точечного шрифта и похожих специализированных способов, доступных для слепых, слабовидящих и лиц с однотипный ограниченными способностями для восприятия печатной информации.

Законодатель наделил библиотеки правом предоставления экземпляров произведений, создаваемых в специализированных форматах, во временное безвозмездное использование с выдачей на дом слепым, слабовидящим и лицам с похожими ограниченными способностями для восприятия печатной информации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 5 ноября 2022 г. № 1999 утвержден ряд соответствующих правил

предоставления библиотеками и похожими организациями доступа слепым, слабовидящим и лицам с другими ограниченными способностями воспринимать печатную информацию к экземплярам произведений, описание таких библиотек, описание специальных форматов, описание показаний, при наличии которых лица с ограниченными способностями могут использовать такие экземпляры произведений[1].

Уточнена законодательная запретительная санкция на любое дальнейшее воссоздание или доведение до всеобщего сообщения экземпляра произведения, предназначенных лишь для применения слепыми, слабовидящими и лицами с другими ограниченными способностями для восприятия печатной информации, в иных форматах.

Положения комментируемого пункта не применяются в отношении к произведениям, образованным для приложения в специальных форматах, а также к фонограммам, заключающим главным образом музыкальные произведения.

В соответствии со ст. 1 ФЗ от 29 декабря 1994 г. № 78-ФЗ «О библиотечном деле» библиотека — это информационная, культурная, просветительская организация или структурное подразделение организации, имеющие сформированный фонд документов и предоставляющие их во временное использование физическим и юридическим лицам[2].

Библиотеки могут быть учреждены органами государственной власти различных уровней, органами местного самоуправления, юридическими и физическими лицами. В соответствии с распорядком учреждения и формами собственности «библиотеки разделяются на следующие виды:

---

[1] Об определении форматов, предназначенных исключительно для использования слепыми, слабовидящими и лицами с иными ограниченными способностями воспринимать печатную информацию (рельефно-точечным шрифтом и другими специальными способами, доступными для слепых, слабовидящих и лиц с иными ограниченными способностями воспринимать печатную информацию), показаний, при наличии которых лица с ограниченными способностями воспринимать печатную информацию могут использовать экземпляры произведений, созданные в таких форматах, и библиотек и иных организаций, предоставляющих доступ через информационно-телекоммуникационные сети к экземплярам произведений, созданным в таких форматах, и имеющих право осуществлять трансграничный обмен экземплярами произведений, созданными в таких форматах, а также порядка предоставления такого доступа и осуществления трансграничного обмена этими экземплярами и о признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 23 января 2016 г. № 32 : постановление Правительства Российской Федерации от 5 ноября 2022 г. № 1999 // СЗ РФ. – 2022. – № 46. – Ст. 8010.

[2] О библиотечном деле : Федеральный закон от 29 декабря 1994 г. № 78-ФЗ (ред. от 14.04.2023) // СЗ РФ. – 1995. – № 1. – Ст. 2.

1) государственные библиотеки, которые учреждают органы государственной власти, в т. ч.:

– федеральные библиотеки;

– библиотеки субъектов Российской Федерации;

– библиотеки министерств и иных федеральных органов исполнительной власти;

2) муниципальные библиотеки, учрежденные органами местного самоуправления;

3) библиотеки Российской академии наук, других академий, научно-исследовательских институтов, образовательных организаций;

4) библиотеки предприятий, учреждений, организаций;

5) библиотеки общественных объединений;

6) частные библиотеки;

7) библиотеки, организованные иностранными юридическими и физическими лицами, а также международными организациями в силу международных договоров Российской Федерации»[1].

3. В пункте 3 комментируемой статьи введено разрешение тифлокомментировать, снабжать произведения сурдопереводом для облегчения восприятия произведения лицами с ограниченными физическими возможностями. Производить данные действия можно без разрешения автора или другого правообладателя и без уплаты ему вознаграждения.

Под тифлокомментированием следует понимать немногословное описание предмета, пространства или действия, которые малопонятны слепому (слабовидящему) без особых словесных разъяснений. Тифлокоментирование проводится для замены или дополнения видимой информации, которую воспринимает зрячий и которая из-за слабого зрения малодоступна слабовидящим. В качестве тифлосредств выступают технические средства адаптации и реабилитирования, оказывающие поддержку слабовидящим людям не терять доступ к различным сферам деятельности (речь идет об электронной лупе, принтере для печати шрифтом Брайля, видеоувеличителях, программах экранного доступа, брайлевском дисплее, тифломагнитолах, тифлофлешплеерах).

Под сурдопереводом понимается перевод звуковой информации на язык жестов движениями пальцев и рук по специально разработанной системе, используется глухими и слабослышащими людьми.

[1] СЗ РФ. – 1995. – № 1. – Ст. 2.

4. В пункте 4 комментируемой статьи гарантировано правомочие любого лица создавать произведения в жанре литературной, музыкальной или иной пародии либо в жанре карикатуры на основе другого (оригинального) правомерно оглашенного произведения и применять эти пародии либо карикатуры без разрешения автора или другого обладателя исключительного права на оригинальное произведение и без уплаты ему вознаграждения.

Слово «пародия» имеет греческое происхождение от слова *parõdía* и обладает двумя значениями, с одной стороны, это литературный, театральный, музыкальный, эстрадный жанр, осмысленная имитация сатирического, иронического и юмористического свойства индивидуальной манеры, а также целого стиля, направления, жанра или стереотипов речи, игры и поведения; с другой стороны, это имитирование, безотчетно смешное исковерканное сходство.

Слово «карикатура» имеет итальянское происхождение от слова *caricature*, от *caricare* — нагружать, преувеличивать, и означает обрисовку, в которой комический эффект формируется объединением настоящего и фантастического, гиперболизацией и заострением характерных черт, внезапными контрастами и уподоблениями. Карикатура выделена в жанр изобразительного искусства, являющийся важнейшей формой сатиры, обладающей критической устремленностью, подвергающей высмеиванию разнообразных социальных, общественных и бытовых проявлений, выдуманных лиц или характерные типы людей.

Для соблюдения правил подп. 1 п. 1 ст. 1274 ГК РФ приведение цитат творения в сети «Интернет» должно быть реализовано таким образом, чтобы можно было явственно определить автора творения и источник заимствования. Имя автора и источник заимствования творения должны быть указаны в месте размещения цитаты в читаемом виде (п. 14 обзора судебной практики рассмотрения гражданских дел, связанных с нарушением авторских и смежных прав в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»[1]).

[1] URL: https://www.vsrf.ru/documents/all/33621/ (дата обращения: 18.12.2024).

Статья 1275. Свободное использование произведения библиотеками, архивами и образовательными организациями

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи предусмотрены правомочия общедоступных библиотек, а также архивов, доступ к архивным документам которых не ограничен, по поводу образцов или экземпляров произведений, легитимно введенных в гражданский оборот.

Названные произведения разрешено предоставлять во временное безвозмездное пользование (в т. ч. в порядке взаимного использования библиотечных ресурсов), с соблюдением следующих условий:

– отсутствует цель извлечения прибыли;

– разрешение автора или другого правообладателя не требуется;

– вознаграждение выплачивать не надо;

– образцы работ в электронной форме могут быть предоставлены лишь в помещении библиотеки или архива, если там исключена вероятность дальнейшего образования копий произведений в электронной форме.

Федеральный закон от 29 декабря 1994 г. № 78-ФЗ[1] раскрывает дефиницию понятия библиотек (ст. 1), и приводит закрытый перечень их основных видов в зависимости от распорядка их учреждения и форм собственности (ст. 4).

2. В пункте 2 комментируемой статьи гарантированы правомочия общедоступных библиотек, а также архивов, доступ к архивным документам которых не ограничен, по поводу создания единичных образцов, в т. ч. в электронной форме, образцов произведений, легитимно введенных в гражданский оборот.

Образование единичных копий названных произведений разрешено, при соблюдении следующих условий:

– отсутствует цель извлечения прибыли;

– согласие автора или иного правообладателя не требуется;

– вознаграждение им не выплачивается;

– непременно показывается имя автора, чье произведение используется, и источник заимствования.

Законодатель описывает цели, для достижения которых одобряется создания единичных образцов названных произведений, в т. ч. в электронной форме:

[1] СЗ РФ. – 1995. – № 1. – Ст. 2.

Во-первых, обеспечение сохранности и доступности для пользователей:

– ветхих, изношенных, испорченных, дефектных экземпляров произведений;

– единичных и (или) редких образцов работ, выдача которых пользователям может привести к их ухудшению, уничтожению или утрате;

– образцов работ, вписанных на машиночитаемые носители, для пользования которыми не находятся необходимые средства;

– образцов трудов, имеющих единственно научное и образовательное назначение, при условии, что они не переиздавались дольше десяти лет с момента выхода в свет их конечного издания на территории Российской Федерации;

Во-вторых, восстановление, замена утраченных или испорченных образцов работ, а также предоставление образцов другим лишившимся их по каким-либо причинам общедоступным библиотекам или архивам, доступ к архивным документам которых также не имеет ограничений.

3. В пункте 3 комментируемой статьи включена отсылочная норма к п. 1 и 2 комментируемой статьи, с учетом которой копии образцов работ, созданные в электронной форме согласно п. 2 комментируемой статьи, могут выдаваться пользователям при соблюдении условий, перечисленных в п. 1 комментируемой статьи.

4. В пункте 4 комментируемой статьи гарантировано правомочие библиотек, получающих образцы диссертаций создавать их единичные образы, в т. ч. в электронной форме, в целях, предусмотренных п. 2 комментируемой статьи.

Создание единичных образцов диссертаций разрешено, при следовании следующим условиям:

– диссертации получены согласно закону об обязательном экземпляре документов;

– отсутствует цель извлечения прибыли;

– разрешения автора или иного правообладателя не требуется;

– вознаграждение автору или иному правообладателю не выплачивается, но безусловно называется имя автора, чье произведение используют, и источник заимствования;

– предоставление образцов диссертаций, образованных в электронной форме, совершается при соблюдении условий, предусмотренных п. 1 комментируемой статьи.

5. В пункте 5 комментируемой статьи гарантировано правомочие общедоступных библиотек, а также архивов, доступ к архивным документам которых не имеет ограничений, создавать в одном экземпляре и обеспечит копии, в том числе в электронной форме, отдельных статей и малообъемных произведений и коротких фрагментов из письменных произведений.

Создание единичных образцов названных статей и фрагментов позволено, при следовании следующим условиям:

– передано прошение гражданином, подтверждающее его научные и образовательные цели ознакомления;

– статьи и малообъемные образцы легитимно отпечатаны в сборниках, газетах и иных периодичных отпечатанных изданиях, короткие отрывки — в других легально напечатанных письменных произведениях (с зарисовками или без иллюстраций);

– отсутствует цель извлечения прибыли;

– разрешения автора или другого правообладателя не требуется;

– вознаграждение автору или иному правообладателю не выплачивается, но непременно называется имя автора, чей образец работы используют, и источник заимствования.

6. В пункте 6 комментируемой статьи гарантировано правомочие образовательной организации создавать копии, в т. ч. в электронной форме, отдельных статей и малообъемных произведений коротких фрагментов из иных легально напечатанных письменных произведений (с зарисовками или без иллюстраций) и обеспечит эти копии обучающимся и педагогическим работникам.

Создание копий перечисленных образцов позволительно, при следовании следующим условиям:

– отсутствует цель извлечения прибыли;

– не требуется разрешение автора и оплата ему вознаграждения, непременно называется имя автора, чей образец работы используется, и источник заимствования;

– малообъемные творения легитимно опубликованы в сборниках, газетах и прочих периодических отпечатанных изданиях, короткие отрывки — в иных легально напечатанных письменных трудах (с зарисовками или без иллюстраций);

– копии предоставляются для проведения экзаменов, аудиторных занятий и самостоятельной подготовки в необходимых для этого количествах.

7. В пункте 7 комментируемой статьи гарантировано правомочие государственным архивам в пределах своей компетенции создавать единичные копии образцов работ, которые размещены в сети «Интернет», для сохранности их в архиве без дальнейшего повторения и доведения до всеобщего сообщения.

Федеральный закон от 29 декабря 1994 г. № 78-ФЗ[1] раскрывает дефиницию понятия библиотек (ст. 1), и приводит закрытый перечень их основных видов в зависимости от распорядка их учреждения и форм собственности (ст. 4).

В соответствии со ст. 3 ФЗ от 22 октября 2004 г. № 125-ФЗ «Об архивном деле»[2] архив — это учреждение или структурное подразделение организации, осуществляющие сохранность, комплектование, учет и применение архивных документов.

В соответствии со ст. 2 ФЗ от 29.12.2012 № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации»[3] образовательная организация — некоммерческая организация, осуществляющая на основании лицензии образовательную деятельность в качестве основного вида деятельности сообразно целям, ради достижения которых такая организация создана.

Норма статьи 1275 ГК РФ касается права общедоступных библиотек создавать копии правомерно введенных в оборот произведений и обеспечит их во временное безвозмездное пользование, но не наделяет лицо, располагающее данным статусом, правом использовать творения, не включенные в библиотечный фонд, путем доведения до всеобщего сообщения в сети «Интернет» не указывая имя автора и источника заимствования (постановление Суда по интеллектуальным правам от 2 февраля 2023 г. № С01-2501/2022 по делу № А11-11146/2021[4]).

---

[1] СЗ РФ. – 1995. – № 1. – Ст. 2.

[2] Об архивном деле : Федеральный закон от 22 октября 2004 г. № 125-ФЗ (ред. от 13.12.2024) // СЗ РФ. – 2004. – № 43. – Ст.4169.

[3] Об образовании в Российской Федерации : Федеральный закон от 29 декабря 2012 г. № 273-ФЗ (ред. от 28.12.2024) // СЗ РФ. – 2012. – № 53 (ч. 1). – Ст. 7598.

[4] Постановление Суда по интеллектуальным правам от 2 февраля 2023 г. № С01-2501/2022 по делу № А11-11146/2021 // СПС «КонсультантПлюс». – URL: https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=SIP&n=105944#445FMjUqWlQHjZkv (дата обращения: 18.12.2024).

Статья 1276. Свободное использование произведения, постоянно находящегося в месте, открытом для свободного посещения

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи определены условия беспрепятственного повторения и распространения изготовленных образцов, уведомления в эфир или по кабелю, доведения до общего сообщения образцов изобразительного искусства или фотографических произведений, устойчиво расположенных в месте, которое раскрыто для беспрепятственного визита.

Перечисляемые действия разрешено осуществлять, не получая на это разрешение автора или другого правообладателя и не уплачивая им вознаграждение.

Перечисляемые действия запрещено осуществлять, если изображение произведения выступает существенным объектом применения или изображение произведения применяют для получения прибыли.

В качестве места, открытого для беспрепятственного визита, понимается каждое место, в которое раскрыт вход неограниченному кругу лиц, например, парки, музеи, сады, выставки, скверы, архитектурные ансамбли, территории улиц, витрины магазинов и т. д.

2. В пункте 2 комментируемой статьи определены условия беспрепятственного использования образцов архитектуры, градостроительства и произведений садово-паркового искусства путем их повторения и распространения готовых образцов, сообщения в эфир или по кабелю, доведения до всеобщего сообщения в форме изображений.

Перечисленные действия разрешены если данные объекты расположены в месте, которое открыто для беспрепятственного посещения, или видны из такого места.

При размещении в информационно-справочном материале о культурных, исторических и иных достопримечательностях территории (путеводителе) изображения творения изобразительного искусства — скульптуры, которая расположена в открытом для беспрепятственного посещения месте на этой территории или видна из такого места, не требуется выработка согласия автора или иного правообладателя скульптуры и выплаты ему вознаграждения, в т. ч. если соответствующий информационно-справочный материал распространяется в целях получения прибыли, а на данном изображении скульптура может рассматриваться как основной объект

использования (Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 25 июня 2024 № 33-П[1]).

При приложении ст. 1276 ГК РФ судам следует учесть, что сеть «Интернет» и остальные информационно-телекоммуникационные сети не относятся к местам, открытым для беспрепятственного посещения (п. 100 постановления Пленума ВС РФ № 10[2]).

Статья 1277. Свободное публичное исполнение правомерно обнародованного музыкального произведения

КОММЕНТАРИЙ

В соответствии с комментируемой статьей общедоступное исполнение правомерно обнародованного музыкального творения одобряется без согласия автора или другого правообладателя и без уплаты вознаграждения на период проведения:

– официальной церемонии;

– религиозной церемонии;

– похорон в объеме, приемлемом характером такой церемонии.

Официальные церемонии организуют государственные или муниципальные органы власти и управления.

В соответствии с п. 2 ст. 16 ФЗ от 26 сентября 1997 г. № 125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях» «богослужения, прочие религиозные обряды и церемонии невозбранно происходят:

– в культовых помещениях, зданиях и сооружениях, а также на земельных участках, с расположенными на них такими зданиями и сооружениями;

– в зданиях и сооружениях, принадлежащих религиозным организациям на праве собственности или предоставленных им на другом имущественном праве в целях реализации их уставной деятельности, а также на земельных участках, с расположенными на них такими зданиями и сооружениями;

–в помещениях, которые принадлежат религиозным организациям на праве собственности или предоставляемых им на другом имущественном праве для исполнения их уставной деятельности, а также на земельных участках, с расположенными на них такими зданиями,

[1] Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 25 июня 2024 г. № 33-П «По делу о проверке конституционности пункта 1 статьи 1276 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобой общества с ограниченной ответственностью „Издательский дом "Фест Хэнд"”» // СЗ РФ. – 2024. – № 27. – Ст. 3916.

[2] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

с должными помещениями, по согласованию с собственниками подобных зданий;

– в помещениях, зданиях, сооружениях и на земельных участках, принадлежащих на праве собственности или предоставляемых на другом имущественном праве организациям, которые созданы религиозными организациями;

– на земельных участках, принадлежащих религиозным организациям на праве собственности или предоставляемых им на другом имущественном праве;

– в точках паломничества;

– на кладбищах и в крематориях;

– в жилых помещениях»[1].

Всякое музыкальное произведение отражает реальный мир в звуковых художественных образах и деятельно воздействует на психику человека, исполняется на музыкальных инструментах. Поскольку законодатель в комментируемой статье не концентрирует внимания на то, включает ли музыкальное произведение текст или нет (по аналогии с п. 1 ст. 1259 и в п. 2 и 3 ст. 1263 ГК РФ), то следует предположить, что при беспрепятственном общедоступном исполнении музыкального творения беспрепятственное использование текста к данному произведению не учтено.

Понятия «концерт» и «официальная церемония» обладают разным смысловым значением. Официальная церемония распространяется от имени государства, субъектов Федерации, органов местного самоуправления. При этом объем, уместный церемонии, следует определять как объем пользования, при котором музыкальное произведение не выступает главным объектом восприятия, оно должно быть лишь «фоном», а основное значение должна иметь сама церемония. Концерт же, по сути, является музыкально-зрелищным, в данном случае увеселительным мероприятием. При этом музыкальные творения имеют основное значение, а не служат «фоном».

Суд пришел к выводу о том, что концерт, проходивший во время празднования Дня города, не представляется официальной церемонией, в период проведения которого одобряется исполнение музыкальных произведений без согласия их авторов и без уплаты авторского вознаграждения (постановление Суда по интеллектуальным

[1] О свободе совести и о религиозных объединениях : Федеральный закон от 26 сентября 1997 г. № 125-ФЗ (ред. от 06.04.2024) // СЗ РФ. – 1997. – № 39. – Ст. 4465.

правам от 1 февраля 2017 г. № С01-1207/2016 по делу № А32-13601/2016[1]).

Статья 1278. Свободное воспроизведение произведения для целей правоприменения

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья излагает порядок беспрепятственного воссоздания произведения для целей правоприменения.

В комментируемой статье приведен список таких целей, к которым отнесены:

– исполнение производства по делу об административном правонарушении;

– производство дознания;

– производство предварительного следствия;

– осуществления судопроизводства.

Законодатель четко сформулировал, что воссоздание произведения для целей правоприменения не требует получения согласия автора или иного правообладателя и им, соответственно, не выплачивается вознаграждение в объеме, оправданном этой целью.

Под воспроизведением произведения понимается изготовление одного и более экземпляра произведения или его части в произвольной вещественной форме, в т. ч. в форме звуко- или видеозаписи, проработка в трех измерениях одного и более образца двухмерного произведения и в двух измерениях единственного и более образца трехмерного произведения (подп. 1. п. 2 ст. 1270 ГК РФ).

Воссоздание произведения может осуществлять опосредованно надлежащий орган государственной власти, а также стороны процесса при ознакомлении с материалами дела, в силу предоставляемых им прав.

Статья 1279. Свободная запись произведения организацией эфирного вещания в целях краткосрочного пользования

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье гарантировано правомочие организации эфирного вещания не получая разрешение от автора или другого

[1] Постановление Суда по интеллектуальным правам от 1 февраля 2017 г. № С01-1207/2016 по делу № А32-13601/2016 // СПС «КонсультантПлюс». – URL: https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=SIP&n=28419&cacheid=B963DE33EC609F1C8E22FBF5DF62CF0A&mode=splus&rnd=qzcEFQ#7QzIMjUUXex9Vsrb1 (дата обращения: 18.12.2024).

правообладателя и без уплаты сверх выплаченного вознаграждения делать запись в целях краткосрочного пользования того произведения, по поводу которого эта организация получила право на сообщение в эфир, при условии, что такая запись делается организацией эфирного вещания при содействии ее собственного оборудования и для собственных передач.

С данным правом корреспондирует обязанность организации эфирного вещания уничтожить подобную запись в течение полугода

со дня ее изготовления, если более долговременный период не согласован с правообладателем или не определен законом.

В качестве исключения законодатель нашел возможность сохранить такую запись не получая разрешение от правообладателя в государственных или муниципальных архивах, если она носит исключительно документальный характер[1].

Соотносящаяся с данным положением норма охватывается ст. 20 ФЗ от 29 декабря 1994 г. № 77-ФЗ, с учетом которой копирование и репродуцирование обязательного экземпляра в целях библиотечно-информационного обслуживания граждан и организаций Российской Федерации осуществляются в соответствии с гражданским законодательством.

Также, в соответствии со ст. 18 ФЗ от 22 октября 2004 г. № 125-ФЗ «Об архивном деле» документы Архивного фонда Российской Федерации, которые находятся в государственной собственности, хранятся:

1) постоянно — в государственных архивах, музеях, библиотеках и научных организациях, включенных в описание[2];

2) временно — в государственных органах, государственных организациях, формируемых ими архивах в течение определенных сроков, а также в муниципальных архивах, если соответствующий орган местного самоуправления муниципального района, муниципального округа или городского округа наделен некоторыми государственными полномочиями по сохранению, комплектованию, учету и использованию архивных документов, относимых к государственной собственности и расположенных на территории муниципального образования.

---

[1] См.: Об обязательном экземпляре документов : Федеральный закон от 29 декабря 1994 г. № 77-ФЗ (ред. от 01.05.2022) // СЗ РФ. – 1995. – № 1. – Ст. 1 ; СЗ РФ. – 2004. – № 43. – Ст. 4169.

[2] Об утверждении перечня научных организаций, осуществляющих постоянное хранение документов Архивного фонда Российской Федерации, находящихся в государственной собственности : распоряжение Правительства Российской Федерации от 23 декабря 2016 г. № 2800-р (ред. от 07.02.2024) // СЗ РФ. – 2017. – № 1 (ч. II). – Ст. 272.

В соответствии со ст. 3 указанного закона государственный архив — федеральное государственное учреждение, если его создает Российская Федерация, или государственное учреждение субъекта Российской Федерации, если оно создано соответствующим субъектом Российской Федерации. В обязанности государственного архива отнесено исполнение комплектования, учета, сохранения и использование документов Архивного фонда России, а также остальных архивных документов.

Муниципальным архивом является одно из структурных подразделений органа местного самоуправления или муниципальное учреждение, которое создано этим муниципальным образованием. В обязанности муниципального архива также отнесено исполнение комплектования, учета, сохранения и использование документов Архивного фонда России, и прочих архивных документов.

Норма ст. 1279 ГК РФ не вмещает исчерпывающего перечня способов использования творения и указывает на то, что использование творения, влекущее нарушение прав правообладателя, может быть осуществлено не только в формах, перечисляемых в такой норме, но и другими способами. Вышеизложенное подтверждает формирование современного унифицированного стандарта приложения программ для ЭВМ как в форме записи (сохранения) в память компьютера, так и в форме сохранения в его памяти, поскольку оба этих действия влекут воссоздание компьютерной программы (определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 8 июня 2016 г. № 308-ЭС14-1400 по делу № А20-2391/2013[1]).

Статья 1280. Право пользователя программы для ЭВМ и базы данных

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья посвящена рассмотрению регулирования беспрепятственного повторения программ для ЭВМ и баз данных.

Программой для ЭВМ является представленный в объективной форме комплект данных и команд, предназначенных использовать ресурсы ЭВМ и другие компьютерные устройства с целью получения определенного результата, включая подготовительные материалы,

[1] Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 8 июня 2016 г. № 308-ЭС14-1400 по делу № А20-2391/2013 // Бюллетень ВС РФ. – 2017. – № 2.

получаемые в ходе разработки программы для ЭВМ, и генерируемые ею аудиовизуальные отображения (ст.1261 ГК РФ).

Базой данных является представленный в объективной форме комплект независимых материалов (статей, расчетов, нормативных актов, судебных решений и иных подобных материалов), систематизированных наиболее оптимальным образом для нахождения и обработки этих материалов электронной вычислительной машиной (ЭВМ) (абз. 2 п. 2 ст. 1260 ГК РФ).

Пользователь, применительно к нормам комментируемой статьи, это лицо (как физическое, так и юридическое), которое правомерно владеет экземпляром программы для ЭВМ или экземпляром базы данных.

1. В пункте 1 комментируемой статьи гарантированы правомочия пользователя, который может не получая согласие автора или иного правообладателя и не платя им дополнительное вознаграждение:

1) производить действия по эксплуатации программы для ЭВМ или базы данных (в т. ч. в ходе применения в соответствии с их направлением), не исключая запись и сохранение в память ЭВМ (одной ЭВМ или одного пользователя сети), подключение в программу для ЭВМ или базу данных модификаций лишь в целях их эксплуатации на технических средствах пользователя, устранение явных ошибок, если иное не предусмотрели в договоре с правообладателем;

2) сформировать копию программы для ЭВМ или базы данных.

Законодатель четко сформулировал отдельные условия, при которых можно осуществить проработку копии программы для ЭВМ или базы данных:

– формируемая копия предназначается единственно для сохранения в архиве или для замены легитимно приобретенного экземпляра в случаях, когда он был потерян, уничтожен или стал непригоден для использования;

– формируемая копия не может быть использована в других целях, чем в целях их эксплуатации на технических средствах пользователя;

– должна быть уничтожена, если владение экземпляром таких программы или базы данных перестало быть легитимным.

2. В пункте 2 комментируемой статьи гарантировано право пользователя программы для ЭВМ не получая разрешение от правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения усваивать, обследовать, испытывать работоспособность такой программы

в целях нахождения идей и принципов, находящихся в основе любого элемента программы для ЭВМ, путем модификаций и осуществления действий, необходимых для их работы, поправления явных ошибок, а также создания копии программы для ЭВМ.

3. В пункте 3 комментируемой статьи гарантированы правомочия пользователя программы для ЭВМ не получая разрешение от правообладателя и не выплачивая ему дополнительное вознаграждение декомпилировать программу для ЭВМ (т. е. воспроизвести и преобразовать объектный код в исходный текст в целях изучения структуры и кодирования программы для ЭВМ) самому или поручить иным лицам осуществить эти действия.

Декомпиляция программы для ЭВМ допускается, если следовать следующим условиям:

а) декомпиляция потребовалась для достижения способности к взаимодействию автономно разработанной этим лицом программы для ЭВМ с остальными программами, которые могут взаимодействовать с декомпилируемой программой;

б) информация, запрашиваемая для достижения способности к взаимодействию, ранее не была секретна для этого лица, и он мог ее узнать из иных источников;

в) названные действия осуществляются по поводу только тех частей декомпилируемой программы для ЭВМ, которые необходимы для достижения способности к взаимодействию;

г) информация, которую получат в итоге декомпилирования:

– может применяться только для достижения способности к взаимодействию автономно разработанной программы для ЭВМ с другими программами;

– не может передаваться прочим лицам за исключением случаев, если этого требует достижение способности к взаимодействию автономно разработанная программа для ЭВМ с остальными программами;

– не может быть использована для:

1) выстраивания программы для ЭВМ, по своему виду значительно схожей с декомпилируемой программой для ЭВМ;

2) осуществления иного действия, которое нарушит исключительное право на программу для ЭВМ.

4. В пункте 4 комментируемой статьи установлено правило, согласно которому применение положений комментируемой статьи, не должно вступать в противоречие с обыкновенным использованием

программы для ЭВМ или базы данных и не должно ущемлять безосновательным образом законные интересы автора или другого правообладателя.

Право совершать по поводу программы для ЭВМ или базы данных действия, предусмотренные ст. 1280 ГК РФ, принадлежит только лицу, легитимно владеющему образцом такой программы для ЭВМ или базы данных (пользователю). Подобное право у пользователя появляется в силу закона.

При этом лицо, которое записало программу для ЭВМ или базу данных в память ЭВМ (подп. 1 п. 1 ст. 1280 ГК РФ), когда оно правомерно владело образцом этой программы или базы данных, должно удалить соответствующую программу или базу данных из памяти принадлежащей ему ЭВМ, когда решить продать или иным способом провести выделение образца программы или базы данных.

Копия программы для ЭВМ или копия базы данных, сформированные для архивных целей или для замены легально приобретенного образца в случаях, когда заменяемый образец потерян, уничтожен или стал непригоден для использования, должна быть уничтожена, если владение экземпляром этой программы или базы данных перестало быть правомерным (подп. 2 п. 1 ст. 1280 ГК РФ) (п. 101 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1280.1. Использование правомерно обнародованных произведения литературы, изобразительного искусства, декоративно-прикладного искусства, фотографического произведения, произведения, полученного способами, аналогичными фотографии, музыкального произведения (с текстом или без текста), автор или иной правообладатель, который предполагается неизвестным

КОММЕНТАРИЙ

Данная статья введена Федеральным законом от 22 июля 2024 г. № 190-ФЗ[2] и функционирует с 21 октября 2024 г.

1. В пункте 1 комментируемой статьи приведено описание допустимых действий, производимых в порядке, определенном ст. 1244.2 ГК РФ, при условии, что автор или иной обладатель исключительного

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

[2] СЗ РФ. – 2024. – № 31. – Ст. 4450.

права на произведение предполагается неизвестным (п. 1 ст. 1244.2 ГК РФ).

Во-первых, одобряется воспроизводить легитимно обнародованные произведения литературы, изобразительного искусства, декоративно-прикладного искусства, фотографического произведения, произведения, полученного способами, аналогичными фотографии, музыкального произведения (с текстом или без текста), в т. ч. создавая их копии в электронной форме.

Во-вторых, одобряется распространять вышеперечисленные произведения посредством продажи или другого отчуждения их экземпляров.

В-третьих, одобряется доводить до всеобщего сообщения вышеперечисленные творения.

2. В пункте 2 комментируемой статьи перечислены условия, при наличии которых одобряется использование произведения в соответствии со ст. 1244.2 ГК РФ:

– исключительное право на работу, представленную в подп. 1 п. 1 комментируемой статьи, принадлежит нескольким лицам;

– произведение, представленное в подп. 1 п. 1 комментируемой статьи, охватывает и иные охраняемые творения, и не все правообладатели заданы по результатам их поиска в соответствии со ст. 1244.2 ГК РФ;

– получено согласие всех известных правообладателей, если иной порядок выработки согласия на применение не введен в соглашении правообладателей.

Подсчет величины вознаграждения, которое причитающегося известным правообладателям и правообладателям, которые предполагаются неизвестными (ст. 1244.2 ГК РФ), происходит в корреспонденции с п. 2 ст. 1229 ГК РФ, обуславливающей, что доходы от коллективного использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации либо от совместного распоряжения исключительным правом на такой результат или на это средство делятся между всеми правообладателями в равных частях, если соглашением между ними не учтено иное.

Размер вознаграждения законодателем ограничен в нижней его части — его величину нельзя установить ниже, определенного в соответствии с правилами расчета и ставками, введенными Правительством Российской Федерации, а если правообладателей несколько, —

причитающуюся каждому из них долю вознаграждения (подп. 1 п. 7 ст. 1244.2 ГК РФ).

В начале 2025 года Минкультуры России подготовлен проект постановления Правительства Российской Федерации «Об утверждении Правил расчета и ставок вознаграждения за использование правомерно обнародованных произведений литературы, изобразительного искусства, декоративно-прикладного искусства, фотографических произведений, произведений, полученных способами, аналогичными фотографии, музыкальных произведений (с текстом или без текста), фонограмм и исполнений, авторы или иные правообладатели которых предполагаются неизвестными»[1].

В соответствии с п. 4 названных Правил вознаграждение «определяется в форме фиксированного разового платежа, размер которого рассчитывается аккредитованной организацией с учетом сложившихся в сфере использования сходных объектов авторских и смежных прав обычаев делового оборота, но не может быть ниже величины, рассчитываемой посредством умножения 2 000 рублей на количество распространяемых экземпляров каждого произведения, фонограммы, исполнения, а также дополнительно в форме следующих процентных отчислений от отпускной цены каждого экземпляра произведения, фонограммы, исполнения:

а) для произведений литературы — 8 %;

б) для произведений изобразительного искусства, фотографических произведений и произведений, полученных способами аналогичными фотографии — 10 %;

в) для произведений декоративно-прикладного искусства — 15 %;

г) для музыкальных произведений (с текстом или без текста), фонограмм и исполнений — 9 %».

[1] Об утверждении Правил расчета размера вознаграждения за использование правомерно обнародованных произведений литературы, изобразительного искусства, декоративно-прикладного искусства, фотографических произведений, произведений, полученных способами, аналогичными фотографии, музыкальных произведений (с текстом или без текста), фонограмм и исполнений, авторы или иные правообладатели которых предполагаются неизвестными, а также ставок этого вознаграждения : постановление Правительства Российской Федерации от 30 апреля 2025 г. № 592 // СЗ РФ. – 2025. – № 19. – Ст. 2319.

Статья 1281. Срок действия исключительного права на произведение

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья посвящена установлению периода действия исключительного права автора на произведение, в частности введен срок действия исключительного авторского права:

– на произведение, которое сформировано в соавторстве;

– произведение, которое обнародуют, не имеет автора или опубликовано под псевдонимом;

– произведение, которое обнародуют после смерти автора;

– произведение, автор которого был репрессирован и посмертно реабилитирован;

– произведение, автор которого работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней.

Следует обратить внимание, что в соответствии со ст. 6 ФЗ от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ[1] сроки охраны прав, предусмотренные статьями 1281, 1318, 1327 и 1331 ГК РФ, используются в ситуациях, когда пятидесятилетний срок действия авторского права или смежных прав не истек к 1 января 1993 г.

Авторское право юридических лиц, появившееся до 3 августа 1993 г., т. е. до вступления в силу Закона Российской Федерации от 9 июля 1993 г. № 5351-I «Об авторском праве и смежных правах»[2], прекращается по истечении семидесяти лет со дня правомерного обнародования произведения, а если оно не было обнародовано, — со дня создания произведения. К таким правоотношениям по аналогии применяют правила части четвертой Кодекса. Для целей их применения данные юридические лица считаются авторами произведений.

1. В абзаце 1 п. 1 комментируемой статьи введен срок действия исключительного права на произведение, который функционирует прижизненно для автора и семидесяти лет, считая с 1 января г., следующего за годом смерти автора.

В абзаце 2 п. 1 комментируемой статьи введен срок действия исключительного права на произведение, созданного в соавторстве, который функционирует прижизненно для автора, пережившего других

[1] СЗ РФ. – 2006. – № 52 (ч. 1). – Ст. 5497.

[2] Об авторском праве и смежных правах : Закона Российской Федерации от 9 июля 1993 г. № 5351-I (ред. от 20.07.2004) // Российская газета. – 1993. – 3 августа. – Документ утратил силу.

соавторов, и семидесяти лет, считая с 1 января г., следующего за годом его смерти.

Граждане, сформировавшие работу коллективным творческим трудом, признаются соавторами свободно от того, образует ли это произведение нераздельное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет независимое значение (п. 1 ст. 1258 ГК РФ).

2. В пункте 2 комментируемой статьи введен срок действия исключительного права на произведение, обнародованного анонимно или под псевдонимом, срок действия которого истекает через семьдесят лет, считая с 1 января года, следующего за годом его правомерного обнародования.

Период действия исключительного права на произведение, оглашенного без имени или под псевдонимом, может быть увеличен и будет действовать прижизненно для автора и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора., если в течение указанного срока автор произведения, оглашенного без имени или под псевдонимом, раскроет свою личность или его личность не будет далее оставлять сомнений.

Начиная с 21 октября 2024 г. правила комментируемого пункта распространяют свое действие на произведения литературы, изобразительного искусства, декоративно-прикладного искусства, фотографические произведения, произведения, для получения которых применялись способы, подобные фотографии, музыкальным произведениям (с текстом или без него), авторы которых предполагаются неизвестными (ст. 1244.2 ГК РФ).

3. В пункте 3 комментируемой статьи введен период действия исключительного права на произведение, оглашенного после смерти автора, который функционирует в течение семидесяти лет после обнародования произведения, считая с 1 января года, следующего за годом его обнародования, при условии, что работа была обнародована в течение семидесяти лет после смерти автора. Таким образом, нормы п. 3 комментируемой статьи, действуют по поводу посмертно оглашенных трудов и продлевают срок действия исключительного права автора лишь в случае, если этот срок не истек ко времени обнародования.

4. В пункте 4 комментируемой статьи указано, срок действия исключительного права автора произведения, который был репрессирован и посмертно реабилитирован, считается продленным и семьдесят

лет начинают течь с 1 января года, идущего за годом реабилитации автора произведения.

5. В пункте 5 комментируемой статьи императивно указано, срок действия исключительного права автора произведения, который работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней, увеличивается на четыре года.

По поводу авторов, работавших во время Великой Отечественной войны или участвовавших в ней, период действия исключительного права составляет 74 года, считая с 1 января года, следующего за годом смерти последнего автора, пережившего других соавторов, по 31 декабря последнего года семидесятичетырехлетнего срока.

Надлежащий семидесятичетырехлетний срок применяется в случае, если хотя бы один из соавторов работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней.

Срок действия исключительного права на произведение, созданное в соавторстве, применяется ко всему произведению, даже если оно состоит из частей, имеющих самостоятельное значение (п. 83 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1282. Переход произведения в общественное достояние

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи гарантировано, что после того, как подойдет к концу срок действия исключительного права произведение науки, литературы или искусства, как оглашенное, так и необнародованное, переходит в общественное достояние.

2. В пункте 2 комментируемой статьи гарантировано правомочие беспрепятственного использования любым лицом произведения, перешедшего в общественное достояние.

Беспрепятственное использование любым лицом произведения означает, что для его использования не требуется чьего-либо согласие или дозволение.

Законодатель, тем не менее, акцентировано предупреждает, что при использовании произведения, перешедшего в общественное достояние, продолжают охраняются: авторство, имя автора и цельность произведения (см. коммент. ст. 1267 ГК РФ).

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

3. В пункте 3 комментируемой статьи установлено, что каждый заинтересованный может обнародовать перешедшее в общественное достояние необнародованное произведение.

Оглашение такого произведения может быть осуществлено лишь в том случае, если это подтверждает волю автора, недвусмысленно проявленную им в письменной форме (завещание, дневники, письма и т. п.). У гражданина, который правомерно обнародовал такое произведение, появляются права, смежные с авторскими (см. коммент. гл. 71 ГК РФ).

Статья 1283. Переход исключительного права на произведение по наследству

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи сформулировано общеизвестное правило, согласно которому исключительное право на произведение переходит по наследству.

2. В пункте 2 комментируемой статьи введено изъятие из общего правила, предусматривающее прекращение входящего в состав наследства исключительного права на авторский труд и переход творения в общественное достояние.

Данное правило функционирует согласно ст. 1151 ГК РФ в случае:

- если отсутствуют наследники как по закону, так и по завещанию;

– никто из наследников не имеет права наследовать;

– все наследники отстранены от наследования (ст. 1117 ГК РФ);

– никто из наследников не принял наследства;

– все наследники отказались от наследства, и при этом никто из них не указал, что отказывается в пользу другого наследника (ст. 1158 ГК РФ).

Законодатель, кроме того, устанавливает последствия по поводу судьбы исключительного права на произведение или его доли умершего соавтора.

Если один из соавторов умер:

– для произведения, состоящего из частей, имеющих автономное значение, исключительное право прекращается в части принадлежащего умершему права;

– для произведения, образующего неразрывное целое, доля умершего соавтора переходит в равных долях ко всем пережившим соавторам.

Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, который создан созидательным трудом наследодателя, включается в состав наследства без подтверждения какими-либо документами, за исключением случаев, когда названное право признается и поддерживается при условии государственной регистрации этого результата (например, в соответствии со ст. 1353 ГК РФ).

При возникновении спора принадлежало ли наследодателю исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, который не подлежит в соответствии с ГК РФ государственной регистрации (в частности, на произведение науки, литературы, искусства), судам следует учитывать, что факт принадлежности исключительного права конкретному лицу может быть подтвержден любыми свидетельствами (ст. 55 ГПК РФ): разъяснениями сторон и остальных лиц, участвующих в деле, показаниями свидетелей, письменными и вещественными доказательствами (п. 83 постановления Пленума ВС РФ № 9[1]).

Статья 1284. Обращение взыскания на исключительное право на произведение и на право использования произведения по лицензии

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи введен законодательный запрет на обращение взыскания на относящееся к автору исключительное право на произведение, это правило распространяется и на наследников автора, их наследников и так далее в границах действия исключительного права на искомый труд.

Исключение составляют случаи обращения взыскания по договору залога, заключенного автором и предметом которого выступает названное в договоре и принадлежащее автору исключительное право на конкретное произведение.

Данная вероятность обращения взыскания на заложенное исключительное право вводилась с принятием ФЗ от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ[2].

В то же время законодатель не запрещает обращение взыскания:

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2012. – № 7.

[2] О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации : Федеральный закон от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ // СЗ РФ. – 2014. – № 11. – Ст. 1100.

– на права требования автора к прочим лицам по договорам об отчуждении исключительного права на произведение;

– по лицензионным договорам;

– на доходы, полученные от использования произведения;

– на исключительное право, принадлежащее не самому автору, а другому лицу;

– на право использования произведения, принадлежащее лицензиату.

3. В пункте 2 комментируемой статьи автору гарантировано преимущественное право приобрести принадлежащее лицензиату право использовать произведение в случае продажи его с общедоступных торгов в целях обращения взыскания на это право.

Вводя данное правило, законодатель четко сформулировал, что преимущественным правом автор может воспользоваться единственно в случае передачи прав по лицензионному договору, если права были переданы автором на основании договора об отчуждении исключительных прав на произведение, в этом случае автор имеет право приобрести их при продаже с общедоступных торгов на общих основаниях (ст. 447–449.1 ГК РФ).

В силу абзаца 2 п. 1 ст. 1284, абз. 2 п. 1 ст. 1319 ГК РФ на исключительное право, принадлежащее не самому автору (исполнителю), а иному лицу, и на право использования произведения (исполнения), принадлежащее лицензиату, можно обратить взыскание. При рассмотрении споров о правомерности обращения взыскания на право использования произведения (исполнения), принадлежащее лицензиату, надлежит учитывать, что при такой адресации взыскания согласия лицензиара не потребуется. Автор произведения (исполнитель) имеет лишь преимущественное право приобрести принадлежащее лицензиату право использования произведения (исполнения) в случае его продажи с общедоступных торгов в целях обращения взыскания (п. 102 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1285. Договор об отчуждении исключительного права на произведение

КОММЕНТАРИЙ

1. В комментируемой статье предоставлена дефиниция договора об отчуждении исключительного права на произведение,

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

в силу которого автор или другой правообладатель передает или обязуется передать приобретателю принадлежащее автору исключительное право на произведение в полном объеме.

Отталкиваясь от того, что настоящий договор является одной из разновидностей договора об отчуждении исключительного права, ему присущи все свойства подобного договора.

Договор об отчуждении исключительного права на произведение является консенсуальным и двусторонним.

Сторонами договора выступают с одной стороны — автор или иной правообладатель, с другой — приобретатель, которыми могут быть: как физические, так и юридические лица.

Предметом договора выступает исключительное авторское право на его труд в нерушимом объеме.

Договор об отчуждении исключительного права на авторский труд должен быть заключен в письменной форме и пройти государственную регистрацию в случаях, когда работа подлежит государственной регистрации в соответствии с ГК РФ (п. 2 ст. 1232 ГК РФ).

Нарушение требования письменной формы или запроса о государственной регистрации влечет недействительность договора.

По общему правилу такое исключительное право на произведение переходит в момент заключения договора о его отчуждении, если соглашением сторон не намечен другой порядок перехода права.

В том случае, когда договор об отчуждении исключительного права на произведение должен пройти государственную регистрацию, исключительное право на произведение переходит от автора или правообладателя к приобретателю в момент ее совершения.

При значительном неисполнении приобретателем обязанности уплатить правообладателю в принятый договором срок вознаграждение за приобретение исключительного права на его работу (подп. 1 п. 2 ст. 450 ГК РФ) прежний правообладатель вправе добиваться в судебном порядке перевода на себя прав приобретателя исключительного права и восполнения убытков, если исключительное право перешло к его приобретателю.

Если к приобретателю исключительное право в силу объективных причин перейти не успело, то при нарушении им обязанности уплатить в принятый договором срок вознаграждение за приобретение исключительного права автор или иной правообладатель может отклонить договор в одностороннем порядке и затребовать покрыть убытки, причиненные расторжением договора.

Особый способ защиты прав предыдущего правообладателя при значительном срыве приобретателем обязанности оплатить правообладателю в принятый договором об отчуждении исключительного права срок вознаграждение за приобретение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (абзац 1 п. ст. 1234 ГК РФ) не исключает возможности употребления прежним правообладателем других способов защиты (ст. 12 ГК РФ) (п. 38). При передаче третьему лицу исключительного права по договору о его отчуждении право требования возместить убытки, нанесенные допущенным до заключения такого договора нарушением, или уплаты возмещения за подобное нарушение не переходит к новому правообладателю (п. 70 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1286. Лицензионный договор о предоставлении права использования произведения

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи представляется дефиниция лицензионного договора о выдаче права использования произведения, с учетом которой одна сторона — автор или другой правообладатель (лицензиар) передает либо обязуется это сделать в будущем другой стороне (лицензиату), а именно передать право использования своего произведения в установленных договором пределах.

Лицензионный договор может быть как консенсуальным, так и реальным, т. е. его можно признать заключенным исключительно после совершения сторонами конкретных действий, например, передать сумму вознаграждения.

Все реальные лицензионные договора, как правило, односторонние, а консенсуальные — двусторонние.

Лицензионный договор является возмездным, если его безвозмездность не установлена договором (п. 5 ст. 1235 ГК РФ), а если в договоре не указано, что он безвозмездный, но при этом не установлен размер вознаграждения или порядок его определения, договор будет считаться незаключенным (абз. 2 п. 5 ст.1235 ГК РФ).

При применении комментируемой статьи необходимо иметь в виду, что в соответствии со ст. 7 Федерального закона «О введении в действие части четвертой Гражданскою кодекса Российской

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Федерации»[1] нормы части четвертой Кодекса о последовательности заключения и форме договоров, а также об их государственной регистрации применяются к договорам, заключенным после ввода в действие четвертой части ГК РФ, в т. ч. к договорам, предложения заключить которые направлены до 1 января 2008 г., и которые заключены после 1 января 2008 г.

Сторонами лицензионного договора выступают лицензиар (автор или другой правообладатель) и лицензиат (пользователь).

Предметом лицензионного договора, в отличие от договора об отчуждении исключительных прав, является предоставление права использования произведения в установленных пределах.

Период времени, на который заключается лицензионный договор, вводимый в пределах действия исключительного права на произведение по свободному усмотрению сторон, не может быть дольше периода действия исключительного права; если срок действия не определен, договор считается заключенным на 5 лет (п. 4 ст. 1235 ГК РФ).

2. В пункте 2 комментируемой статьи дается толкование формы заключения лицензионного договора.

По общему правилу оформление лицензионного договора происходит в письменной форме.

Для договора о предоставлении права использования произведения в периодичном напечатанном издании поставлено исключение, такой договор может быть заключен как в письменной, так и в устной форме.

3. В пункте 3 комментируемой статьи установлено, что важнейшим условием возмездного лицензионного договора является подтверждение величины вознаграждения за использование произведения или гарантирование порядка исчисления такой оплаты.

В качестве необязательного обстоятельства возмездного лицензионного договора является подтверждение о выплате лицензиару вознаграждения в форме зарегистрированных разовых или периодических платежей, процентных отчислений от дохода (выручки) либо в другой форме.

Правительство Российской Федерации имеет возможность установить самые меньшие ставки авторского поощрения за отдельные виды использования произведений.

[1] СЗ РФ. – 2006. – № 52 (ч. 1). – Ст. 5497.

На текущий момент времени действуют следующие постановления Правительства Российской Федерации по вопросам ставок авторского поощрения:

1) от 21 марта 1994 г. № 218[1], утвердившее:

– Положение о наименьших ставках авторского поощрения за общедоступное исполнение произведений;

– Положение о наименьших ставках авторского поощрения за воссоздание произведений путем звукозаписи, за сдачу экземпляров звукозаписей и аудиовизуальных произведений (видеофильмов) в прокат;

– Положение о наименьших ставках авторского поощрения за воссоздание произведений изобразительного искусства и тиражирование в промышленности произведений декоративно-прикладного искусства;

2) от 29 мая 1998 г. № 524[2].

4. В пункте 4 комментируемой статьи установлено добавочное правомочие пользователя программы для ЭВМ или базы данных наряду с правами, принадлежащими ему в силу ст. 1280 ГК РФ. Добавочное правомочие позволяет применить программы для ЭВМ или базы данных в границах, предусмотренных лицензионным договором.

5. В пункте 5 комментируемой статьи гарантируется возможность заключать в упрощенном порядке лицензионный договор с пользователем о предоставлении ему простой (неисключительной) лицензии на использование программы для ЭВМ или базы данных.

Такой лицензионный догов считают договором присоединения, а его условия могут быть оформлены:

– на приобретаемом образце программы для ЭВМ или базы данных;

– упаковке такого образца;

– в электронном виде (п. 2 ст. 434 ГК РФ).

---

[1] О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства : постановление Правительства Российской Федерации от 21 марта 1994 г. № 218 (с изм. от 18.06.2012) // Собрание актов Президента и Правительства Российской Федерации. – 1994. – № 13. – Ст. 994.

[2] О минимальных ставках вознаграждения авторам кинематографических произведений, производство (съемка) которых осуществлено до 3 августа 1992 г. : постановление Правительства Российской Федерации от 29 мая 1998 г. № 524 // СЗ РФ. – 1998. – № 22. – Ст. 2476.

"

Согласие на заключение договора и не нарушение его письменной формы подтверждается с началом использования пользователем, т. к. требуется программы для ЭВМ или базы данных.

По общему правилу лицензионный договор, который заключают в упрощенном порядке, считают безвозмездным. Его возмездность может быть отражена в условиях самого договора.

Предусмотренный п. 5 ст. 1286 ГК РФ договор заключается между обладателем исключительного права на программу для ЭВМ или базу данных и пользователем, то есть лицом, законно владеющим экземпляром такой программы или базы и начавшим пользование соответственной программой или базой. Лицо, приобретшее экземпляр программы для ЭВМ или базы данных не для независимого пользования, а для перепродажи его третьему лицу, не представляется субъектом отношений, поставленных названной нормой.

Такой лицензионный договор намеревается предоставить пользователю программы для ЭВМ или базы данных права использовать программы для ЭВМ или базы данных в предусматриваемых договором пределах, в дополнение к праву на реализацию действий, предусмотренных ст. 1280 ГК РФ, которое фиксируется за пользователем в силу закона.

Договор функционирует до продажи или другого отчуждения образца программы или базы, если договором не гарантировано другое. Правила п. 4 ст. 1235 ГК РФ в данном случае не применимы (п. 103 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1286.1. Открытая лицензия на использование произведения науки, литературы или искусства

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи вводят определение открытой лицензий, которая оформляется лицензионным договором, предоставляющим автору или другому правообладателю (лицензиар) выдать в упрощенном порядке лицензиату простую (неисключительную) лицензию на возможность применить произведение науки, литературы или искусства.

Открытая лицензия относится законодателем к договорам присоединения. Все ее условия по умолчанию доступны неопределенному кругу лиц и должны располагаться таким образом, чтобы лицензиат

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

имел возможность прочесть их до начала использования соответствующего произведения.

В открытой лицензии одобряется указывать на действия, производство которых считают акцептом ее условий (ст. 438 ГК РФ). Следование письменной форме договора при этом считается не нарушенным.

2. В пункте 2 комментируемой статьи раскрыто содержание предмета открытой лицензии, в качестве которого выступает право применения произведения науки, литературы или искусства в пределах, предусматриваемых договором.

Лицензиар имеет возможность давать лицензиату право использовать принадлежащее ему произведение для созидания нового результата интеллектуальной деятельности.

Такие действия лицензиара обозначают, что он предлагает заключить договор (п. 2 ст. 437 ГК РФ) об использовании принадлежащего ему произведения всем желающим использовать новейший результат интеллектуальной деятельности, который создал лицензиат на основе его произведения, в границах и на условиях, определенных открытой лицензией. Иной порядок может быть предусмотрен в открытой лицензии.

Акцепт подобного предложения равносилен акцепту предложения лицензиара заключить лицензионный договор по поводу этого произведения.

3. В пункте 3 комментируемой статьи сделан акцент на общем правиле, согласно которому открытая лицензия безвозмездна. Ее возмездность может быть предусмотрена в ее условиях.

При не подтверждении периода действия открытой лицензии по поводу программ для ЭВМ и баз данных договор считают заключенным на весь срок действия исключительного права, а по поводу других видов произведений — на 5лет.

При игнорировании указания территории использования соответствующего произведения в открытой лицензии такое использование одобряется на территории всего мира.

4. В пункте 4 комментируемой статьи гарантировано правомочие одностороннего отказа лицензиара, предоставившего открытую лицензию, от договора (п. 2 ст. 450.1 ГК РФ), если лицензиат:

– обеспечит третьим лицам права на использование принадлежащего лицензиару произведения;

– обеспечит третьим лицам права на использование последнего результата интеллектуальной деятельности, созданного лицензиатом на основе этого произведения;

– обеспечит эти права за пределами прав и (или) на других условиях, чем те, которые предусмотрены открытой лицензией.

Лицензиар может произвести отказ от договора как полностью, так и частично (п. 2 ст. 450.1 ГК РФ).

5. В пункте 5 комментируемой статьи гарантируется правомочие автора или другого правообладателя в случае, если исключительное право на его работу нарушено неправомерными действиями по обеспечению или приложению открытой лицензии, добиваться применения к нарушителю мер защиты исключительного права в соответствии со ст. 1252 ГК РФ.

Министерство промышленности и торговли Российской Федерации по предложениям федеральных органов исполнительной власти утвердило описание товаров (групп товаров)[1], по поводу которых положения п. 5 комментируемой статьи не применяются, при условии введения указанных товаров (групп товаров) в оборот за пределами территории Российской Федерации правообладателями (патентообладателями), а также с их согласия[2].

Пунктом 3 ст. 1266 ГК РФ предусмотрена возможность автора общедоступно самостоятельно распорядиться личным исключительным правом путем ограничения его действия в поставленных границах в интересах общества, дав согласие на включение в будущем переиначиваний, сокращений и поправок в свое произведение, на снабжение его при использовании зарисовками и пояснениями, если это вызвано необходимостью (исправление ошибок, конкретизирование или дополнение фактических сведений и т. п.), при условии, что этим не искажается замысел автора и не нарушается целостность восприятия творения. Такое согласие может быть дано автором только в случаях, если им сделано общедоступно (т. е. путем сообщения неопределенному кругу лиц посредством размещения в сети «Интернет» на официальном сайте федерального органа исполнительной власти, ответственного за размещение соответствующих заявлений) просьбу о предоставлении любым лицам

[1] URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001202308040119 (дата обращения: 04.08.2024).

[2] СЗ РФ. – 2022. – № 14. – Ст. 2286.

возможности безвозмездно использовать принадлежащие ему произведение либо объект смежных прав на гарантированных автором условиях и в течение указанного им срока (п. 5 ст. 1233 ГК РФ), а также предоставления автором права на использование принадлежащего ему произведения для создания нового результата интеллектуальной деятельности в пределах и на условиях открытой лицензии (п. 2 ст. 1266.1 ГК РФ) (п. 87 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1287. Особые условия издательского лицензионного договора

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи интерпретируется содержание издательского лицензионного договора, с учетом которой лицензиат (издатель) вынужден начать использование произведения не позднее срока, положенного в договоре о предоставлении права использования произведения, заключенному автором или иным правообладателем с лицензиатом (издателем).

Из приведенного определения следует, что издательский лицензионный договор — возмездный, консенсуальный и двусторонний.

Сторонами издательского лицензионного договора выступают — лицензиат (издатель, т. е. субъект, на которое в соответствии с договором возлагается обремененность издать произведение) и лицензиар (автор или прочий правообладатель).

Срок, в течение которого издатель должен обеспечить издание произведения, может быть установлен издательским лицензионным договором, а в случае нехватки в договоре точного срока начала использования произведения такое использование должно быть начато в срок, обычный для данного вида произведений и способа их использования.

По общему правилу издательский лицензионный договор заключается в письменной форме.

Такой договор лицензиар может расторгнуть по основанию и в порядке, которые предусмотрены ст. 450 ГК РФ.

Неисполнение обязанности издателя напечатать произведение корреспондирует право лицензиара отклонить договор без возмещения лицензиату причиненных таким отказом убытков.

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

2. В пункте 2 комментируемой статьи учтено право лицензиара (автора или другого правообладателя) при наступлении расторжения издательского лицензионного договора благодаря положениям, предусмотренным п. 1 комментируемой статьи, добиваться выплаты ему поощрения, предусмотренного данным договором, в полном размере.

Статья 1288. Договор авторского заказа

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи интерпретируется содержание договора авторского заказа, с учетом которой одна сторона (автор) обязуется по заказу другой стороны (заказчика) создать обусловленное договором произведение науки, литературы или искусства на материальном носителе или в другой форме.

В собственность заказчика переходит материальный носитель произведения, если соглашением сторон не намечена его передача заказчику во временное пользование.

Договор авторского заказа является возмездным, если соглашением сторон не учтено иное.

2. В пункте 2 комментируемой статьи заданы критерии, которые могут быть предусмотрены в договоре авторского заказа, к ним относятся:

– выделение заказчику исключительного права на произведение, которое должно быть создано автором;

– вверение заказчику права использования этого произведения в установленных договором пределах.

3. В пункте 3 комментируемой статьи указано, что при наступлении, когда договор авторского заказа оговаривает выделение заказчику исключительного права на произведение, которое должно быть создано автором, к такому договору т. к. требуется, применяются правила ГК РФ о договоре об отчуждении исключительного права, если из существа договора не вытекает иное.

4. В пункте 4 комментируемой статьи указано, что в ситуации, когда договор авторского заказа подписан с оговоркой о выдаче заказчику права использования произведения в установленных договором пределах, к такому договору т. к. требуется, применяются положения, предусмотренные лицензионным договором о предоставлении права использования произведения (ст. 1286 ГК РФ) и издательским лицензионным договором (ст.1287 ГК РФ).

Отсутствие в договоре авторского заказа условия об отчуждении или предоставлении заказчику права использования произведения, которое должно быть создано автором, не означает, что заказчик лишен возможности использовать соответствующее произведение в тех целях, в которых он намеревался его использовать, заключая договор авторского заказа на создание такого произведения. Интерес заказчика не может заключаться только в одном факте создания произведения и получения материального носителя без предоставления имущественного права на произведение, поскольку именно в нем проявлена имущественная ценность охраноспособного результата (постановление Суда по интеллектуальным правам от 6 сентября 2017 г. № С01-622/2017 по делу № А60-57091/2016[1]).

Статья 1289. Срок исполнения договора авторского заказа

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья упорядочивает срок исполнения договора авторского заказа — срок, в течение которого автор, заключивший договор авторского заказа, должен создать произведение и передать его заказчику.

1. В пункте 1 комментируемой статьи указано, что срок считается существенным условием договора авторского заказа, потому что договор, который не оговаривает и не позволяет определить срок его исполнения, не считается заключенным.

В основном, как установлено законодателем, произведение, создание которого учтено договором авторского заказа, должно быть передано заказчику в срок, принятый договором.

2. В пункте 2 комментируемой статьи предопределен порядок и условия продления периода исполнения договора авторского заказа.

Во-первых, срок может быть удлинен при востребованности и при наличии уважительных причин, указанных автором.

Во-вторых, срок может быть удлинен на одну четвертую часть срока, положенного для исполнения договора, если соглашением сторон не намечен более длительный льготный срок.

В-третьих, срок может быть удлинен при востребованности и при наличии корректных причин на одну четвертую часть срока,

[1] Постановление Суда по интеллектуальным правам от 6 сентября 2017 г. № С01-622/2017 по делу № А60-57091/2016 // СПС «КонсультантПлюс». – URL: https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=SIP&n=33373&cacheid=0394085E6520632E785845B698B85263&mode=splus&rnd=qzcEFQ#TEsxMjU6VKvGxYu4 (дата обращения: 18.12.2024).

положенного для исполнения лицензионного договора, предусматривающего использование результата интеллектуальной деятельности в составе сложного объекта (п.1. ст. 1240 ГК).

3. В пункте 3 комментируемой статьи гарантированы два случая несогласия заказчика и его отказа в одностороннем порядке от договора авторского заказа:

– по истечении льготного срока, если договор к этому времени не исполнен;

– непосредственно по завершении срока, положенного договором для его исполнения, если договор к этому времени не исполнен, а из его условий явно вытекает, что при нарушении периода исполнения договора заказчик теряет интерес к договору.

Статья 1290. Ответственность по договорам, заключаемым автором произведения

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи определена ответственность автора по договору об отчуждении исключительного права на произведение и по лицензионному договору. По упомянутым договорам ответственность автора ограничена суммой реального ущерба, причиненного другой стороне, если договором не намечен меньший размер ответственности автора.

В состав реального ущерба объединены расходы, которые заказчик, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления попранного права, утрата или разрушение его имущества (п.2 ст. 15 ГК).

2. В пункте 2 комментируемой статьи определена обязательность автора по договору авторского заказа.

В ситуации неисполнения или ненадлежащего исполнения договора авторского заказа, за которое автор подотчетен, автор вынужден отдать заказчику аванс, а также уплатить ему неустойку, если она предусмотрена договором.

Исходя из буквального трактования данной нормы, в ситуации неисполнения или ненадлежащего исполнения договора авторского заказа, автор вынужден отдать заказчику аванс в любом случае, а уплата неустойки обязательна лишь в том случае, если это прямо учтено договором авторского заказа, за которое автор подотчетен.

При этом общий размер указанных выплат ослаблен суммой реального ущерба, причиненного заказчику.

Статья 1291. Отчуждение оригинала произведения и исключительное право на произведение

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи указано, что исключительное право на произведение поддерживается за автором оригинала произведения при его отчуждении, в т. ч. при передаче оригинала произведения по договору авторского заказа, если договором не учтено иное.

Под оригиналом произведения понимаются рукописи, оригиналы произведений живописи, скульптуры и тому подобное.

В случаях, когда оригинал произведения отдается его собственником, который не представляется автором произведения, но обладает исключительным правом на него, исключительное право на произведение переходит к приобретателю образца произведения. Запрет на подобный переход права может быть прописан в самом договоре.

Правила комментируемого пункта, относимые к автору произведения, распространяют и на наследников автора, их наследников и так далее в пределах периода действия исключительного права на произведение.

2. В абзаце 1 п. 2 комментируемой статьи законодатель акцентирует внимание случай, когда исключительное право на произведение не перешло к приобретателю его образца.

В этом случае приобретатель может не получая разрешение от автора или прочего правообладателя и без выплаты ему поощрения:

– представить приобретенный в собственность подлинник произведения и воспроизводить его в списках выставок и в изданиях, посвященных его коллекции;

– передать оригинал этого произведения для демонстрации на выставках, организуемых другими лицами.

3. В абзаце 2 п. 2 комментируемой статьи заданы отличительные признаки использования подлинника произведения изобразительного искусства или его фотографии, изображенного на этой работе.

Приобретатель такого образца располагает правомочием, не увязывая свои действия с автором или другим правообладателем и без уплаты ему поощрения:

– использовать подобное произведение как иллюстрацию при издании собственных литературных произведений;

– воспроизводить, показывать общедоступно и распространять без цели извлечения прибыли копии произведения.

Прочие обстоятельства применения или запрета на использование такого произведения могут быть прописаны в договоре с автором или другим правообладателем.

4. В абзаце 3 п. 2 комментируемой статьи заданы отличительные признаки беспрепятственного использования фотографий его приобретателем, если он сам изображен на этом произведении. Такой приобретатель вправе беспрепятственно применять его в издании произведений, которые раскрывают сведения по его биографии.

Прочие обстоятельства применения или запрета на использование такого фотографического произведения могут быть прописаны в договоре с автором или другим обладателем прав на него.

Статья 1292. Право доступа

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи дается толкование права доступа, согласно которому автор произведения изобразительного искусства вправе добиваться от собственника образца произведения предоставления возможности осуществлять право на воссоздание своего творения.

Право доступа, применяемое в современном гражданском законодательстве, выделена к неимущественным правам в соответствии с прямым указанием на это в ст. 1226 ГК РФ.

Законодатель отдельно определяет запрет требования доставки произведения автору от собственника образца произведения, под которым понимается его подлинник.

2. В пункте 2 комментируемой статьи гарантировано правомочие автора произведения архитектуры добиваться от собственника подлинника произведения предоставления возможности осуществлять фото- и видеосъемку произведения, если договором не учтено иное.

Статья 1293. Право следования

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи дается толкование права следования, согласно которому автор вправе получать от продавца поощрения в виде процентных отчислений от цены перепродажи в ситуации отчуждения автором образца произведения изобразительного искусства при каждой общедоступной перепродаже соответствующего образца, в которой в качестве посредника, покупателя или

продавца участвует юридическое лицо или индивидуальный предприниматель (речь идет об аукционном доме, галерее изобразительного искусства, художественном салоне, магазине).

Названные выше юридическое лицо или индивидуальный предприниматель обязываются обеспечить сообщения:

– нужные для того, чтобы обеспечить выплату поощрения, автору или организации по управлению правами на коллективной основе, которая представляет его интересы;

– благодаря соответствующего запроса автора или организации по управлению правами на коллективной основе, в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В содержании права следования произошли изменения по поводу определения величины процентных отчислений. Если прежде величина поощрения автора была гарантирована в ст. 17 Закона РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-I «Об авторском праве и смежных правах»[1] на уровне 5 % от перепродажной цены при соглашении, что эта цена выше предыдущей не менее чем на 20%, то в соответствии с п. 1 комментируемой статьи описание предусмотренных сведений, а также величина процентных отчислений, условия и последовательность их уплаты определяются постановлением Правительства Российской Федерации от 19 апреля 2008 г. № 285[2].

Самая низшая величина поощрения осталась равной 5 % и применима, если цена перепродажи образца произведения изобразительного искусства, авторской рукописи (автографа) литературного и музыкального произведения составляет до 100 тыс. рублей включительно. Далее идет по возрастающей и составляет 5 тыс. рублей + 4 % от суммы, превышающей 100 тыс. рублей для цены перепродажи свыше 100 тыс. рублей (до 1 700 тыс. рублей включительно). Наибольшая величина поощрения стала равной 305,5 тыс. рублей + 0,25 % от суммы, превышающей 17 500 тыс. рублей.

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлено, что право следования применимо также по поводу авторских рукописей (автографов) литературных и музыкальных произведений.

---

[1] Российская газета. – 1993. – 3 августа. – Документ утратил силу.

[2] Об утверждении Правил выплаты автору вознаграждения при перепродаже оригиналов произведений изобразительного искусства, авторских рукописей (автографов) литературных и музыкальных произведений : Постановление Правительства Российской Федерации от 19 апреля 2008 г. № 285 (ред. от 28.08.2018) // СЗ РФ. – 2008. – № 17. – Ст. 1880.

3. В пункте 3 комментируемой статьи гарантирована неотчуждаемость права следования, с единственной оговоркой о том, что оно переходит к наследникам автора на срок действия исключительного права на произведение.

В силу п. 3 ст. 1255ГК РФ право следования является самостоятельным правом автора. Оно состоит в том, что автор произведения изобразительного искусства может на получение поощрения в виде процентных отчислений от цены перепродажи образца произведения. Правом следования пользуются также авторы литературных и музыкальных произведений по поводу перепродажи авторских рукописей (автографов) их произведений (п. 2 ст. 1293 ГК РФ) (п. 85 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1294. Права автора произведения архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи за автором произведения архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства закреплено исключительное право использовать свое произведение в соответствии с п. 2 и 3 ст. 1270 ГК (путем практической реализации архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта), в т. ч. путем выстраивания документации для строительства и путем реализации архитектурного, градостроительного или садово-паркового проекта.

Остальные обстоятельства использования предоставленного творения могут быть прописаны в договоре.

Законодатель четко сформулировал возможность однократного использования архитектурного, градостроительного или садово-паркового проекта для реализации.

Проект и выполненная на его основе документация для строительства могут быть использованы повторно в следующих случаях:

– если это прямо вписано в условия договора, в соответствии с которым создан макет;

– исключительно с согласия автора проекта.

Остальные обстоятельства однократного применения этого произведения могут быть прописаны в договоре.

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

2. Нормы пункта 2 комментируемой статьи определяют следующие права автора произведения архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства:

– право на реализацию авторского контроля за разработкой документации для строительства;

– право авторского присмотра за строительством здания или сооружения либо другой материализацией соответствующего макета.

При этом законодатель назначает, что последовательность реализации авторского контроля и авторского присмотра координируется федеральным органом исполнительной власти по архитектуре и градостроительству.

Режим исполнения авторской проверки и надзора проводится в соответствии с приказом Минстроя России от 9 января 2024 г. № 5/пр[1], которым утвержден Свод правил и Положение об авторском надзоре при строительстве, реконструкции и капитальном ремонте объектов капитального строительства, которые были введены в действие с 10 февраля 2024 г.

В соответствии с п. 4.1 данного свода правил предметом авторского присмотра является следование лицом, реализовывающим строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства, не исключая особо опасные, технически сложные и уникальные объекты, техническое перевооружение, консервацию и ликвидацию опасных производственных объектов и проведение работ по сохранению объектов культурного наследия, требований утвержденной проектной документации.

3. В пункте 3 комментируемой статьи гарантировано еще одно право автора произведения архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства — право добиваться от заказчика архитектурного, градостроительного или садово-паркового макета предоставления права на участие в реализации своего макета, если договором не учтено иное.

[1] Об утверждении СП 246.1325800.2023 «Положение об авторском надзоре при строительстве, реконструкции и капитальном ремонте объектов капитального строительства» (вместе с «СП 246.1325800.2023. Свод правил. Положение об авторском надзоре при строительстве, реконструкции и капитальном ремонте объектов капитального строительства») : приказ Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 9 января 2024 г. № 5/пр // Ценообразование и сметное нормирование в строительстве. – 2024. – № 4.

Права автора произведения архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства, поставленные законодателем в комментируемой статье должны быть определяющими для схожих норм Градостроительного кодекса Российской Федерации от 29 декабря 2004 г. №190-ФЗ (ст. 48 и др.)[1] и ФЗ от 17 ноября 1995 г. № 169-ФЗ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации» (гл. III, V)[2].

Права на авторскую проверку и присмотр за реализацией архитектурного макета, не находясь по собственной правовой природе правомочиями в составе исключительного права, не располагают возможность использования при их нарушении компенсаторного механизма, прописанного при нарушении имущественных авторских прав (п. 14 обзора судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав[3]).

Статья 1295. Служебное произведение

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья упорядочивает правоотношения, связанные со служебным произведением.

1. В пункте 1 комментируемой статьи раскрыто определение служебного произведения, согласно которому авторские права на произведение науки, литературы или искусства, созданное в пределах, установленных для работника (автора) трудовых обязанностей, принадлежат автору.

2. В абзаце 1 п. 2 комментируемой статьи установлено исключительное право работодателя на служебное произведение, если трудовым или гражданско-правовым договором между работодателем и автором не учтено иное.

В абзаце 2 п. 2 комментируемой статьи установлено, что исключительное право на служебное произведение будет возвращаться автору, если работодатель в течение трех лет со дня, когда служебное произведение было передано в его распоряжение:

– не начнет применение этого произведения;

– не вручит исключительное право на него иному лицу;

– не сообщит автору о сохранении произведения в тайне.

---

[1] Градостроительный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 2004 г. №190-ФЗ (ред. от 26.12.2024) // СЗ РФ. – 2005. – № 1. – Ст. 16.

[2] Об архитектурной деятельности в Российской Федерации : Федеральный закон от 17 ноября 1995 г. № 169-ФЗ (ред. от 10.07.2023) // СЗ РФ. – 1995. – № 47. – Ст. 4473.

[3] Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. – 2015. – № 11.

В абзаце 3 п. 2 комментируемой статьи гарантировано правомочие автора служебного произведения на поощрение, которое возникает в следующих случаях:

– если работодатель в течение трех лет со дня, когда служебное произведение было передано в его распоряжение, начнет применение служебного произведения или отдаст исключительное право другому лицу;

– если работодатель принял решение о оставлении служебного произведения в тайне и по этой причине не начал использование этого произведения в указанный срок.

Законодатель установил, что величину поощрения, условия и порядок его уплаты работодателем определяются договором между ним и работником, а в ситуации спора — судом.

Неотчуждаемость права на поощрение за служебное произведение явно гарантирована законодателем в абз. 4 п. 2 комментируемой статьи. Само право также нельзя передать и по наследству, тем не менее, права автора по договору, заключенному с работодателем, а также доходы, не полученные автором при жизни, к наследникам переходят.

3. В пункте 3 комментируемой статьи гарантировано правомочие работодателя, в ситуации, если в соответствии с п. 2 комментируемой статьи исключительное право на служебное произведение принадлежит автору — применить подобное служебное произведение на условиях простой (неисключительной) лицензии с выплатой правообладателю вознаграждения.

При этом право автора использовать служебное произведение способом, не обусловленным целью служебного задания, а также хотя бы и способом, обусловленным целью задания, но за пределами, вытекающими из задания работодателя, не ограничивается.

В договоре работодателя с автором должны быть определены границы применения служебного произведения, размеры, обстоятельства и последовательность уплаты вознаграждения. Все возникающие споры по перечисленным вопросам решаются в суде.

4. В пункте 4 комментируемой статьи введены следующие права работодателя:

– обнародовать служебное произведение, если договором между ним и автором не учтено иное;

– указывать при применении служебного произведения собственное имя или наименование либо добиваться подобного указания.

Условия выплаты вознаграждения могут быть прописаны в трудовом или гражданско-правовом договоре, заключаемом между работником и работодателем. Во всех случаях поощрение уплачивается работодателем, даже если применение произведения проводится третьим лицом по лицензионному договору или исключительное право на произведение перешло к новому правообладателю (п. 105 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1296. Произведения, созданные по заказу

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья упорядочивает правоотношения, объединенные с программами для ЭВМ, базами данных и другими произведениями, которые создают по заказу.

Программой для ЭВМ является представляемая в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для эксплуатации ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и генерируемые ею аудиовизуальные отображения (п. 1 ст. 1261 ГК РФ).

Базой данных является представляемая в объективной форме совокупность самостоятельных материалов (статей, расчетов, нормативных актов, судебных решений и иных подобных материалов), систематизированных таким образом, чтобы эти материалы могли быть обнаружены и отработаны электронной вычислительной машиной (ЭВМ) (абз. 2 п. 2 ст. 1260 ГК РФ).

1. В пункте 1 комментируемой статьи указано, что исключительное право на программу для ЭВМ, базу данных или иное произведение, которые созданы по договору, предметом которого было их образование (по заказу), принадлежит заказчику. Предоставленная норма несет диспозитивное свойство, и договором между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком может быть обусловлено другое.

2. В пункте 2 комментируемой статьи определено правомочие подрядчика (исполнителя), не взирая на принадлежность исключительного права заказчику, использовать соответствующее произведение для

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

личных нужд на условиях безвозмездной простой (неисключительной) лицензии в течение всего периода действия исключительного права, если договором не определено другое.

Простая (неисключительная) лицензия — вверение лицензиату права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации с сохранением за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам (п.1 ст. 1236 ГК РФ) — отдается на весь период действия исключительного права.

3. В пункте 3 комментируемой статьи установлено похожее правомочие заказчика, не взирая на принадлежность исключительного права подрядчику (исполнителю), установленную в соответствии с договором, использовать произведение в целях, для достижения которых был заключен соответственный договор, на условиях безвозмездной простой (неисключительной) лицензии в течение всего периода действия исключительного права, если договором не вписано другое.

4. В пункте 4 комментируемой статьи установлено, что автору созданного по заказу произведения, которому не принадлежит исключительное право на него, принадлежит право на вознаграждение.

Право автора на вознаграждение соотносится с нормами абз. 3 п. 2 ст. 1295 ГК РФ, устанавливающим право автора служебного произведения на поощрение, которое возникает в следующих случаях:

– если работодатель в течение трех лет со дня, когда служебное произведение было передано в его распоряжение, начнет использование служебного произведения или передаст исключительное право другому лицу;

– если работодатель принял решение об оставлении служебного произведения в тайне и по этой причине не начал применять это произведение в указанный срок.

Законодатель установил, что величина вознаграждения, обстоятельства и порядок его уплаты работодателем прописываются договором между ним и работником, а в ситуации спора — судом.

5. В пункте 5 комментируемой статьи установлено, что правила комментируемой статьи не могут быть распространены на договоры, в которых подрядчиком (исполнителем) выступает непосредственный автор произведения (ст. 1288 ГК РФ).

В тех случаях, когда произведение создается по заказу, отношения сторон договора, в котором стороной является автор,

регулируются ст. 1288 ГК РФ (договор авторского заказа). Положения ст. 1296ГК РФ применяются только к случаям, когда подрядчиком (исполнителем) договора заказа на создание творения выступает лицо, которое само не представляется автором заказанного творения (п. 107 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1297. Произведения, созданные при выполнении работ по договору

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья упорядочивает правоотношения, связанные с программами для ЭВМ, базами данных и иными произведениями, которые создавались при выполнении работ по договору.

Программой для ЭВМ является представленная в определенной форме совокупность данных и команд, предназначенных для эксплуатации ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе создания программы для ЭВМ, и генерируемые ею аудиовизуальные отображения (п.1 ст. 1261 ГК РФ).

Базой данных является представленная в определенной форме совокупность самостоятельных материалов (статей, расчетов, нормативных актов, судебных решений и иных подобных материалов), систематизированных таким образом, чтобы эти материалы могли быть установлены и отработаны электронной вычислительной машиной (ЭВМ) (абз. 2 п. 2 ст. 1260 ГК РФ).

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлено, что исключительное право на программу для ЭВМ, базу данных или иное произведение, принадлежит подрядчику (исполнителю), если подобные произведения образовывались при исполнении договора подряда или договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ, которые прямо не оговаривали ее создание.

Предоставленная норма диспозитивна и договором между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком может быть установлено иное.

В абзаце 2 п. 1 комментируемой статьи гарантировано правомочие заказчика использовать созданные произведения:

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

– в целях, для достижения которых был заключен надлежащий договор на реализацию научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ, которые прямо не предусматривали их создание;

– на условиях простой (неисключительной) лицензии;

– в течение всего периода действия исключительного права;

– без уплаты за это использование дополнительного поощрения;

– с оставлением права применения соответствующего произведения данных и при выдаче подрядчиком (исполнителем) исключительного права на программу для ЭВМ или базу данных иному лицу.

2. В пункте 2 комментируемой статьи учреждено, что подрядчик (исполнитель) может применять сформированное им произведение для личных нужд, если в соответствии с договором между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком исключительное право на него было передано заказчику либо указанному им третьему лицу:

– на условиях безвозмездной простой (неисключительной) лицензии;

– в течение всего периода действия исключительного права.

Предоставленная норма диспозитивна и договором между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком может быть установлено другое.

3. В пункте 3 комментируемой статьи гарантировано, что автору произведения, созданного при выполнении договора подряда или договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ, которые прямо не предусматривали ее создание, которому не принадлежит исключительное право на такую программу или такую базу данных, принадлежит право на поощрение.

Право автора на поощрение корреспондирует с нормами абз. 3 п. 2 ст. 1295 ГК РФ, определяющими право автора служебного произведения на поощрение, которое возникает в следующих случаях:

– если работодатель в течение трех лет со дня, когда служебное произведение было передано в его распоряжение, начнет использование служебного произведения или передаст исключительное право другому лицу;

– если работодатель принял решение о сохранении служебного произведения в тайне и по этой причине не начал использование этого произведения в указанный срок.

Законодатель установил, что размер поощрения, условия и порядок его уплаты работодателем определяются договором между ним и работником, а в ситуации спора — судом.

Статья 1298. Произведения науки, литературы и искусства, созданные по государственному или муниципальному контракту

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья согласовывает отношения, связанные с произведениями науки, литературы и искусства, созданные по государственному или муниципальному контракту.

По государственному или муниципальному контракту на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд поставщик (исполнитель) принимает на себя обязательство выдать товары государственному или муниципальному заказчику либо по его указанию другому лицу, а государственный или муниципальный заказчик обязуется обеспечить уплату поставленных товаров (ст. 526 ГК РФ).

1. В абзаце 1 п. 1 комментируемой статьи установлено общее правило, согласно которому исключительное право на произведение науки, литературы или искусства, созданное по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд, принадлежит исполнителю, который является автором либо иным выполняющим государственный или муниципальный контракт лицом.

Исключение из общего правила касаются права на получение патента и исключительного права на результат интеллектуальной деятельности:

– который непосредственно связан с обеспечением обороны и безопасности (абз. 1 п. 3 ст. 1240.1 ГК РФ);

– создан при выполнении государственного или муниципального контракта за счет средств федерального бюджета, бюджета субъекта Российской Федерации либо местного бюджета (п. 4 ст. 1240.1 ГК РФ);

– которые соответственно принадлежат Российской Федерации, либо Российской Федерации, субъекту Российской Федерации и муниципальному образованию, от имени которых выступает государственный или муниципальный заказчик, если иное не установлено ГК РФ.

В соответствии с абз. 2 п. 1 комментируемой статьи установлено общее правило о совместной принадлежности исключительного права нескольким лицам, согласно которому государственным или

муниципальным контрактом может быть запланировано, что исключительное право на произведение науки, литературы или искусства, созданное по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд, принадлежит совместно:

– исполнителю и Российской Федерации;

– исполнителю и субъекту Российской Федерации;

– исполнителю и муниципальному образованию.

Исключение из данного общего правила также касаются права на получение патента и исключительного права на результат интеллектуальной деятельности:

– который непосредственно связан с обеспечением обороны и безопасности (абз. 1 п. 3 ст. 1240.1 ГК РФ);

– создан при выполнении государственного или муниципального контракта за счет средств федерального бюджета, бюджета субъекта Российской Федерации либо местного бюджета (п. 4 ст. 1240.1 ГК РФ);

– которые соответственно принадлежат Российской Федерации, либо Российской Федерации, субъекту Российской Федерации и муниципальному образованию, от имени которых выступает государственный или муниципальный заказчик, если иное не установлено ГК РФ.

2. В пункте 2 комментируемой статьи гарантировано право работника (автора), чье исключительное право перешло к исполнителю, на поощрение в соответствии с абз. 3 п. 2 ст. 1295 ГК РФ.

Право работника на поощрение корреспондирует нормам абз.3 п. 2 ст. 1295 ГК, устанавливающим право автора служебного произведения на поощрение, которое возникает в следующих случаях:

– если работодатель в течение трех лет со дня, когда служебное произведение было передано в его распоряжение, начнет использование служебного произведения или передаст исключительное право другому лицу;

– если работодатель принял решение о сохранении служебного произведения в тайне и по этой причине не начал использование этого произведения в указанный срок.

Законодатель установил, что размер поощрения, условия и порядок его уплаты работодателем определяются договором между ним и работником, а в ситуации спора — судом.

3. В пункте 3 комментируемой статьи установлено, что вышеперечисленные правила данной статьи также применимы к программам для ЭВМ и базам данных, создание которых не предусматривалось государственным или муниципальным контрактом для государственных

или муниципальных нужд, но которые были созданы при выполнении такого контракта.

Статья 1299. Технические средства защиты авторских прав

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья упорядочивает нормы, затрагивающие технический инструментарий защиты.

1. В пункте 1 комментируемой статьи дано законодательное определение технического инструментария защиты авторских прав.

Согласно введенной законодателем дефиниции техническим инструментарием защиты авторских прав считают разнообразные технологии, технические приспособления или комплектующие их части, способные проконтролировать доступ к произведению, предупреждающие либо запрещающие реализацию действий, неразрешенных автором или другим правообладателем по поводу творческого продукта.

В соответствии со ст. 11 Договора ВОИС[1] по авторскому праву под техническим инструментарием понимают приспособления, применяемые авторами в связи с исполнением их прав по настоящему Договору или по Бернской конвенции и локализующих действия по поводу их произведений, запрещенных авторами или не допускаемых законом.

Сообразно ст. 18 Договора ВОИС применительно к исполнениям и фонограммам под техническим инструментарием понимают приспособления, которые прилагают исполнители или производители фонограмм, осуществляя свои права по настоящему Договору и которые локализуют любую деятельность в части их исполнений или фонограмм, воспрещенную исполнителями или производителями фонограмм, или не допущенную законом.

2. В пункте 2 комментируемой статьи перечислены исключения, которые введены законодателем, чтобы ограничить производство следующих действий в отношении авторских работ:

Во-первых, несанкционированные автором или иным правообладателем поступки по устранению локализации применения авторской работы, которые производились с использованием технического инструментария защиты авторских прав;

Во-вторых, разработка, реклама, прокат, вверение во временное без-возмездное применение, импорт, продвижение приглянувшейся

[1] Бюллетень международных договоров. – 2016. – № 12. – С. 4–11.

разработки, любого технического приспособления или его составных частей, применение такого технического инструментария для получения прибыли либо оказание подобных услуг, если по итогу производства таких поступков становится невозможным использование технического инструментария защиты авторских прав либо этот технический инструментарий не сможет обеспечить должную защиту указанных прав.

Установленные законодательные исключения носят ослабленный, но исчерпывающий характер.

3. В пункте 3 комментируемой статьи подтверждено правомочие автора или другого правообладателя на выбор по собственному усмотрению способа защиты за нарушение исключительного права на произведение между возмещением убытков и уплатой компенсации (см. коммент. ст. 1301 ГК РФ).

Нарушителем, применительно к данной статье, предполагают лицо, которое осуществило несанкционированные автором или иным правообладателем поступки по устранению локализации применения авторской работы, которые производились с использованием технического инструментария; или разработавшее, прорекламировавшего, сдавшего в прокат или временное безвозмездное применение, импортировавшее, продвигавшего приглянувшуюся разработку, любое техническое приспособления или его составные части, применившего такой технический инструментарий для получения прибыли либо оказавшее подобные услуги.

В любом случае нарушителем станет считаться лицо, чьи поступки привели к невозможности использовать технический инструментарий защиты авторских прав либо с его помощью нельзя обеспечить должную защиту указанных прав.

4. В пункте 4 комментируемой статьи установлено, что при разрешении использования произведения не получая разрешение от автора или другого правообладателя в случаях, введенных п. 1–3 ст. 1274 и ст. 1278 ГК РФ, и когда аналогичное применение нельзя произвести в силу наличия технического инструментария защищающего авторские права, лицо, которое правомерно претендует на его использование, имеет право требовать у автора или другого правообладателя:

– снять локализацию с применения авторской работы, введенную путем приложения технического инструментария, защищающего авторские права;

– не создавать препятствия для подобного применения сообразно предпочтениям правообладателя при условии, что это технически допустимо и не требует значительных вложений.

Под запрет согласно подп. 2 п. 2 ст. 1299 ГК РФ включены технологии, технические приспособления или их части, которые рекламировались, были предложены к закупке и реализовывались именно в качестве средств обхода технического инструментария защиты. В то же время такой запрет не охватывает случаи, когда технический инструментарий изначально разрабатывался, изготовлялся и распространялся в целях, не связанных с осуществлением или обеспечением обхода технического инструментария защиты (при этом суду нужно определить, возможно ли их коммерческое использование в каких-либо других целях, отличных от обхода технического инструментария защиты) (п. 108 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1300. Информация об авторском праве

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи раскрыто содержание оповещения об авторском праве. Принимая во внимание содержание данной нормы информацией об авторском праве признаются всякие сведения:

– которые идентифицируют авторский труд, автора или другого правообладателя;

– раскрывающие или поясняющие обстоятельства использования авторской работы, которые содержатся на образце или экземпляре работы, приложены к ней или появляются в связи с уведомлением в эфир или по кабелю либо доведением такой работы до всеобщего уведомления, а также определенные цифры и кодировка, в которых хранятся подобные сведения.

2. В пункте 2 комментируемой статьи введен запрет на любые действия, затрагивающие сведения об авторском праве, размещенное на авторской работе. Такие сведения, не получив прямое разрешение от автора или другого правообладателя этих сведений, нельзя:

– по собственному желанию удалять или изменять;

– воспроизводить, распространять, импортировать в целях распространения, исполнять в общедоступных местах, оповещать

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

в эфире или по кабелю авторские работы с незаконно удаленными или измененными сведениями об авторском праве.

3. В пункте 3 комментируемой статьи подтверждено право автора при нарушении определенных в п. 2 комментируемой статьи запретов самостоятельно выбрать меру защиты, которую следует применить в отношении нарушителя его исключительного права. Выбор предлагается сделать между возмещением убытков и уплатой компенсации.

В любом случае нарушителем станет считаться лицо, которое произвело удаление или изменение сведений об авторском праве, или другим способом (воспроизвело, распространило, импортировало в целях распространения, исполнило в общедоступном месте, высказало в эфир или по кабелю и т. д.) применившее авторский труд с незаконно удаленными или измененными сведениями об авторском праве.

При неправомерном использовании творческого труда автора с незаконно удаленными или измененными неустановленными лицами сведениями об авторском праве (подп. 2 п. 2 ст. 1300 ГК РФ), компенсация взыскивается за одно нарушение (ст. 1252, 1301 ГК РФ). Использование творения с удаленной информацией учитывается при гарантировании размера компенсации (п. 27 обзора судебной практики рассмотрения гражданских дел, связанных с нарушением авторских и смежных прав в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»[1]).

Статья 1301. Ответственность за нарушение исключительного права на произведение

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья посвящается установке порядка назначения разновидностей и характеристик ответственности, которые следует применять к нарушителю исключительного права на авторский труд.

Законодателем введены следующие показатели размера покрытия понесенного ущерба, которых может потребовать автор или другой правообладатель наравне с использованием остальных применяемых обычно способов защиты и мер ответственности при нарушения исключительного права на его авторское творчество:

– в размере от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей, назначаемом судом, который исходит из характера нарушения;

– в двукратном размере стоимости контрафактных образцов;

[1] URL: https://www.vsrf.ru/documents/all/33621/ (дата обращения: 18.12.2024).

– в двукратном размере стоимости права использования образца, которую предопределяют из цены, взимаемой обычно при сравнимых условиях за его правомерное использование сходным способу, примененному нарушителем.

Законодатель акцентирует внимание, что компенсирование понесенного ущерба одним из перечисленных способов может быть потребовано взамен возмещения убытков. Из этого можно усмотреть, что заинтересованное лицо, предъявившее требование о компенсирование, должен отказаться от предъявления требования по возмещению убытков, и наоборот.

Еще одним из условий возможности удовлетворения требований о компенсировании законодатель называет доказанность факта правонарушения. При этом правообладатель, который обратился за защитой своего права, не должен подтверждать размер причиненных ему убытков (п. 3 ст. 1252 ГК РФ).

Автор или другой правообладатель вправе добиваться от нарушителя компенсирования за каждый эпизод неправомерного использования его творчества либо за допущенное правонарушение целиком.

Автор или другой правообладатель вправе пользоваться общим порядком защиты интеллектуальных прав, используя с этой целью способы защиты и меры ответственности, которые определены в ст. 1250, 1252, 1253 ГК РФ, т. е., путем признания права; пресечения действий, которые его нарушают или создают угрозу его нарушения; восполнение убытков; изъятия физического носителя; издания решения суда, ликвидации юридического лица или прекращение деятельности индивидуального предпринимателя, которые своими действиями нарушили исключительное право автора на его творческий труд.

Министерство промышленности и торговли Российской Федерации по предложениям федеральных органов исполнительной власти утвердило описание товаров (групп товаров)[1], по поводу которых положения комментируемой статьи не применяются, при условии введения указанных товаров (групп товаров) в оборот за пределами территории Российской Федерации правообладателями (патентообладателями), а также с их согласия[2].

[1] URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001202308040119 (дата обращения: 04.08.2024).

[2] СЗ РФ. – 2022. – № 14. – Ст. 2286.

Суд по собственной инициативе не вправе изменять способ расчета суммы компенсации (п. 59 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1302. Обеспечение иска по делам о нарушении авторских прав

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья регламентирует применение обеспечительных мер при рассмотрении нарушения авторских прав в суде.

Под обеспечительными мерами сообразно п. 1 ст. 90 АПК РФ понимаются те экстренные временные меры, которые в кратчайшие сроки помогут обеспечить иск или имущественные интересы заявителя, в т. ч. в ситуации отложения судебного разбирательства в целях урегулирования спора, принимаемые судьей или судом по заявлению лица, участвующего в деле, или другого лица в случаях, описанных АПК РФ.

Обеспечение иска одобряется на каждой из стадий рассмотрения дела, если непринятие мер по его обеспечению вызовет трудности или сделает неосуществимым реализацию решения суда.

Обеспечительные меры, как это и следует из их названия, вызваны обеспечивать, гарантировать и поддержать имущественные интересы истца или заявителя по делу, к их числу относятся (ст. 140 ГПК РФ, ст.91 АПК РФ):

– наложение ареста на денежные средства или другое имущество, которое принадлежит ответчику и находится у него или иных лиц;

– воспрепятствование ответчику и прочим лицам производить действия в отношении предмета спора;

– обязывание ответчика совершить конкретные действия, предотвращающие порчу, ухудшение состояния спорного имущества;

– возложение на ответчика и прочих лиц обязывания совершить конкретные действия в отношении предмета спора о нарушении авторских и (или) смежных прав, кроме прав на фотографии и созданные подобно фотографиям, в информационно-телекоммуникационных сетях, в т. ч. в сети «Интернет»;

– передача предмета спора на хранение истцу или иному лицу;

– приостановка взыскания по не признаваемому истцом исполнительному или другому документу, взыскание по которому производят в бесспорном (безакцептном) порядке;

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

– приостановка реализации имущества, если предъявляется иск об освобождении имущества от ареста.

1. В абзаце 1 п.1 комментируемой статьи законодательно введено правомочие суда по запрету ответчику или лицу, по поводу которого наличествуют предположения, что они и есть нарушители авторских прав, совершать конкретные действия, предлагающие введение в гражданский оборот оспариваемых и также полагаемых контрафактными образцов авторского творчества.

Конкретные действия, запрещаемые судом и являющиеся по существу обеспечительной мерой, могут состоять из изготовления, воссоздания, продажи, сдачи в прокат, импорта или другого разрешенного использования, транспортировки, хранения, владения.

В абзаце 2 п.1 комментируемой статьи регламентирует применение судом обеспечительных мер, которые будут пропорциональны объему и характеру правонарушения, для прекращения неправомерного использования оспариваемых образцов авторского творчества в информационно-телекоммуникационных сетях, например, ввести ограничение доступа к материалам, содержащим незаконно используемые образцы. Порядок ограничения доступности подобных материалов раскрывается ст. 15.2 ФЗ от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»[1].

Дефиниция информационно-телекоммуникационной сети приводится в п. 4 ст. 2 ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации», и под этим термином понимается технологический систематизированный комплекс, передающий по линиям связи сведения, доступ к которым осуществляют средствами вычислительной техники.

2. В абзаце 1 п. 2 комментируемой статьи введено правомочие суда по наложению ареста:

– на все контрафактные оспариваемые образцы авторского творчества, по поводу которых выдвинуто предположение, что они таковыми являются;

– на материалы и оснастку, которые используются или предназначены для их изготовления или копирования.

В абзаце 2 п. 2 комментируемой статьи введено правомочие, которое обязательно для исполнения органами дознания или следствия.

[1] СЗ РФ. – 2006. – № 31 (1 ч.). – Ст. 3448.

Названные органы при наличии достаточных данных о нарушении авторских прав, обязаны:

– принять мер для розыска и наложения ареста на полагаемые контрафактными образцы авторского творчества, а также на материалы и оборудование, применяемые или предназначенные для их копирования;

– принять меры в необходимых случаях по их изъятию и передаче на ответственное хранение.

Образцы произведений или фонограмм признают контрафактными, если однотипное их использование, подготовка, распространение, а равно их импорт нарушает авторские и смежные права, охраняемые в соответствии с законодательством Российской Федерации. Разрешая вопрос о том, является ли экземпляр произведения контрафактным, суд обязан оценивать все действительные ситуации дела, в частности обстоятельства и источник приобретения лицом указанного образца, правовые основания его выработки или импорта, наличие договора о передаче (предоставлении) права пользования (например, авторского или лицензионного договора), пригодность условий использования авторского образца условиям этого договора (выплата поощрения, тираж и т.д.), заключение экспертизы изъятого экземпляра творения (п. 5 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26 апреля 2007 г. № 14[1]).

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2007. – № 7.

ГЛАВА 71. ПРАВА, СМЕЖНЫЕ С АВТОРСКИМИ

§ 1. Общие положения

Статья 1303. Основные положения

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье впервые в российском законодательстве приведена дефиниция законодателя относительно прав, смежных с авторскими, или как их еще именуют смежных прав.

Под смежными правами понимаются интеллектуальные права в отношении результатов исполнительской деятельности (исполнения), фонограмм, уведомлений в эфире или по кабелю радио- и телепередач (радиовещание), содержания баз данных, а также на авторские научные, литературные и искусствоведческие образцы, в первый раз оглашенные вслед за их переходом в общественное достояние. Иными словами, существование смежных прав возможно лишь при наличии произведения, (которое можно сыграть, скопировать на фонограмму, ввести в передачу радиовещания и т. п.), а в качестве института гражданского права им присущи те же функции, что и авторскому праву в отношении произведений науки, литературы, искусства и баз данных, в первый раз оглашенные вслед за их переходом в общественное достояние.

К числу смежных прав отнесены: исключительное право и личные неимущественные права, не имеющие вещественной природы и незыблемо связанные с личностью правообладателя.

Регулирование отношений, смежных с авторскими прав, осуществляется при помощи гражданско-правовых норм авторского права, а также отдельных международных соглашений, в частности Римской конвенции 1961 года об охране прав артистов-исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций[1], Женевской конвенцией от 29 октября 1971 г. об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм[2]

[1] Международная конвенция об охране прав артистов-исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций (Рим, 26 октября 1961 г.) // Бюллетень международных договоров. – 2025. – № 7.

[2] Бюллетень международных договоров. – 1999. – № 8.

и Брюссельской конвенцией по распространению несущих программы сигналов, передаваемых при помощи спутников 1974 года[1].

1. В пункте 1 комментируемой статьи законодательно осуществлено разделение смежных с авторскими прав на пять групп, которые при их объединении образуют смежные права. Речь идет о правах:

– на исполнения (результат исполнительской работы);

– фонограммы;

– уведомления организаций эфирного и кабельного вещания;

– содержание баз данных;

– произведения науки, литературы и искусства, в первый раз оглашенные вслед за их переходом в общественное достояние.

Относительно новыми объектами считаются смежные права на состав базы данных и на авторские произведения, в первый раз оглашенные вслед за их переходом в общественное достояние.

2. В пункте 2 комментируемой статьи отражено императивное правило причисления исключительного права в ряд прав, смежных с авторскими.

Что касается личных неимущественных прав, законодатель их отделяет к смежным лишь в случаях, прописанных ГК РФ. Например, нормы ст. 1315 ГК РФ регулируют исполнительские права, нормы ст. 1323 ГК РФ — права лиц, которые занимаются изготовлением фонограмм, нормы ст. 1333 ГК РФ — права лиц, которые формируют и обслуживают базы данных и др.

3. В пункте 3 комментируемой статьи введено требование, обязывающее не нарушать авторские права на произведения науки, литературы и искусства, которые были применены при формировании объектов смежных прав. Этим подчеркивается прямая взаимосвязь между смежными и авторскими правами.

Наряду с этим, непосредственное признание прав, смежных с авторскими, осуществляется свободно и не зависит признаны ли за используемыми образцами авторские права.

Аналогично самостоятельно происходит и действие смежных прав, оно также не зависит признаны ли за используемыми образцами авторские права.

[1] Конвенция о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники (Брюссель, 21 мая 1974 г.) // Сборник международных договоров СССР. – Москва, 1999. – Вып. XLV.

Статья 1304. Объекты смежных прав

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи дается исчерпывающее описание объектов смежных прав, которыми являются:

– Результаты исполнения в таком виде, который предоставляет возможность их воссоздать и распространить техническими средствами. Это могут быть исполнения артистов-исполнителей и дирижеров или постановки режиссеров-постановщиков спектаклей.

– Фонограммы, в качестве каковых представляются произвольные, но лишь акустические записи исполнений или прочих звучаний либо их воссозданий. В понятие фонограммы не входят акустические записи, которые вошли в аудиовизуальную работу.

– Передачи радиовещательных организаций. В создании таких передач может принимать участие как сама организация эфирного или кабельного вещания, так и любая другая организация. В последнем случае передача готовится на основании заказа и за счет средств заказавшей передачу радиовещательных организаций.

– Базы данных в части их охраны от не согласованного извлечения из нее материалов, и повторного их применения.

– Произведения науки, литературы и искусства, оглашенные вслед за их переходом в общественное достояние, в части охраны прав лиц, которые их опубликовали.

2. В подпункте 1 п. 1 комментируемой статьи в качестве объекта назван результат исполнения. В подпункте 6 п. 2 ст. 1270 ГК РФ приводится детальная расшифровка того, что следует понимать под общедоступным исполнением — это подача авторского труда в живом исполнении или с применением технических средств (телевидения, радио и т. п.), демонстрация со звуком или без него аудиовизуального образца в месте, открытом для свободного посещения, или там, где наличествует значимое число лиц, не относящихся к обыкновенному кругу семьи, независимо от места и времени показа авторского образца. Интерпретацию обыкновенного круга семьи дает суд при учете конкретных условий рассматриваемого дела.

Законодателем акцентируется внимание на том, что в исполнение как объект смежных прав объединяется исполнения трех субъектов — исполнения артистов-исполнителей, результат работы дирижера и постановки режиссеров-постановщиков спектаклей.

Возникновение исполнения как объекта смежного права зарождается с момента окончания самого исполнения. Если одно авторское произведение представляется в живом исполнении больше одного раза, то происходит использование единственного авторского образца, но возникает при каждом исполнении новый самостоятельный объект смежного права, количество таких объектов сопоставимо с количеством повторов живого исполнения. Каждому из подобных объектов должна быть предоставлена самостоятельная правовая охрана. Таким образом, можно предположить, что каждое новое исполнение охраняется и используется автономно и не зависит от наличия или отсутствия охраны и прав на остальные исполнения.

С 1 января 2018 г. отображение правомочий, которые составляют исключительное право режиссера-постановщика на исполнение, дополнен правом на общедоступное исполнение постановки спектакля, т. е. живое исполнение постановки с помощью технических средств, в открытом для беспрепятственного посещения месте, или в месте, где имеется значимое число лиц, не принадлежащих к обыкновенному кругу семьи, независимо от места и времени ее исполнения (подп. 10 п. 2 ст. 1317 ГК РФ в редакции ФЗ от 28 марта 2017 г. № 43-ФЗ[1]*)* (п. 31 постановления Пленума ВС РФ № 10[2]).

3. В подпункте 2 п. 1 комментируемой статьи в качестве второго объекта названа фонограмма.

Фонограммой признается любая исключительно акустическая запись исполнения или прочих звучаний или их отображений. Новеллой является не признание фонограммой акустических записей, которые вошли в аудиовизуальную работу.

Образцом фонограммы признают любую ее копию на всяком физическом носителе, которую производят напрямую с фонограммы и которая содержит все зафиксированные звучания или их часть.

Объектом исключительных смежных прав является не компакт-диск, а каждая фонограмма, которая записана на нем (п. 1 обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 2 (2015)[3]).

Определение, предоставленное законодателем в комментируемой статье, имеет много совпадений с определением из п. б ст. 2

[1] О внесении изменений в часть четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации : Федеральный закон от 28 марта 2017 г. № 43-ФЗ // СЗ РФ. – 2017. – № 14. – Ст. 2002.

[2] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

[3] Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 2 (2015) (утв. Президиумом ВС РФ 26.06.2015) // Бюллетень ВС РФ. – 2015. – № 10.

ДИФ[1], согласно которому фонограмма означает запись звучаний исполнения или других звуков, либо воспроизведение звучаний, кроме звуков в виде записи, которую включили в кинематографическое или другое аудиовизуальное произведение.

В приведенном, и в целом, отвечающем современному развитию технологий, определении нет указания на то входят или нет в понятие фонограмма звуковые дорожки к фильмам. О звуковых дорожках упоминает ст. 2 ДИФ, отмечая, что звуковые дорожки будут охраняться как фонограмма, если:

– их специально сделали к определенному фильму;

– их исключат из фильма и отдельно запишут на акустический носитель.

О звуковых дорожках упоминается и в согласованном заявлении (CRNR/DC/97), касаемом ст. 2b ДИФ. Так, в нем говорится, «что оговорка не свидетельствует о том, что права на фонограмму каким-то образом пострадают из-за их включения в кинематографическое или другое аудиовизуальное произведение».

4. В подпункте 3 п. 1 комментируемой статьи в качестве третьего объекта названы сообщения передач радиовещательных организаций.

Нововведением законодательства в области прав, смежных с авторскими, является терминологическая замена «передачи эфирного и кабельного вещания» на «сообщения передач организаций эфирного или кабельного вещания», что коррелирует правовому режиму этого объекта и международным договорам, в частности ДИФ, Международной конвенции об охране прав исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций 1961 года, Брюссельской конвенции по распространению несущих программы сигналов, передаваемых при помощи спутников 1974 года[2].

5. В подпункте 4 п. 1 комментируемой статьи четвертым объектом названа база данных.

Определение базы данных приводится в абз. 2 п. 2 ст. 1260 ГК РФ, и подразумевает комплекс независимых компонентов (таких как статьи, расчеты, нормативные акты, судебные решения и похожие ресурсы), которые представлены в нейтральном виде и сгруппированы для поиска и их обработки с привлечением ЭВМ.

---

[1] Бюллетень международных договоров. – 2016. – № 12. – С. 12–22.

[2] Мишель В. В. Связь и сопоставление Римской конвенции, ДВИФ и Соглашения ТРИПС; совершенствование охраны смежных прав // Бюллетень авторского права. – 2003. – № 4. – С. 27.

В создание баз данных не закладывается созидательный труд, достаточно значимых денежных и координационных вложений.

Сообразно комментируемой статьи охране подлежит не сама база данных, а ее содержание, причем не целиком, а лишь та часть базы, которая может быть незаконно извлечена из нее и повторно использована. Понятие извлечения материалов приводится в абз. 2 п. 1 ст. 1334 ГК РФ и не придает значения характеру копирования (непрерывный он или временный), а отмечает, что копирование содержания базы данных может быть произведено как полностью, так и выборочно (существенная часть), для переноса могут использоваться любые технические средства, процесс переноса может быть осуществлен в произвольной форме.

Исключительное право, которое приобрел изготовитель базы данных, он может использовать самостоятельно или распоряжаться им в течение 15 лет, отчуждая его по соответственному договору или предоставляя лицензию на него другим. Настоящий период времени использования исключительного права изготовителем базы данных совпадает с аналогичными периодами времени, установленными в большинстве стран мира. Исключительное право изготовителя базы данных распространяется базы, созданные после 1 января 2008 г., т. е. после ввода в действие части четвертой ГК РФ, поскольку именно в момент завершения ее создания и возникает такое исключительное право.

Наряду с этим, действие смежных прав изготовителя базы данных, не зависит признаны ли за используемыми базами авторские и иные права.

6. В подпункте 5 п. 1 комментируемой статьи в качестве пятого объекта названы произведения науки, литературы и искусства, оглашенные вслед за их переходом в общественное достояние, в части охраны прав лиц, которые их опубликовали.

Для российского законодательства данный объект смежных прав является новым, поскольку их правообладатель — лицо, которое их опубликовало, как правило, не вносит созидательного вклада в их возникновение. Исключение составляют действия непосредственного исполнителя на произведения науки, литературы и искусства, имеющего на законных основаниях исключительное право на исполнение.

7. Положения п. 2 комментируемой статьи является традиционным. Для возникновения, осуществления и защиты смежных прав

не требуется регистрация их объекта или соблюдение каких-либо других формальностей.

8. Положения п. 3 комментируемой статьи воссоздают важнейшие положения Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений[1] и Всемирной конвенции об авторском праве[2], которыми регулируется предоставление взаимной охраны обладателям авторских и смежных прав в странах — участницах обеих Конвенций. Национальные порядки охраны собственных смежных прав одинаково доступны как российским правообладателям в других странах-участницах, так и зарубежным правообладателям в нашей стране.

При этом для предоставления охраны по поводу соответствующих исполнения, фонограммы, сообщений передач организаций эфирного или кабельного вещания, проводится при соблюдении двух условий одновременно. Во-первых, вышеперечисленные объекты не должны быть перешедшими в общественное достояние, как в стране их происхождения (в соответствии с национальным законодательством) вследствие истечения положенного в такой стране периода действия исключительного права на эти объекты и, во-вторых, не должны перейти в общественное достояние в Российской Федерации вследствие истечения прописанного настоящим Кодексом периода действия исключительного права.

Передача права использования объекта авторских и (или) смежных прав через сеть «Интернет» на определенном сайте само по себе не дает разрешения лицензиату использовать этот объект на иных сайтах (п. 11 обзора судебной практики рассмотрения гражданских дел, связанных с нарушением авторских и смежных прав в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»[3]).

Статья 1305. Знак правовой охраны смежных прав

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье интерпретируется право правообладателя по использованию знака правовой охраны смежных прав, при этом говорится о праве таких создателей смежных прав, как лицо, которое произвело фонограмму, и исполнитель, а также всех третьих

[1] Бюллетень международных договоров. – 2003. – № 9.

[2] Авторское право. Бюллетень UNESCO. Изъятия и ограничения авторского права в цифровой среде. – 2003. – № 1. – Т. XXXVII. – С. 77–90.

[3] URL: https://www.vsrf.ru/documents/all/33621/ (дата обращения: 18.12.2024).

лиц, получившим исключительные права на фонограмму или исполнение, для уведомления третьих лиц о собственных правах и предотвращения их нарушения. Для реализации этой цели указанные лица должны применять знак охраны смежных прав, поместив его на каждом экземпляре фонограммы и (или) на каждом содержащем ее футляре либо другим способом, например, приложив к фонограмме или сообщив в эфире или по кабелю либо доведя этот объект до всеобщего сообщения, знак охраны может быть выражен в любых цифрах и кодах, в которых содержится информация о смежном праве (ст. 1310 ГК РФ).

В качестве описываемого знака используется прописанный ст. 11 Римской конвенцией знак охраны, состоящий из трех элементов:

– латинской буквы «Р» в окружности (от англ. *phonorecord* или *phonogramm*);

– имени (наименования) обладателя исключительных смежных прав;

– года первоначального издания фонограммы.

Образец фонограммы представляет ее имитацию на любом физическом носителе, которая изготовлена опосредованно с фонограммы и включает все звучания или их часть либо их отображения в фонограмме. Под звуковым отображением понимается их препровождение в цифровом виде, для преобразования которого в форму, воспринимаемую слухом, необходимо приложить соответствующие технические средства.

Фиксировать знак правовой охраны смежных прав не является обязанностью. Это право, которым может по собственному желанию воспользоваться лицо, которое выполнило фонограмму; исполнитель фонограммы; иной обладатель исключительного права на нее или на само исполнение. Наличие данного знака не является свидетельством принадлежности им показанных смежных прав, тем не менее в ряде случаев проясняет процесс доказывания при его нарушении.

Один образец фонограммы может иметь более одного знака охраны смежных прав, на которых установлены имена ее создателей и направленность произведенной ими работы (например, автора рукописи, художник-постановщик, дирижер и т. п.).

Порядок отражения в знаке охраны имен участвующих в создании фонограммы лиц определяется их коллективным соглашением.

Следует отметить, что в соответствии со ст.5 Женевской конвенции об охране интересов производителей фонограмм от незаконного

воспроизводства их фонограмм от 29 октября 1971 г., когда в соответствии с национальным законодательством требуется выполнение формальностей в качестве условий, при которых обеспечивается охрана интересов производителей фонограмм, эти формальности считаются выполненными, если все разрешенные и распространенные среди публики копии фонограммы, или их упаковки располагают специальной надписью, к которой предъявляются следующие требования:

– должна быть выполнена в виде символа — латинская буква «Р» в окружности и год первого издания;

– ставится в таком месте, где ясно видно, что отмеченная фонограмма находится под охраной;

– должна отражать фамилию соответственного производителя, его правопреемника или обладателя исключительной лицензии, если на копии фонограммы, или ее упаковке эта информация не обозначена.

Отображение звуков на фонограмме заключается в их представлении в виде цифр. Для того, чтобы переработать такие цифры в форму, которую можно воспринять на слух, т. е. услышать, необходима поддержка соответствующих технических средств.

Статья 1306. Использование объектов смежных прав без согласия правообладателя и без уплаты вознаграждения

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье сформирована возможность не стесненного запретами правообладателя использования его объектов смежных прав без платежа ему поощрительных выплат. Данная возможность устанавливается для соблюдения интересов их создателей, а также общедоступных интересов. В комментируемой статье содержится отсылка к ряду норм ГК РФ, которые посвящены регламентации объектов смежных прав:

– статья 1273. Свободное воспроизведение произведения в личных целях;

– статья 1274. Свободное использование произведения в информационных, научных, учебных или культурных целях;

– статья 1277. Свободное публичное исполнение правомерно обнародованного музыкального произведения;

– статья 1278. Свободное воспроизведение произведения для целей правоприменения;

– статья 1279. Свободная запись произведения организацией эфирного вещания в целях краткосрочного использования.

К иным случаям не стесненного запретами правообладателя использования его объектов смежных прав без платежа ему поощрительных выплат законодатель регламентирует в следующих статьях:

– статья 1325 — распространение образца или экземпляров опубликованной фонограммы;

– статья 1326 — использование фонограммы, опубликованной в коммерческих целях;

– пункте 2 ст. 1343 — если исключительное право публикатора на произведение не перешло к приобретателю образца произведения, приобретатель вправе использовать его оригинал;

– статья 1344 — распространение образца или экземпляров авторских работ, которые находятся под охраной исключительного права опубликовавшего их лица.

Статья 1306.1. Использование правомерно обнародованных фонограмм и исполнений, правообладатель которых предполагается неизвестным

КОММЕНТАРИЙ

Данная статья введена ФЗ от 22 июля 2024 г. № 190-ФЗ[1] и функционирует с 21 октября 2024 г.

1. В пункте 1 комментируемой статьи содержится отсылочная норма к перечню способов использования, отраженных в п. 1 ст. 1280.1 ГК РФ, которые следует применять, если изготовитель фонограммы или иной обладатель исключительного права на фонограмму, а также исполнитель или другой обладатель исключительного права на исполнение предполагается неизвестным (п. 1 ст. 1244.2 ГК РФ).

Способы использования, отраженные в п. 1 ст. 1280.1 ГК РФ (речь идет о воспроизведении правомерно обнародованного объекта, в т. ч. путем создания его копии в электронной форме; о распространении путем продажи или иного отчуждения их экземпляров; о доведении до всеобщего сообщения) следует применять в порядке, прописанном ст. 1244.2 ГК РФ.

Так, лицо, претендующее на использование объекта смежных прав, автор или иной правообладатель, которого предполагается неизвестным, вправе, предприняв надлежащие меры по его поиску,

[1] О внесении изменений в часть четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации : Федеральный закон от 22 июля 2024 г. № 190-ФЗ // СЗ РФ. – 2024. – № 31. – Ст. 4450.

направить в аккредитованную организацию просьбу о предоставлении ему права на использование этого искомого объекта.

2. В пункте 2 комментируемой статьи содержится отсылочная норма к особенностям использования объекта смежных прав, отраженных в п. 2 ст. 1280.1 ГК РФ, которые следует применять, если исключительное право на фонограмму или исполнение принадлежит нескольким лицам либо такая фонограмма или исполнение включает в себя другие охраняемые объекты авторских и смежных прав и не все правообладатели известны (п. 1 ст. 1244.2 ГК РФ).

В соответствии с п. 2 ст. 1280.1 ГК РФ использование объекта смежных возможно только при условии получения согласия всех известных правообладателей, если иной порядок получения согласия на использование не обеспечен соглашением между правообладателями.

Статья 1307. Договор об отчуждении исключительного права на объект смежных прав

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье нормативно гарантируется возможность заключения договора об отчуждении исключительного права на объект смежных прав.

Данный договор является двухсторонним, всегда возмезден, может быть как реальным («передает свое исключительное право»), так и консенсуальным (обязуется передать).

Сторонами договора являются — с одной стороны — исполнитель, лицо, которое изготавливает фонограмму, вещательная организация, лицо, которое изготавливает базу данных, лицо, которое публикует авторские образцы науки, литературы или искусства либо другой правообладатель, с другой стороны — лицо, которое приобретает отчуждаемой исключительное право.

Правоотношения, которые завязываются между правообладателем и приобретателем исключительных прав на соответствующий объект смежных прав, по-своему содержания — обязательственные, а между приобретателем и всеми остальными лицами, за исключением лицензиатов по прежде выданным лицензиям, — абсолютными.

Переуступаемое приобретателю в полном объеме исключительное право на объект смежных прав является предметом рассматриваемого договора.

Длительность действия договора ограничивается пределами действия исключительного права на переуступаемый объект смежных прав и устанавливается законом.

Цена договора истолковывается в соглашении сторон. Если стороны не отразили в условиях договора размер поощрения или порядок, предоставляющий гарантии его выплат, договор считают незаключенным. При этом правила, которыми определяется цена, введенные в п. 3 ст. 424 ГК РФ, применять запрещено.

Заключение любого договора о передаче исключительного права на объект смежных прав должно иметь письменное оформление. Договор, который заключен в устной форме, недействителен, а исключительное право по нему — не считается переданным.

Правомочия и обязанности, которые последуют из такого договора по передаче исключительного права на объект смежных прав, имеют следующие характеристики:

– один из правообладателей (исполнитель, лицо, которое изготавливает фонограмму, вещательная организация, лицо, которое изготавливает базу данных, лицо, которое публикует авторские образцы науки, литературы или искусства и др.) предоставляет или обязуется передать собственное исключительное право в полном объеме на соответствующий объект смежных прав другой стороне; тем самым начальный владелец передаваемого исключительного права всецело утрачивает все права по использованию этого объекта смежных прав, права распоряжения им, права самостоятельно позволять или воспрещать иным лицам его использование;

– приобретатель исключительного права обязывается принять его в установленный договором период времени и заплатить правообладателю назначенное договором поощрение, если в последнем не установлено иное.

Статья 1308. Лицензионный договор о предоставлении права использования объекта смежных прав

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи формируется смысл лицензионного (от лат. *licentia* — дозволение) договора, в силу которого происходит предоставление права использования объекта смежных прав.

Данный лицензионный договор как правило двухсторонний, в случае если лицензиар «предоставляет право использования

соответствующего объекта смежных прав», договор является реальным, а когда лицензиар «обязуется предоставить» – он консенсуальный. По общему правилу все лицензионные договоры возмездные. Исключением является приобретение исключительных прав не с целью коммерческого использования объекта и без права предоставления другим лицам, такие лицензионные договоры безвозмездны.

Сторонами договора являются – лицензиар-правообладатель (исполнитель, лицо, которое изготавливает фонограмму, вещательная организация, лицо, которое изготавливает базу данных, лицо, которое публикует авторские образцы науки, литературы или искусства и др.), и — лицензиат (любое заинтересованное в приобретении права использования объекта смежных прав лицо).

Предметом рассматриваемого лицензионного договора являются права лица, которое занимается публикацией (исполнений, фонограмм, передачи вещания, баз данных и впервые обнародованного произведения, перешедшего в общественное достояние). Смежные права в отношении охраняемых объектов авторского права нередко не только производны, но и взаимозависимыми с авторскими правами. Так, лицо, которое изготавливает базу данных, приобретая у автора право на использование охраняемого, осуществляет свои права и распоряжается ими при условии соблюдения прав автора используемого компонента базы данных.

Период времени, на который заключается лицензионный договор, не может быть дольше времени действия исключительного права на соответствующий объект смежных прав.

В обстоятельствах неопределенности со сроком действия предоставляемых прав по лицензионному договору, такой договор считается заключенным на пять лет, если в ГК РФ не определен иной срок.

Сходные правила касаются указания территории, одобряемой для использования предоставляемого объекта смежных прав. По общему правилу — она должна быть указана в договоре о предоставлении такого права использования. Но если такое разъяснение в договоре отсутствует, лицензиат может осуществлять использование предоставляемых прав на всей территории Российской Федерации.

Несколько отличные правила касаются указания цены договора. По общему правилу она должна быть установлена соглашением сторон и прямо указана в договоре вместе с порядком определения размера поощрения. Но если такое разъяснение и размер поощрения

в договоре отсутствует, договор считается незаключенным. При этом правила, которыми определяется цена, введенные в п. 3 ст. 424 ГК РФ, применять запрещено.

Заключение лицензионного договора о предоставлении права использования объекта смежных прав, по общему правилу, должно иметь письменное оформление. Однако, в ГК РФ может быть установлены иные последствия несоблюдения письменного оформления договора, например, сообразно ст. 1235 ГК РФ договор, который заключен в устной форме, недействителен, а исключительное право по нему — не считается переданным.

Правомочия и обязанности, которые последуют из такого договора о предоставлении права использования объекта смежных прав, имеют следующие характеристики:

– лицензиар должен предоставить лицензиату право использования соответствующего объекта смежных прав в поставленных договором границах;

– лицензиат, в свою очередь, должен принять в определенный в договоре период времени и выплатить лицензиару оговоренное поощрение, если договором не установлены иные меры.

– лицензиат имеет право применить переданный ему по лицензионному договору объект смежных прав исключительно в тех границах и теми способами, которые установлены в договоре. Прямо не представленное в лицензионном договоре право использования объекта смежных прав считается не предоставленным лицензиату.

2. В пункте 2 комментируемой статьи формируется смысл открытой лицензии, согласно которому лицензионный договор, в силу которого предоставляется простая (неисключительная) лицензия на применение объекта смежных прав, разрешено заключать в упрощенном порядке.

К такому договору применяются по аналогии правила предоставления открытой лицензии на использование авторских научных, литературных или искусствоведческих работ (ст. 1286. ГК РФ).

Статья 1308.1. Переход исключительных прав на объекты смежных прав по наследству

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье дается указание на то, что по поводу исключительных прав на исполнения, фонограммы, сообщения передач

вещания, содержания баз данных, а также авторские научные, литературные или искусствоведческие работы, которые обнародуются следом за их переходом в общественное достояние, должны быть применены положения о переходе исключительного права на произведение по наследству в соответствии со ст. 1283 ГК РФ, раскрывающей все особенности осуществления наследования исключительного права на произведение.

По общему правилу исключительное право на такие результаты интеллектуальной деятельности, если они созданы созидательным трудом наследодателя, включают в состав наследства без какого-либо официального подтверждения. Исключение составляют случаи, когда переходящее по наследству исключительное право признано и подлежит охране при условии государственной регистрации соответствующего результата.

Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности переходят к наследникам в границах остаточной части времени их действия, чья длительность регулируется ГК РФ и зависит от вида результата интеллектуальной деятельности, а по истечении этого периода результаты интеллектуальной деятельности — авторские научные, литературные или искусствоведческие работы (как обнародованные, так и нет), программы для ЭВМ, базы данных, исполнения, фонограммы — переходят в общественное достояние (ст. 1261, 1282, п. 2 ст. 1283 и др. ГК РФ) и могут беспрепятственно быть применены в соответствии с ГК РФ любым лицом без разрешения автора и без уплаты авторского поощрения (п. 86 постановления Пленума ВС РФ № 9[1]).

Статья 1309. Технические средства защиты смежных прав

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье дается общая характеристика технического инструментария защиты смежных прав. Ими признаются любые технологии, технические приспособления или их компоненты, которые контролируют доступ к объекту смежных прав, предупреждают либо ограничивают реализацию действий, не разрешенных правообладателем по поводу подобного объекта.

Как видно из данной дефиниции защите подлежат как технологии и технические приспособления в целом, так и их компоненты,

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2012. – № 7.

которые могут самостоятельно реализовывать основную функцию — защитить объект смежного права от не разрешенного использования.

Так, в настоящее время применяются технологии, которые наделяют электронный документ возможностью самоликвидации в обстоятельствах его противозаконного применения. Также нашла свое применение возможность включения в электронный документ так называемых «водяных знаков» (*watermark*), представляющих встраиваемый в объект интеллектуальной собственности определенный код, который при обычном просмотре не виден человеческому глазу, но при обработке объекта при помощи технического приспособления, применяющего специальное программное обеспечение, появляется возможность получить и ознакомиться с информацией, содержащейся в «водяном знаке». В этой информации могут храниться сведения об авторе, дате и месте создания объекта, регистрационные данные при их наличии и т. п.

Если говорить об интернете, то наиболее распространенным технологическим средством охраны исключительных смежных прав считается *web*-депозитарий, который позволяет автору удостоверить сам факт и время размещения авторской работы в сети «Интернет». Электронную копию объекта исключительных смежных прав следует записать на не перезаписываемый машиночитаемый носитель (*CD-R* или *DVD-R* диск) с фиксацией времени и места ее изготовления.

Нормы комментируемой статьи корреспондируют нормам ст. 18 ДИФ и направлены на защиту исключительных прав при использовании в цифровой среде объекта смежных прав.

Применение технических приспособлений, а также информации об управлении правами необходимы для осуществления лицензирования пользователей и контроля за использованием объектов. Не все технические меры защиты могут обеспечить ее абсолютную, потому что, как и любое техническое устройство их можно устранить физически, заблокировать, «перебить» другими техническими средствами. Подобающая правовая охрана возможна не только путем запрета действий, которые будут предпринимать попытки обойти технические средства защиты, но и через запрет производства, импорта, распространения и иных действий в отношении незаконных средств, которые используют для подобного обхода.

В комментируемой статье рекомендовано принимать во внимание и применять положения ст. 1299 «Технические средства защиты авторских прав» и 1311 «Ответственность за нарушение исключительного права на объект смежных прав» ГК РФ (см. коммент. к названным статьям) к техническому инструментарию защиты смежных прав.

Статья 1310. Информация о смежном праве

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья регламентирует проблемы, возникающие по составу и размещению извещений о смежном праве. При этом, как следует из текста комментируемой статьи, под информацией о смежном праве может получить признание произвольная информация, идентифицирующая определенный объект смежных прав или его правообладателя, либо сведения, которые раскрывают особенности применения такого объекта.

Все доступные сведения о смежном праве должны быть подобающим образом:

– отражены на соответствующем физическом носителе;

– приложены к соответствующему физическому носителю;

– оглашены в связи с оповещением в эфир или по кабелю либо доведением рассматриваемого объекта до всеобщего сообщения;

– внесена в любые цифры и коды, ее содержащие.

Так, в настоящее время, доступные сведения о смежном праве размещаются в закодированном виде в служебной части MP3-файлов (т. н. «теги»). Передовые форматы текстовых файлов (*PDF*), имеющих определенную защиту, могут также содержать сведения об условиях использования защищенной работы, например: срок действия лицензии, количественное ограничение допустимых просмотров, запрет на копирование и т. п. Удаление, как правило несанкционированное, такой защищенной информации с объекта смежных прав само по себе не означает, что такой объект разрешается бесцеремонно повторять, отчуждать или применять каким-либо другим образом.

В сведениях о смежном праве может быть раскрыта информация не только о самом объекте или его правообладателе, но и сведения, которые раскрывают особенности применения такого объекта. Способы, которыми, такие сведения могут быть доведены до всеобщего сообщения, перечислены в комментируемой статье, в ней же содержится

отсылка к ст. 1300 и 1311 ГК РФ (см. коммент. к ним). В первом случае речь идет про оповещение об авторском праве, а во втором — об ответственности за нарушение исключительного права на объект смежных прав.

Статья 1311. Ответственность за нарушение исключительного права на объект смежных прав

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье согласовывается обязательность наступления ответственности при нарушении исключительного права на объект смежных прав.

В комментируемой статье раскрываются гражданско-правовые и другие меры защиты прав, смежных с авторскими. В зависимости от характера нарушения смежных прав их обладателям предоставляется право выбрать свой способ их защиты. Это может быть требование к нарушителю о признании авторских прав, возобновления положения, которое действовало до нарушения, прекращения противоправных действий, или действий, которые образовывают угрозу их нарушения и т. п.

Для защиты нарушенного исключительного права на объект смежных прав можно воспользоваться одним из двенадцати общих способов защиты гражданских прав, назначенных в ст. 12 ГК РФ. Перспектива вероятности воспользоваться данным выбором — это одна из немногих гарантий воплощения в жизнь субъективных гражданских прав.

В комментируемой статье включена отсылка к нормам ст. 1250, 1252 и 1253 ГК РФ (см. коммент. к ним), вводящих особые меры защиты интеллектуальных прав в целом (ст. 1250), защиты исключительных прав (ст. 1252) и меры ответственности за нарушения исключительных прав юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями (ст. 1253).

В случаях нарушения исключительного права на объект смежных прав обладатель исключительного права по общему правилу может требовать от нарушителя покрыть причиненные ему убытки полностью. Меньший размер возмещения может быть определен только в законе или согласован сторонами в договоре (ст.15 ГК РФ).

Под убытками понимаются траты, которые пострадавшее лицо выработало или должно будет совершить для воссоздания его

нарушенного права, потеря или физическое уничтожение его имущества, т. е. траты, которые составляют его реальный ущерб, а также несостоявшиеся доходы, которые это лицо приобрело бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право осталось целым, т.е. доход, который составляет упущенную выгоду.

Если лицо, которое право нарушило, и в результате этого заработало определенный доход, потерпевшее лицо имеет право потребовать восполнения наряду с остальными убытками упущенной выгоды в размере, равнозначном такому доходу.

При нарушении исключительного права на объект смежных прав правообладатель имеет возможность выбрать, что ему потребовать от нарушителя — возмещения убытков или уплаты компенсации в силу указания закона, снова имея возможность выбрать ее размер:

– от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда исходя из характера нарушения;

– двукратный размер стоимости контрафактного экземпляра фонограммы;

– двукратный размер стоимости права использования объекта смежных прав, которая определяется исходя из цены, обычно взимаемой, которая при сравнимых обстоятельствах за правомерное применение похожего объекта подобным же способом, что применил нарушитель.

Правообладатель, выбрав размер компенсации, освобождается от документального подтверждения размера своих убытков. Наряду с этим для установления величины компенсации судом может быть произведена оценка приблизительного размера понесенных им убытков. Размер компенсации толкуется судом в пределах, установленных комментируемой статьей, и зависит от характера нарушения и прочих обстоятельств дела с учетом требований разумности и справедливости.

Ответственность при нарушении исключительного права на объект смежных прав наступает не за получение неправомерных доходов, а именно за сам факт нарушения исключительного права, поэтому даже за безвозмездное распространение контрафактных экземпляров баз данных или фонограмм распространитель может быть привлечен к ответственности.

Министерство промышленности и торговли Российской Федерации по предложениям федеральных органов исполнительной

власти утвердило описание товаров (групп товаров)[1], по поводу которых положения ст. 1311 ГК РФ не применяются, при условии введения указанных товаров (групп товаров) в оборот за пределами территории Российской Федерации правообладателями (патентообладателями), а также с их согласия[2].

Статья 1312. Обеспечение иска по делам о нарушении смежных прав

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье упорядочивается обеспечение иска по делам о нарушении смежных прав.

Для обеспечения иска по делам о нарушении смежных прав используются те же положения, что и для обеспечения иска по делам о нарушении авторских прав (см. комментарий к ст. 1302 ГК РФ).

Суд может своим определением запретить ответчику либо лицу, по поводу, которого имеются достаточные основания полагать, что оно является нарушителем смежных прав, производить конкретные действия и (или) наложить арест и затребовать изъятия всех образцов, баз данных и фонограмм, которые предполагаются контрафактными, а также материалов и оборудования, которое предназначено для их изготовления и копирования.

Описывая запрещенные ответчику действия суд включает в них следующее: любой вид использования объекта (изготовление, воспроизводство, продажа, сдача в прокат, импорт), его транспортировка, хранение или владение с целью выпуска в гражданский оборот предположительно контрафактных образцов баз данных и фонограмм. Перечисленные меры — это дополнительное обеспечение безопасности интересов обладателей смежных прав, поскольку они направлены на поддержку справедливого рассмотрения дела и действительного исполнения принятого судом решения.

Возможность применения аналогичных мер обеспечения иска в спорах о смежных правах имелась и ранее, так как они в общем виде прописаны как ГПК РФ (ст. 139–146), так и АПК РФ (ст. 90–100).

[1] URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001202308040119(дата обращения: 04.08.2024).

[2] СЗ РФ. – 2022. – № 14. – Ст. 2286.

§ 2. Права на исполнение

Статья 1313. Исполнитель

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье утверждается смысл понятия исполнителя.

Поскольку исполнителем может быть признан гражданин, чьим созидательным трудом образовано исполнение, то при отсутствии в таком исполнении составляющих творческого процесса лицо нельзя признавать исполнителем.

В качестве исполнения рассматривается демонстрация произведений, фонограмм, исполнений, спектаклей посредством игры, чтения, вокала, танцевальных постановок в живом исполнении или при содействии технических средств; покадровый показ аудиовизуального произведения (с сопровождением или без сопровождения звуком).

Исполнение в качестве объекта смежного права возникает после с после окончания соответствующей демонстрации, во время ее происходит процесс возникновения самого объекта смежного права. Если одно произведение демонстрируется в живом исполнении более одного раза, то имеет место использование одного образца исполнения и возникновение нескольких (более одного) новых объектов смежного права при каждом исполнении, каждому из которых должна быть предоставлена независимая от других повторных исполнений охрана. Законодателем в равной степени рассматриваются в качестве исполнений как объектов прав, смежных с авторскими, постановки спектаклей и результаты работы дирижера.

Постановка — это одна из разновидностей исполнения. Полагаем, следует акцентировать внимание на том, что смежные права исполнителей начинают свое действие, когда в отношении «живого» исполнения производится запись либо его представляют по каналам вещания. Бросается в глаза, что в международных соглашениях в число объектов прав, смежных с авторскими, постановки не включены.

В соответствии с нормой комментируемой статьи к числу исполнителей отнесены артисты-исполнители, режиссеры-постановщики спектакля и дирижеры.

Артист-исполнителем может считаться любой актер, певец, музыкант, танцор или иное лицо, которое соответственно исполняет роль,

занимается декламацией, занимается вокалом, выступает с использованием музыкальных инструментов или другим образом принимает участие в исполнении литературного, искусствоведческого или народного творчества, в том числе представляя эстрадные, цирковые или кукольные номера.

В соответствии с разъяснением, содержащимся в письме Минкультуры России от 17.12.2015 г. № 2631-03-1 «О присоединении Российской Федерации к Пекинскому договору по аудиовизуальным исполнениям» «в ст. 1313 ГК РФ к исполнителям, чьи исполнения подлежат правовой охране на территории Российской Федерации, отнесены в том числе актеры, играющие роли»[1].

Режиссер-постановщик спектакля — это лицо, которое осуществляет постановку театрального, циркового, кукольного, эстрадного или прочего театрально-зрелищного представления.

Понятие дирижер не нашло своего подтверждения в гражданском законодательстве. В толковом словаре С. И. Ожегова и Н. Ю. Шведовой понятие дирижер подразумевает музыканта, управляющего оркестром или хором при исполнении музыкального произведения[2].

Статья 1314. Смежные права на совместное исполнение

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье вводится новый институт «авторского и смежного права» — смежные права на совместное исполнение. Смежные права на совместное исполнение относятся к коллективно принявшим участие в его создании членам коллектива исполнителей (это могут быть актеры, которые заняты в спектакле, оркестранты и т. д.) независимо от того, образует подобное исполнение нераздельное целое или объединяет имеющие независимое и самостоятельное назначение элементы.

1. В пункте 1 комментируемой статьи регламентировано общее назначение исполнительского состава.

Законодательно исполнение разделено:

– на целостное исполнение, когда исполнение составляет неразрывное целое, например, хоровое пение a *cappella* (т. е. без

[1] Письмо Минкультуры России от 17 декабря 2015 г. № 2631-03-1 «О присоединении Российской Федерации к Пекинскому договору по аудиовизуальным исполнениям» // URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_299478/?ysclid=ma72ri20pq649234499 (дата обращения: 02.05.2025).

[2] Толковый словарь русского языка... С. 162.

сопровождения музыкальных инструментов) или выступление вокально-инструментальной группы, в которой все артисты совместно и поют, и играют на различных музыкальных инструментах;

– исполнение, которое объединяет самостоятельные и независимые элементы, например, выступление певца в сопровождении оркестра.

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлено, что руководителю исполнительского состава принадлежит право осуществления смежных прав на коллективное творчество данного исполнительского состава. Если такого руководителя в коллективе нет смежные права на совместное исполнение реализовываются, по общему правилу, членами исполнительского состава совместно. Иное разделение и выбор ответственных за осуществление их смежных прав члены исполнительского коллектива могут установить соглашением между собой.

При этом, если их коллективное творчество образует неразделимое целое, ни один из членов исполнительского состава не может без достаточно веских аргументов запретить его использование.

В тех случаях, когда их коллективное творчество образуется из элементов, использовать которые можно автономно от других элементов, такой элемент коллективного исполнения, создавший его исполнитель может применить по личному усмотрению. Однако эта норма носит диспозитивный характер, и члены исполнительского коллектива могут установить соглашением между собой другие последствия или даже запретить исполнять отдельные элементы их коллективного творчества.

3. В пункте 3 комментируемой статьи определяется порядок взаимоотношений соисполнителей по вопросам разделения доходов от использования их коллективного творчества. Такой порядок устанавливается соглашением между всеми членами исполнительского коллектива. По общему правилу все доходы распределяются между всеми соисполнителями поровну, но соглашением между ними может быть установлено и распределение доходов иным образом, например, в долях.

4. В пункте 4 комментируемой статьи введено законодательное нововведение, в силу которого каждому из соисполнителей предоставлено право самостоятельно принимать меры в защиту собственных прав, в том числе и когда созданное соисполнителями их коллективное творчество образует неразрывное целое.

При нарушении одним действием исключительного права на результат интеллектуальной деятельности, который принадлежит

двум и более лицам (например, соавторам (ст. 1258ГК РФ) или исполнительской группе (ст. 1314ГК РФ), в ситуации обращения за защитой попранного права всех соисполнителей суд назначает общий размер компенсации за допущенное нарушение и распределяет взысканную компенсацию между обратившимися в равных долях (абз. 3 п. 3 ст. 1229 ГК РФ), если соглашением между ними не было запланировано иное.

Если в суд обратился один из соисполнителей при нераздельном со-исполнительстве и в отсутствие соответствующей доверенности от других соисполнителей, суд определяет помимо общего размера компенсации долю компенсации истца. При этом иные соисполнители сохраняют право на независимый собственный иск (п. 69 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1315. Права исполнителя

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи перечислены права исполнителя, к которым отнесены его имущественные и личные неимущественные права.

К имущественным правам исполнителя причисляется исключительное право на исполнение любыми разрешенными способами (см. коммент. к ст. 1317 ГК РФ).

К личным неимущественным правам исполнителя причисляются:

– право авторства — право исполнителя признаваться автором исполнения;

– право на имя — право единственного исполнителя на указание собственного имени или псевдонима на образцах фонограммы и в других случаях применения исполнения, право членов исполнительского коллектива (п. 1 ст. 1314 ГК РФ) на указание наименования такого коллектива, кроме случаев, когда характер применения исполнения не предоставляет возможности указать имя исполнителя или наименование исполнительской группы;

– право на цельность исполнения и постановки. Данное право защищает исполнение от любых искажений, то есть от внесения преобразований, которые ведут к искажению назначения или к нарушению целостности восприятия исполнения. Защите подлежат преобразования его записи, сообщений через вещательные организации,

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

а также общедоступного исполнения постановки спектакля. Право на цельность исполнения не запрещает исполнителю осуществить подражание его исполнению для пародирования.

2. В пункте 2 комментируемой статьи введено требование соблюдения прав авторов исполняемых произведений исполнителями при осуществлении собственных прав.

3. Согласно п. 3 комментируемой статьи признание и действие прав исполнителя осуществляется независимо от наличия и действия авторских прав на произведение, которое исполняется. Прежде аналогичное правило распространялось только на производные и составные произведения.

Запрещено регистрировать в качестве товарных знаков обозначения, которые тождественны псевдониму (п. 1 ст. 1265 и подп. 3 п. 1 ст. 1315 ГК РФ) или производному от него обозначению, портрету или факсимиле прославленного в Российской Федерации на день подачи прошения лица, не получив его разрешения (подп. 2 п.9 ст. 1483 ГК РФ) (Обзор судебной практики по делам, связанным с оценкой действий правообладателей товарных знаков[1]).

Статья 1316. Охрана авторства, имени исполнителя и неприкосновенности исполнения после смерти исполнителя

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье упорядочивается охрана авторства, имени исполнителя и неприкосновенности исполнения после смерти исполнителя.

1. Согласно п.1 комментируемой статьи охрана авторства, имени исполнителя и неприкосновенность самого исполнения не имеют каких-либо ограничений по срокам действия, или, другими словами, оберегаются бессрочно.

2. В пункте 2 комментируемой статьи подтверждено правомочие исполнителя указывать лицо, на которое он планирует возложить охрану авторства, своего имени и единства исполнения после собственной смерти.

Регулирование порядка назначения исполнителя завещания производится по правилам ст. 1134 ГК РФ, к нормам которой включена отсылка в п. 2 комментируемой статьи.

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2024. – № 2.

В соответствии с п. 1 ст. 1134 ГК РФ исполнителем завещания может быть назначен любой гражданин. Законодательно введены в связи с этим такое понятие, как «душеприказчик», которое равнозначно понятию «исполнитель завещания».

Согласно п. 1 ст. 1134 ГК РФ в качестве душеприказчика может быть назначено не только дееспособное физическое лицо — гражданин, апатрид и иностранец. Юридическое лицо также имеет право выступать в качестве исполнителя завещания.

Исполнителем завещания может быть как непосредственный наследник завещателя (по завещанию, наследственному договору или по закону), так, и лицо, которое не вошло в круг наследников.

Для признания гражданина исполнителем завещания, по общему правилу, необходимо его письменное согласие. Такое согласие дается как при жизни завещателя (собственноручная надпись гражданина на самом завещании или в приложенном к завещанию заявлении о его согласии быть исполнителем), так и в заявлении, которое может подать гражданин нотариусу в течение месяца со дня открытия наследства.

Гражданин узнает о возложенном на него завещателем поручении быть исполнителем его завещания только после открытия наследства. Если в течение месяца после этого он фактически приступил к исполнению завещания такой гражданин считается давшим согласие быть исполнителем завещания. Письменное подтверждение при этом не требуется.

Исполнитель завещания после открытия наследства может быть освобожден от полученных обременений исключительно в судебном порядке по его собственноручному заявлению или по иску других наследников.

Охрана имени исполнителя и целостности исполнения проводится его наследниками, их правопреемниками и прочими заинтересованными лицами если:

– недостаточно предписаний лица, назначенного исполнителем;

– лицо, назначенное исполнителем, отказалось осуществлять свои полномочия или умерло.

При переходе исключительного права в порядке наследования у его обладателей могут возникать и другие интеллектуальные права, которые имеют неимущественный характер. Объем этих прав определяет ГК РФ, в частности право разрешать включение в произведение переделок, сокращений или правок (ст. 1266ГК РФ), право

на оглашение произведения, если оно не обнародовано при жизни автора (ст. 1268ГК РФ). Кроме того, автор произведений и исполнений — в порядке, прописанном для назначения исполнителя завещания (ст. 1134ГК РФ), может дать указание лицу, на которое он после своей смерти возлагает охрану своего авторства, имени и цельности произведения (п. 2 ст. 1267 ГК РФ) либо охрану своего имени и цельности исполнения (п. 2 ст. 1316ГК РФ). Наследниками автора (исполнителя) или их правопреемниками (а равно прочими заинтересованными лицами) соответствующие полномочия реализовываются лишь при отсутствии подобных указаний наследодателя или в ситуации отказа назначенного автором (исполнителем) лица от их исполнения и после его смерти (п. 90 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1317. Исключительное право на исполнение

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье содержится понятие исключительного права на исполнение применительно к его исполнителю или другому правообладателю.

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлено, что исполнитель, вправе по своему усмотрению использовать принадлежащее ему исключительное право на исполнение любым не противоречащим закону образом. Такие действия исполнителя еще называются применением исключительного права на исполнение.

Принадлежность исключительного права на исполнение двум и более лицам совместно означает возможность любого правообладателя названного правомочия использовать исполнение по личному усмотрению. Все получаемые доходы от совместного использования исполнения правообладатели распределяют между собой поровну, однако соглашением между ними может быть установлено иное распределение доходов, например, в процентном соотношении.

Все прочие лица, которые не относятся к числу соисполнителей, не вправе без их разрешения применять исполнение. Все исключения из данного запрета могут быть установлены только в ГК РФ.

2. В пункте 2 комментируемой статьи перечисляются действия, которые законодательно признаются использованием исполнения:

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Первым в подп. 1 п. 2 комментируемой статьи выделено сообщение в эфир. Такое использование исполнения предполагает придание исполнению всеобщей известности через его передачу по радио или телевидению (в т. ч. путем ретрансляции), но не по кабелю.

Под сообщением в данной статье понимают любые действия, посредством которых исполнение стало доступным для акустического и (или) зрительного восприятия независимо от его фактического осознания зрителями и слушателями.

Когда исполнения передается в эфир с использованием спутника под его сообщением понимают прием сигналов с наземной станции на спутник и передачу сигналов со спутника и доведение исполнения таким образом до всеобщего сообщения независимо от его фактического осознания зрителями и слушателями.

Сообщением в эфир признается и сообщение закодированными сигналами, если средства дешифрования предоставляет организация эфирного вещания широкому кругу лиц или подобное происходит с ее согласия.

Вторым в подп. 2 п. 2 комментируемой статьи выделено сообщение по кабелю. Такое использование исполнения предполагает придание исполнению всеобщей известности через его передачу по радио или телевидению через кабель, провод, оптическое волокно или аналогичные средства (в т. ч. путем ретрансляции).

Третьим в подп. 3 п. 2 комментируемой статьи выделено доведение исполнения до всеобщего сообщения. Такое использование исполнения предполагает придание исполнению всеобщей известности за счет организации доступа каждого заинтересованного лица к нему из любого места и в любое время по собственному выбору.

Четвертым в подп. 4 п. 2 комментируемой статьи выделена запись исполнения. Такое использование исполнения предполагает придание исполнению известности через фиксацию звуков и (или) изображения или их отображений техническими устройствами в произвольном физическом виде, дающим возможность реализовывать их многократно.

Пятым в подп. 5 п. 2 комментируемой статьи выделено воссоздание записи исполнения. Такое использование исполнения предполагает придание исполнению известности через переработку единственного образца ее записи или его части в любом физическом виде

путем ее абсолютного копирования, в т. ч. и запись исполнения на электронный носитель, например, в память ЭВМ.

Тем не менее, кратковременную запись исполнения, которая характеризуется непостоянным или случайным свойством и составляет неотъемлемую и значительную часть технологического процесса, не считают воспроизведением. Особенно, если единственная цель такой записи — это ее правомерное использование или передача информационным посредником исполнения в информационно-телекоммуникационной сети третьим лицам, при условии, что такая запись экономически несамостоятельна.

Шестым в подп. 6 п. 2 комментируемой статьи выделено распространение записи исполнения. Такое использование исполнения предполагает придание исполнению известности через ее продажу или другое отчуждение ее образца, в виде ее дубликата на произвольном физическом носителе.

Седьмым в подп. 7 п. 2 комментируемой статьи выделены действия, осуществляемые по поводу записи исполнения и прописанные подп. 1–3 п. 2 комментируемой статьи. Такое использование исполнения предполагает придание исполнению известности через ее сообщение в эфир, по кабелю или доведение исполнения до всеобщего сведения.

Восьмым в подп. 8 п. 2 комментируемой статьи выделено любое сообщение записи при содействии технических средств. Такое использование исполнения предполагает придание исполнению известности в месте, которое открыто для беспрепятственного посещения, или в месте, где находится большое число лиц, не относящихся к обыкновенному кругу семьи, независимо как воспринимают запись в месте ее сообщения.

Девятым в подп. 9 п. 2 комментируемой статьи выделен прокат образца или экземпляров записи исполнения. Такое использование исполнения предполагает придание исполнению известности через вверение образца исполнения или фонограммы во временное пользование для излечения прямой или сопутствующей выгоды.

Десятым в подп. 10 п. 2 комментируемой статьи выделено общедоступное исполнение постановки спектакля. Такое использование исполнения предполагает придание исполнению известности через представление постановки в живом исполнении или с помощью технических средств, в месте, которое открыто для беспрепятственного

посещения, или в месте, где находится большое число лиц, не относящихся к обыкновенному кругу семьи, независимо как воспринимают постановку спектакля в месте ее исполнения.

4. В пункте 3 комментируемой статьи перечисляются изъятия в исключительном праве на исполнение. Эти исключения относятся к воспроизведению, сообщению в эфир или по кабелю и общедоступному исполнению записи исполнения в случаях, когда такая запись была произведена с согласия исполнителя, а ее воспроизведение, сообщение в эфир или по кабелю либо общедоступное исполнение проводится в тех же целях, для которых было получено согласие исполнителя при записи исполнения. В отношении всех перечисленных выше действий исключительное право на исполнение не подлежит распространению.

5. В пункте 4 комментируемой статьи введены правовые последствия заключения договора на создание аудиовизуального образца. Договор заключают исполнитель и изготовитель, который планирует создать аудиовизуальный образец. В силу этого договора передаются права на применение исполнения в составе аудиовизуального образца. При этом согласие исполнителя на отдельное использование звучания или обрисовки, зафиксированных в аудиовизуальном образце, должно быть прямо показано в договоре.

6. В пункте 5 комментируемой статьи включена отсылка к п. 2 ст.1315 ГК РФ, регулирующего осуществление исполнителями собственных прав с соблюдением прав авторов произведений, которые они исполняют. Эти правила должны применяться и лицом, которое использует исполнение, но не является его исполнителем., т. е. он также обязан соблюдать права авторов произведений, которые он исполняет.

С 1 января 2018 года перечень правомочий режиссера-постановщика на исполнение дополнен правом на общедоступное исполнение постановки спектакля, т. е. показ постановки в живом исполнении или при содействии технических средств, в месте, которое открыто для беспрепятственного посещения, или в месте, где находится большое число лиц, не относящихся к обыкновенному кругу семьи, независимо как воспринимают постановку спектакля в месте ее исполнения (подп. 10 п. 2 ст. 1317 ГК РФ в редакции ФЗ от 28 марта 2017 года № 43ФЗ[1]).

[1] СЗ РФ. – 2017. – № 14. – Ст. 2002.

При этом, если первое общедоступное исполнение спектакля осуществлено до 1 января 2018 года с согласия режиссера-постановщика, то осуществление общедоступного исполнения спектакля после указанной даты может быть запрещено лишь в условиях договора (ч. 2 ст.2 Федерального закона № 43-ФЗ).

Порядок подсчета периода действия исключительного права режиссера-постановщика спектакля на постановку, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором осуществлено первое общедоступное исполнение постановки режиссера-постановщика (абз. 2 п. 1 ст. 1317 ГК РФ в редакции ФЗ № 43-ФЗ[1]*), применяется к спектаклям, первое общедоступное исполнение которых прошло после 31 декабря 2017 года* (п. 31 постановления Пленума ВС РФ № 10[2]).

Статья 1318. Срок действия исключительного права на исполнение, переход этого права по наследству и переход исполнения в общественное достояние

КОММЕНТАРИЙ

1. В комментируемой статье согласовывается последовательность исчисления периода действия исключительного права на исполнение и постановку, упорядочивается переход этого права по наследству и переход исполнения в общественное достояние.

Срок или период действия исключительного права крайне важен для разрешения возникающих вопросов в любой сфере деятельности. Общие положения о сроках регулируются нормами ст. 190–194 ГК РФ.

Положения комментируемой статьи вводят дополнительные и специальные сроки исключительного права на исполнение, которое работает в течение всей продолжительности жизни исполнителя или режиссера-постановщика. Дополнение к общему сроку заключается в следующем:

– наименьшая длительность такого срока не должна быть короче, чем 50 лет;

– течение срока начинается с 1 января года, который начинается за годом осуществления артистом-исполнителем или дирижером первого исполнения (это может быть первая запись исполнения, эфирное сообщение, доведение до всеобщего сообщения), а режиссером-постановщиком спектакля — первого общедоступного исполнения его постановки.

[1] СЗ РФ. – 2017. – № 14. – Ст. 2002.

[2] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Таким образом, в дополнении к общему сроку определено начало течения периода, в котором будет действовать исключительное право на исполнение. Для отдельных категорий лиц такой период действия всегда будет иметь различие.

2. В пункте 2 комментируемой статьи введено правило, увеличивающее срок действия исключительного права репрессированного и посмертно впоследствии реабилитированного лица, который считается исполнителем. Течение срока действия исключительного права на исполнение для таких лиц начинает исчисляться исчисляются с 1 января года, который начинается следом за годом прошедшей реабилитации исполнителя.

3. В пункте 3 комментируемой статьи введено правило, увеличивающее срок действия исключительного права исполнителей, работавших во время Великой Отечественной войны или участвовавших в ней. Такой срок увеличивается на четыре года и составляет не 50, а 54 года. Начало его течения рассчитывается по общим правилам.

4. В пункте 4 комментируемой статьи введено правило перевода остаточной части срока действия исключительного права на исполнение к наследникам исполнителя. Длительность остаточной части срока не может превышать пределов сроков, указанных в п. 1–3 комментируемой статьи.

5. В пункте 5 комментируемой статьи введено правило, регламентирующее переход исполнения в общественное достояние.

Такой переход, по общему правилу, возможен, когда действие исключительного права на исполнение прекратит свое действие.

Перешедшее в общественное достояние исполнение не остается без охраны (авторство, имя автора и цельность творения продолжают охраняться), его положение гражданском обороте регулируется по правилам п. 2 ст. 1282 ГК РФ, т.е. любое лицо может его свободно использовать. Для этого ему нет необходимости получать разрешение или выплачивать после его использования авторское поощрение правообладателю.

С 1 января 2018 г. список правомочий, входящих в исключительное право режиссера-постановщика на исполнение, дополняется правом на общедоступное исполнение постановки спектакля, т. е. в живом исполнении или с использованием технических средств,

в общедоступном месте (подп. 10 п. 2 ст. 1317 ГК РФ в редакции Федерального закона от 28 марта 2017 года № 43-ФЗ[1]).

При этом, если первое общедоступное исполнение спектакля осуществлено до 1 января 2018 года с согласия режиссера-постановщика, то осуществление общедоступного исполнения спектакля после указанной даты может быть запрещено лишь условиями договора (ч. 2 ст.2 ФЗ № 43-ФЗ).

Порядок расчета периода действия исключительного права режиссера-постановщика спектакля на постановку, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором осуществлено первое общедоступное исполнение постановки (абз. 2 п. 1 ст. 1317 ГК РФ в редакции ФЗ № 43-ФЗ), применяется к спектаклям, первое общедоступное исполнение которых осуществлено после 31 декабря 2017 года (п. 31 постановления Пленума ВС РФ № 10[2]).

Статья 1319. Обращение взыскания на исключительное право на исполнение и на право использования исполнения по лицензии

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье разъясняются положения об адресации взыскания на исключительное право на исполнение и на право использования исполнения по лицензии.

1. В пункте 1 комментируемой статьи вводится запрет обращать взыскание на принадлежащее исполнителю исключительное право на исполнение.

Вместе с тем, законодатель перечисляет случаи, когда разрешено производить взыскание. Разрешение касается:

– договора залога, заключенного исполнителем и предметом которого является представленное в договоре и принадлежащее исполнителю исключительное право на конкретное исполнение;

– прав требования исполнителя к иным лицам по договорам о передаче исключительного права на исполнение и по лицензионным договорам;

– доходов, которые получены от применения исполнения;

– исключительного права, принадлежащего не самому исполнителю, а иному лицу, и на право применения исполнения, которое принадлежит лицензиату.

[1] СЗ РФ. – 2017. – № 14. – Ст. 2002.

[2] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Перечисленные разрешения переходят на наследников исполнителя, их наследников и так далее в границах периода действия исключительного права.

2. В пункте 2 комментируемой статьи закреплено преимущественное право приобретения исполнителем принадлежащего лицензиату права использования, если исполнение продается с общедоступных торгов в целях обращения взыскания на это право.

Отличительные признаки и порядок заключения договоров на общедоступных торгах, которые проводятся в форме аукциона или конкурса, раскрываются в положениях ст. 447–449 ГК РФ.

Победителем торгов на аукционе является лицо, которое предложило наиболее значительную цену, а по конкурсу — лицо, предложившее лучшие условия по заключению конкурсной комиссии.

Именно обладатель реализуемого имущественного права определяет форму торгов, если иное не установлено законом.

Выигравший торги приобретает исключительное право в силу договора об отчуждении исключительного права на исполнение.

В соответствии с абз. 2 п. 1 ст. 1284, абз. 2 п. 1 ст. 1319 ГК РФ на исключительное право, принадлежащее не самому автору (исполнителю), а другому лицу, и на право использования исполнения, принадлежащее лицензиату, может быть обращено взыскание. При рассмотрении споров о правомерности его обращения, надлежит учитывать, что при такой адресации взыскания согласия лицензиара не требуется. Автор имеет лишь преимущественное право приобретения принадлежащего лицензиату права использования его авторского труда при продаже его с общедоступных торгов в целях обращения взыскания (п. 102 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1320. Исполнение, созданное в порядке выполнения служебного задания

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье урегулированы положения об исполнении служебного задания, корреспондирующие к правилам ст. 1295 ГК РФ.

Применительно к комментируемой статье авторские права на исполнение, которое создавалось в пределах, поставленных для

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

работника (исполнителя) трудовых обязанностей, в том числе прав на созданное в таком порядке совместное исполнение, принадлежат автору этого служебного исполнения.

Обладателем исключительного права на служебное исполнение может выступать:

– работодатель, если в трудовом или гражданско-правовом договоре между ним и автором не описано иное;

– автор, если работодатель в течение трех лет после передачи в его распоряжение служебного исполнения, не начнет его использование, не передаст исключительное право на него иному лицу или не сообщит автору о сохранении исполнение в тайне.

Автор может рассчитывать на вознаграждение, если работодатель в течение трех лет после передачи в его распоряжение служебного исполнения:

– начал его использование;

– передал исключительное право иному лицу;

– принял решение о сохранении служебного исполнения в тайне и уведомил об этом автора.

В условиях договора с работником работодатель определяет величину поощрения, обстоятельства и последовательность его выплаты. При возникновении спорных вопросов, затрагивающих поощрение, стороны разрешают их в суде.

Если исключительное право на служебное исполнение принадлежит автору, у работодателя появляются следующие правомочия:

– применять исполнение обусловленными целью служебного задания способами, не выходя за пределы, следующие из задания;

– объявить о подобном исполнении, если в договоре не установлен на такие действия запрет.

При этом право автора использовать служебное исполнение способом, не обусловленным целью служебного задания, а также хотя бы и способом, обусловленным целью задания, но за пределами, вытекающими из задания работодателя, не ограничивается.

Работодатель имеет право самостоятельно при использовании служебного исполнения указывать собственное имя или наименование либо добиваться такого указания от автора.

Статья 1321. Действие исключительного права на исполнение на территории Российской Федерации

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье предоставляться интерпретация действия исключительного права на исполнение на территории Российской Федерации.

Охрана исключительного права исполнителя действует, если оно соответствует критериям, определенным в комментируемой статье. В первую очередь, учитываются такие критерии, как гражданство, место исполнения, закрепление в фонограмме (см. коммент. к ст. 1328 ГК РФ), включение в сообщение в эфир или по кабелю (см. коммент. к ст. 1332 ГК РФ).

В комментируемой статье определено, что исключительное право на исполнение функционирует на территории России в иных случаях, только непосредственно установленных международными договорами, которые заключила Российская Федерация.

При этом предоставление охраны смежным правам иностранных физических и юридических лиц — правообладателей в странах — участницах международных договоров допускается при соблюдении одновременно таких обстоятельств:

– объекты смежных прав не переходили в общественное достояние в стране их происхождения;

– объекты смежных прав не перешли в общественное достояние в Российской Федерации (п. 4 ст. 1256 ГК РФ).

§ 3. Право на фонограмму

Статья 1322. Изготовитель фонограммы

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье вводится значение понятия «изготовитель фонограммы», в соответствии с которым изготовителем фонограммы признают лицо, которое инициировало и приняло на себя ответственность за первичную звуковую запись исполнения или иных звуков либо их отображений, под которыми понимается их представление в цифровом виде, для преобразования которого в воспринимаемую слухом форму необходимо использование соответствующих технических средств. При отсутствии доказательств иного изготовителем

фонограммы признается лицо, чье имя или наименование показано обычным способом на образце фонограммы и (или) его упаковке либо другим способом по правилам ст. 1310 ГК РФ, регулирующим специфику расположения информации о смежном праве.

Изготовителем фонограммы может быть как юридическое, так и физическое лицо, которое по своей инициативе производит запись звуков исполнения и принимает на себя обязательность за их запись.

Изготовитель фонограммы претворяет в жизнь собственные права только в пределах тех прав, что получены им по договору с исполнителями и авторами произведений, которые занесены на фонограмму.

Для оповещения о себе изготовитель фонограммы имеет право проставить знак охраны смежных прав либо указать свое имя (наименование) на образце фонограммы или ее упаковке. Информацию об изготовителе фонограммы можно узнать не только из непосредственно изложенного на ее физическом носителе, но и из имеющихся приложений к фонограмме, через оповещение в эфире или по кабелю либо доведения этого объекта до всеобщего сведения. Такая информация может содержаться и в цифровом коде, применяемом в современных технических устройствах, позволяющих ее распознать и ознакомиться с содержанием закодированной информация (ст. 1310 ГК РФ).

По общему правилу маркировка знаком охраны смежных прав это право, но не обязанность владельцев охраняемых смежных прав. Отсутствие такого знака не лишает их владельцев самих смежных прав, которые им принадлежат (см. коммент. к ст. 1305 ГК РФ).

Статья 1323. Права изготовителя фонограммы

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье закреплены права изготовителя фонограммы, которые носят не только имущественный, но и личный неимущественный характер.

1. В пункте 1 комментируемой статьи приводится список принадлежащих изготовителю фонограммы прав. В их число отнесены:

– исключительное право на фонограмму (см. коммент. к ст. 1324 ГК РФ);

– право указывать на экземплярах фонограммы и (или) их упаковке собственное имя или наименование. Данное право реализуется посредством обозначения знака правовой охраны (см. коммент. к ст. 1305 ГК РФ);

– право защищать фонограмму от искажения в процессе ее использования (см. коммент. к ст. 1266, 1316 ГК РФ);

– право оглашать фонограмму. Данное право подразумевает исполнение действия, впервые делающего фонограмму доступной для всеобщего сообщения. Такие действия могут быть выражены в ее опубликовании, общедоступном показе или исполнении, сообщении в эфир или по кабелю либо другим способом. Опубликование или как его еще называют «выход в свет» подразумевает выпуск в обращение образцов фонограммы с согласия лица, которое ее изготовило, в количестве, которое считается достаточным, чтобы удовлетворить разумные потребности слушателей.

2. В пункте 2 комментируемой статьи зафиксирована обязывающая изготовителя фонограммы норма, с учетом которой изготовитель обязан соблюдать права авторов произведений и права исполнителей, когда он, используя их творческий труд, осуществляет собственные права создавая фонограмму.

3. В пункте 3 комментируемой статьи признание и действие прав изготовителя фонограммы осуществляется независимо от наличия и действия авторских прав на произведение, которое исполняется и прав исполнителей, который осуществляет это исполнение. Прежде аналогичное правило распространялось только на производные и составные произведения.

4. В пункте 4 комментируемой статьи регламентирован срок действия права указывать на образцах фонограммы и (или) их упаковке собственного имени или наименования и права защищать фонограмму от искажения. Названные права действуют и охраняются пожизненно для гражданина либо до прекращения юридического лица, которые соответственно являются изготовителями фонограммы.

Изготовитель фонограммы (п. 2 ст. 1323 ГК РФ) не имеет право независимо использовать фонограмму либо передать права на ее использование третьим лицам пока не заключит соответствующий договор с обладателями прав на охраняемые произведение и исполнение, которые записаны на фонограмму. Договоры могут быть заключены как до, так и после изготовления фонограммы, но обязательно ранее начала ее использования.

При использовании фонограммы изготовитель не вправе выходить за рамки условий использования, которые ему предоставили обладатели прав на произведение и исполнение (обзор судебной практики

рассмотрения гражданских дел, связанных с нарушением авторских и смежных прав в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»[1]).

Статья 1324. Исключительное право на фонограмму

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье раскрывается понятие исключительного права на фонограмму применительно к изготовителю фонограммы или иному правообладателю.

1. В пункте 1 комментируемой статьи содержится отсылка на ст. 1229 ГК РФ (см. коммент. к ней), в которой определены правомочия лица, обладающего исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации любым не противоречащим закону способом. Схожие права имеются и у лица, которое изготавливает фонограммы. Законодатель акцентирует внимание на праве лица, которое изготавливает фонограммы. Изготовитель осуществляет распоряжение принадлежащим ему исключительным правом на фонограмму самостоятельно.

2. В пункте 2 комментируемой статьи перечисляются действия, признаваемые использованием фонограммы.

Первое — это общедоступное исполнение. В качестве общедоступного исполнения понимается любое сообщение фонограммы техническими средствами в открытом для беспрепятственного посещения месте. Также сообщение может происходить в месте, где присутствуют лица, не принадлежащие к обыкновенному кругу семьи, независимо от того, воспринята фонограмма в месте ее сообщения.

Второе — это сообщение в эфир. В качестве сообщения в эфир понимается такое общедоступное сообщение фонограммы, которое может быть получено в результате ее передачи по радио или телевидению (в т. ч. путем ретрансляции), но без использования для этого кабеля.

Законодателем приводит интерпретацию сообщения в эфир — это:

– всякое действие, применение которого делает фонограмму доступной для слухового восприятия независимо от ее фактического восприятия публикой,

– принятие сигналов с наземной станции на спутник и передача их со спутника, применение которых делает фонограмму доступной

[1] URL: https://www.vsrf.ru/documents/all/33621/ (дата обращения: 18.12.2024).

для всеобщего сообщения независимо от ее фактического приема слушателями;

– уведомление закодированными сигналами, если средства декодировки предоставлены организацией эфирного вещания или с ее согласия.

Третье — это сообщение по кабелю. В качестве сообщения по кабелю понимается такое общедоступное сообщение фонограммы, которое может быть получено в результате ее передачи по радио или телевидению при содействии кабеля (в т. ч. путем ретрансляции). Под кабелем для целей комментируемой статьи понимается провод, оптическое волокно или аналогичное средство.

Четвертое — это доведение фонограммы до всеобщего сообщения. Довести фонограмму до всеобщего сообщения можно путем предоставления любому лицу доступа к фонограмме, которое он может по собственному выбору осуществить из любого места и в любое время;

Пятое — это воспроизведение. Воспроизведение предполагает такую переработку образца фонограммы или ее части, который можно разместить на любом вещественном носителе, в т. ч. электронном для размещения записи в памяти ЭВМ.

Тем не менее, кратковременную запись фонограммы, которая характеризуется непостоянным или случайным свойством и составляет неотъемлемую и значительную часть технологического процесса, не считают ее воспроизведением. Особенно, если единственная цель такой записи — это ее правомерное использование или передача информационным посредником фонограммы в информационно-телекоммуникационной сети третьим лицам, при условии, что такая запись экономически несамостоятельна.

Шестое — это распространение фонограммы. Способы распространения законодателем названы следующие: продажа или иное отчуждение образца или его экземпляров, которые представляющих собой копию фонограммы на любом физическом носителе.

Седьмое — это импорт образца или экземпляров фонограммы в целях распространения, не исключая экземпляры, которые изготовили с разрешения правообладателя.

Восьмое — это прокат образца и экземпляров фонограммы.

Девятое — это переработка фонограммы, в результате которой появляется новый объект смежных прав.

3. В пункте 3 комментируемой статьи закреплено правомочие лица, которое правомерно осуществляло переработку фонограммы, приобрести смежное право на ее результат, т. е. на переработанную фонограмму.

4. В пункте 4 комментируемой статьи включена отсылочная норма к п. 2 ст. 1323 ГК РФ, правила которой требующие соблюдения права авторов исполняемых произведений исполнителями при осуществлении собственных прав, должны применяться лицом, которое не является изготовителем фонограммы, при ее использовании.

Предложение к продаже экземпляра фонограммы, совершенное предпринимателем, который продает товары в розницу, следует считать использованием исключительных прав на фонограмму в форме распространения (постановление Двадцатого арбитражного апелляционного суда от 30.03.2010 г. по делу № А54-3816/2009С17[1]).

Статья 1325. Распространение оригинала или экземпляров опубликованной фонограммы

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье введены правила распространения образца или экземпляров фонограммы, которая была правомерно введена в оборот на территории нашей страны.

Введение в гражданский оборот на территории Российской Федерации образца или экземпляров фонограммы допускается путем их продажи или другого отчуждения.

В комментируемой статье установлено, что после продажи или другого отчуждения переданные экземпляры или непосредственно фонограмма могут быть распространены без согласия обладателя исключительного права на такую фонограмму и без выплаты ему поощрения.

Статья 1326. Использование фонограммы, опубликованной в коммерческих целях

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи зафиксировано исключение из общего права на фонограмму. Данное исключение позволяет

[1] постановление Двадцатого арбитражного апелляционного суда от 30.03.2010 г. по делу № А54-3816/2009С17 // СПС «КонсультантПлюс». – URL: https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=RAPS020&n=3170#Fr3y3kUovJkHck5P1 (дата обращения: 02.05.2025).

без разрешения обладателя исключительного права на фонограмму и обладателя исключительного права на зафиксированное в этой фонограмме исполнение производить:

– общедоступное исполнение фонограммы, которая была опубликована в коммерческих целях, т. е. для извлечения от ее исполнения прибыли;

– передачу фонограммы в эфир или по кабелю.

При этом акцентируется внимание на том, что главным условием выполнения такого исключения выступает выплата вознаграждения обладателям исключительного права на фонограмму и на зафиксированное в ней исполнение.

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлено, что организации по управлению правами на коллективной основе собирают с пользователей поощрение, назначенное п. 1 коммент. статьи, и распределяют его. Условием для совершения подобных действий выступает наличие государственной аккредитации названной организации на осуществление соответствующих видов деятельности (см. коммент. к ст.1244 ГК РФ).

3. В пункте 3 комментируемой статьи устанавливается порядок разделения поощрения между правообладателями: вся полученная сумма делится поровну между исполнителями и изготовителями фонограмм.

Также в пункте 3 комментируемой статьи уточнено, что распределение поощрения между конкретными исполнителями, изготовителями фонограмм проводится пропорционально фактическому использованию соответствующих фонограмм.

Размеры поощрения, а также порядок сбора, распределения и выплат может устанавливаться Правительством Российской Федерации. Так, согласно действующего на текущий момент времени постановления Правительства Российской Федерации от 29 декабря 2007 г. № 988 «сбор поощрения за общедоступное исполнение, а также за сообщение в эфир или по кабелю фонограммы, которая опубликована в коммерческих целях, распределение и его выплата обладателям исключительных прав на зафиксированные в этой фонограмме исполнения, а также обладателям исключительных прав на фонограммы проводится организациями по управлению правами исполнителей и изготовителей фонограмм на коллективной основе, у которых имеется государственная аккредитация на осуществление

соответствующих видов деятельности. Выплата поощрения получателям проводится аккредитованной организацией в сроки, установленные уставом данной организации, но не реже четырех раз в год»[1].

Ранее размер вознаграждения и условия его выплат определяли в соглашении между пользователем фонограммы или объединениями (ассоциациями) таких пользователей, с одной стороны, и организациями, которые управляют правами производителей фонограмм и исполнителей, с другой стороны. При недостижении соглашения размер и условия выплаты вознаграждения определяет специально уполномоченный орган Российской Федерации.

4. В пункте 4 комментируемой статьи введена обязанность пользователей фонограмм готовить и передавать отчеты об использовании фонограмм, а также иные сообщения и документы, необходимые для сбора и распределения поощрения в организацию по управлению правами на коллективной основе. Ответственности за их непредоставление законодателем не установлено.

Право на вознаграждение сохраняется у автора, исполнителя, лиц, изготовивших фонограмму или аудиовизуальное произведения, и тогда, когда исключительное право им не принадлежит и даже если оно ограничено (например, ст. 1245, 1263, 1326 ГК РФ) (п. 36 постановление Пленума ВС РФ № 10[2]).

Статья 1327. Срок действия исключительного права на фонограмму, переход этого права к правопреемникам и переход фонограммы в общественное достояние

КОММЕНТАРИЙ

1. Пункт 1 комментируемой статьи вводит общее правило, согласно которому исключительное право на фонограмму функционирует в течение пятидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом осуществления ее записи. Если в течении указанных 50 лет эта фонограмма не будет обнародована срок действия ее исключительных прав закончится 31 декабря в 50-том году.

[1] Об утверждении Правил сбора, распределения и выплаты вознаграждения исполнителям и изготовителям фонограмм за использование фонограмм, опубликованных в коммерческих целях : постановление Правительства Российской Федерации от 29 декабря 2007 г. № 988 // СЗ РФ. – 2008. – № 2. – Ст. 112.

[2] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

При обнародовании фонограммы в течение пятидесяти лет после осуществления ее записи исключительное право на фонограмму продолжит свое действие в течение следующих пятидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом ее обнародования.

2. В пункте 2 комментируемой статьи указано, что при переходе исключительного права на фонограмму к другим лицам по наследственному правопреемству (наследники и другие правопреемники лица ее изготовившего), оно будет продолжать действовать в пределах оставшейся части срока, указанного в п. 1 комментируемой статьи.

Этот переход права к наследникам вызван потенциально весьма длительным предельным сроком действия исключительного права на фонограмму. Как нетрудно было подсчитать, что этот предельный срок для фонограммы, которая будет обнародована в последний 50-тый год после осуществления ее записи, может составить 100 лет, начинав течь с 1 января года, следующего за годом осуществления записи, и увеличившись еще на 50 лет после года обнародования.

3. В пункте 3 комментируемой статьи введено общее условие перехода фонограммы в общественное достояние — прекращение действия исключительного права на фонограмму.

Фонограмма, перешедшая в общественное достояние, может беспрепятственно использоваться любым лицом без чьего-либо согласия или разрешения и без авторских выплат. При этом охраняются авторство, имя автора и ее цельность.

Переход фонограммы в общественное достояние может произойти и в случае смерти (прекращения) правообладателя, если какие-либо наследники по любому основанию наследования: отсутствуют, не имеют права наследовать, отстранены от наследования, не приняли наследства, отказались от наследства, не указав в чью пользу (для юридического лица — при отсутствии правопреемников).

Согласно п. 3 ст. 1282 ГК РФ необнародованная фонограмма, которая перешла в общественное достояние, может быть обнародована любым лицом, если только ее оглашение не противоречит воле автора, недвусмысленно проявленной им в письменной форме (в завещании, письмах, дневниках и т. п.). При этом у гражданина, который правомерно обнародовал такую фонограмму, появляются права, смежные с авторскими.

Статья 1328. Действие исключительного права на фонограмму на территории Российской Федерации

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье упорядочивается действие исключительного права на фонограмму на территории Российской Федерации.

1. Охраняемые законом исключительные права признаются за их субъектами при наличии ряда дополнительных условий. В частности, исключительные права на фонограмму признаются за изготовителем фонограммы, если:

– ее изготовителем выступает гражданин Российской Федерации или российское юридическое лицо. Данное положение исходит из того, что изготовитель фонограммы является гражданином России в момент изготовления фонограммы;

– фонограмма обнародована или ее экземпляры впервые общедоступно были распространены на территории Российской Федерации. Слово «впервые» употребляется для отделения охраняемых фонограмм от неохраняемых;

– в иных случаях, которые определены в международных договорах Российской Федерации.

В числе международных договоров Российской Федерации, предусматривающих охрану прав изготовителей фонограмм, следует назвать Международную конвенцию об охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций[1] и Конвенцию об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм[2]. Россия участвует в обеих Конвенциях.

§ 4. Право организаций эфирного и кабельного вещания

Статья 1329. Организация эфирного или кабельного вещания

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье вводится дефиниция организации эфирного или кабельного вещания. Исходя из предоставленной дефиниции данная организация является юридическим лицом, которое независимо определяет содержание радио- и телепередач (совокупность звуков и (или) изображений или их отображений) и осуществляет их

[1] Бюллетень международных договоров. – 2005. – № 7.

[2] Бюллетень международных договоров. – 1999. – № 8.

сообщение в эфир или по кабелю собственными силами или при помощи третьих лиц.

Под организацией вещания понимают радио-, телестудии и другие похожие организации, которые распространяют звучания, описания, их отображения через беспроводную связь (организации эфирного вещания) или через кабель, провод, оптическое волокно, аналогичные средства (организации кабельного вещания).

Возможность вещательных организаций независимо устанавливать содержание радио- и телепередач (ст. 1329 ГК РФ) подразумевает ее самостоятельность при отборе предлагаемых ею программ, но не предполагает права этой организации беспрепятственно использовать произведения любым способом (в т. ч. путем переработки, использования в составе сложного объекта) и в любой форме без разрешения на это правообладателя.

Сообщение в эфир, переработка и использование произведения в составе сложного объекта являются самостоятельными способами его использования (ст. 1270ГК РФ) и требуют получения необходимого разрешения у правообладателя (п. 113 постановление Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1330. Исключительное право на сообщение радио- или телепередач

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье приводится интерпретация исключительного права организаций эфирного и кабельного вещания на сообщение радио- или телепередач.

1. В пункте 1 комментируемой статьи содержится отсылка на ст. 1229 ГК РФ (см. коммент. к ней), в которой определены правомочия лица, обладающего исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации любым не противоречащим закону способом. Схожие права имеются и у организации эфирного или кабельного вещания, подготавливают к трансляции сообщения для радио- или телепередач. Законодатель акцентирует внимание на праве организации, которая готовит эти сообщения. Названные организации осуществляют распоряжение принадлежащим им исключительным правом на сообщение радио- или телепередачи самостоятельно.

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

2. В пункте 2 комментируемой статьи перечисляются действия, признаваемые использованием сообщения радио- или телепередачи (вещания).

Первое — это непосредственно сама запись такого сообщения. В качестве записи понимается фиксация изображений и (или) акустических сигналов или их отображений с использованием технических средств в любой физической форме, которую неоднократно повторить при помощи тех же технических средств;

Второе — это воссоздание записи сообщения радио- или телепередачи. В качестве воссоздания записанного сообщения понимают переработку его образца в любую физическую форму. Переработка записи, внесенная на электронный носитель (например, в память ЭВМ), также считается воссозданием. В то же время воссозданием не считается краткосрочная запись, которая имеет неустойчивый или случайный характер, экономически не самостоятельна и составляет неотъемлемую и важнейшую часть технологического процесса для правомерного использования воссоздаваемого сообщения информационным посредником в информационно-телекоммуникационной сети с третьими лицами.

Третье — это распространение сообщения. Под распространением понимается его продажа либо другое отчуждение примера записи воссозданного сообщения передачи.

Четвертое — это ретрансляция. В качестве такого способа использования сообщения понимается прием и синхронное оповещение через эфир (с использованием спутника) или кабель передачи в полном объеме или частично организаций эфирного или кабельного вещания.

Пятое — это доведение передачи до всеобщего сведения. В качестве такого способа использования сообщения понимается обеспечение свободного доступа любому лицу из любого места и в любое время по собственному выбору.

Шестое — это общедоступное исполнение. В качестве такого способа использования сообщения понимается любая передача сообщения техническими средствами в местах с платным входом независимо от восприятия сообщения одновременно с другим сообщением.

Седьмое — это прокат образца и экземпляров записи сообщения радио- или телепередачи.

3. *Пункт 3 комментируемой статьи утратил силу с 1 октября 2014 г. в связи с принятием ФЗ от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ*[1].

[1] СЗ РФ. – 2014. – № 11. – Ст. 1100.

4. В пункте 4 комментируемой статьи производится отсылка к ограничительным нормам п. 3 ст. 1317 ГК РФ, в силу которой исключительное право на исполнение не подлежит распространению на любые действия с записью исполнения если ее произвели при согласии исполнителя, если эти действия производят с той же целью, для которой было получено согласие исполнителя при его записи.

5. В пункте 5 комментируемой статьи зафиксировано правило, требующее соблюдения права авторов исполняемых произведений, прав исполнителей, а в соответствующих случаях — обладателей прав на фонограмму и прав других организаций организациями эфирного и кабельного вещания при осуществлении собственных прав.

6. В пункте 6 комментируемой статьи указано, что признание и действие прав организаций эфирного или кабельного вещания происходит самостоятельно и независимо от того имеются и действуют в данный период времени авторские права, права исполнителей и права на фонограмму. Например, использование в радио- и телепередачах, перешедших в общественное достояние (а значит не охраняемых авторским правом) произведений или исполнений певцов само по себе не мешает появлению смежного права организаций эфирного и кабельного вещания на такие передачи.

При применении подп. 6 п. 2 ст. 1330ГК РФ, поясняющего, что понимается под использованием сообщения радио- или телепередачи (вещания) судам следует учитывать: такие сообщения в местах с бесплатным входом, т. е. свободных для посещения, не входит в состав исключи-тельного права организации эфирного или кабельного вещания, которые их собрались использовать, и может осуществляться без разрешения от такой организации (п. 114 постановление Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1331. Срок действия исключительного права на сообщение радио- или телепередачи, переход этого права к правопреемникам и переход сообщения радио- или телепередачи в общественное достояние

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье дается истолкование последовательности расчета периода действия исключительного права на сообщения передач, переход права к правопреемникам, а сообщений в общественное достояние.

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

1. В пункте 1 комментируемой статьи определено, что начало течения срока исключительного права на сообщение радио- или телепередачи начинается с 1 января года, который следует за годом первого сообщение этой передачи в эфир или по кабелю. Длительность такого права составляет пятьдесят лет.

2. В пункте 2 комментируемой статьи определен срок действия исключительного права на сообщение, на который могут рассчитывать правопреемники организаций вещания — такой срок будет равен остаточной части срока, который указан в пункте 1 коммент. статьи. В результате правопреемства течение срока исключительного права не начинается.

3. В пункте 3 комментируемой статьи удостоверено, что прекращение действия исключительного права является главным обстоятельством перехода сообщения радио- или телепередачи в общественное достояние.

Переход в общественное достояние для любого сообщения означает, что любое лицо без чьего-либо согласия или разрешения и без уплаты поощрения может его свободно использовать.

Статья 1332. Действие исключительного права на сообщение радио- или телепередачи на территории Российской Федерации

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье регулируется действие исключительного права на сообщение радио- или телепередачи на территории Российской Федерации.

На территории Российской Федерации действие исключительного права на сообщение радио- или телепередачи разрешено при наличии следующих обстоятельств:

– место нахождения организации эфирного или кабельного вещания располагается на территории Российской Федерации;

– сообщение проводится при содействии передатчиков, которые также расположены на территории Российской Федерации;

– в иных случаях, которые прописаны международными договорами Российской Федерации.

Следует отметить, что в соответствии с п. 2 ст. 6 Римской конвенции 1961 года об охране прав артистов-исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций[1] условия предоставления

[1] Бюллетень международных договоров. – 2025. – № 7.

охраны организациям эфирного вещания могут быть ослаблены требованием о применении либо критерия национальной принадлежности либо критерия территориальности, однако Российская Федерация, присоединяясь к Конвенции сделала оговорку об их одновременном применении.

§ 5. Право изготовителя базы данных

Статья 1333. Изготовитель базы данных

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье введено понятие «изготовителя базы данных» — это лицо, которое занимается организацией формирования базы данных и организовало сбор, обработку и распределило составляющие материалы в самой базе.

Легальное определение базы данных приведено в абз. 2 п. 2 ст. 1260 ГК РФ, согласно которому базой данных является представленный в объективной форме комплекс автономных элементов (статьи, расчеты, нормативные акты, судебные решения и т. п.), которые сгруппированы для удобства поиска и обработки техническими приспособлениями ЭВМ.

1. В соответствии с п. 1 комментируемой статьи изготовителем базы данных признают гражданина или юридическое лицо, чье имя или наименование нанесено обыкновенным образом на образце базы данных и (или) его упаковке.

2. В пункте 2 комментируемой статьи перечислены права, которые принадлежат изготовителю базы данных:

– исключительное право ее изготовителя (см. коммент. к ст. 1334 ГК РФ);

– право указать на образце базы и (или) ее упаковке свое имя или наименование;

– право ее обнародовать.

При обнародовании базы данных ее содержание впервые станет доступным для всеобщего сообщения. Обнародовать базу данных можно посредством ее опубликования, доведения до всеобщего сообщения, сообщения в эфире или по кабелю либо иным способом.

Опубликование и выпуск осуществляется только при согласии изготовителя образцов базы данных в достаточном для удовлетворения разумных потребностей пользователей количестве.

В период действия исключительного права изготовителя базы данных действует и подлежит охране право указывать на экземплярах базы данных и (или) их упаковке свое имя или наименование.

Право изготовившего базу данных (параграф 5 гл. 71 ГК РФ) охраняется только по поводу баз данных, созданных или обнародованных после 31 декабря 2007 г. (п. 115 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1334. Исключительное право изготовителя базы данных

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье дается интерпретация исключительного права изготовителя базы данных.

1. В пункте 1 комментируемой статьи зафиксировано, что под исключительным правом изготовителя базы данных понимается предоставляемое лицу, изготовившему такую базу, правомочие выбирать из базы необходимые ему материалы и использовать их далее любым способом и в любом виде.

Распоряжаться предоставленным исключительным правом может изготовившее базу данных лицо.

В пункте 1 комментируемой статьи устанавливается содержание базы данных, создание которой вызывает существенные расходы. Такая база данных должна объединять в своем составе десять тысяч и более независимых информационных элементов (материалов).

Законодатель акцентирует внимание на запрет извлечения из базы данных материалов и дальнейшего их использования без дозволения правообладателя. Разрешение извлекать и использовать материалы из базы без согласия правообладателя может быть установлено только нормами ГК РФ.

Извлечение материалов из базы данных подразумевает копирование в любой форме на информационный (обычно электронный) носитель с использованием любых технических средств материалов, которые содержатся в базе полностью или частями.

2. Пункт 2 комментируемой статьи устанавливает правило признания и функционирования исключительного права изготовителя

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

базы данных независимо от наличия и действия авторских и иных исключительных прав изготовителя базы данных и других лиц на образовывающие базу данных материалы, а также на базу данных в целом как составное про-изведение.

3. Пункт 3 комментируемой статьи согласовывает возможность для правообладателя в соответствии с его личным желанием зарегистрировать базу данных в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности. Такая регистрация доступна правообладателю в период действия исключительного права на базу данных. Проведение данной регистрации регулируют правила ст. 1262 ГК РФ.

На текущий момент времени правила оформления прошения и регистрация программы для ЭВМ и баз данных упорядочивается нормами приказа Минэкономразвития России от 5 апреля 2016 г. № 211[1] в части, не противоречащей четвертой части ГК РФ.

При адресации в уполномоченный федеральный орган исполнительной власти за производством действий по официальной регистрации программы для ЭВМ и баз данных государственная пошлина в соответствии со ст. 333.30 части второй НК РФ с 1 января 2025 г. уплачивается в следующих размерах:

1) за рассмотрение заявки о государственной регистрации программы для ЭВМ, базы данных и принятие решения по результатам рассмотрения прошения — 5 000 рублей;

2) за рассмотрение заявки правообладателя о внесении правок и дополнений в Реестр программ для ЭВМ, Реестр баз данных и принятие решения по результатам рассмотрения просьбы — 3 000 рублей за каждую программу для ЭВМ, каждую базу данных.

Базы данных, в которых хранятся сообщения, образовывающие государственную тайну, не подлежат государственной регистрации.

Заявка на государственную регистрацию базы данных принадлежит к единственной базе данных. При завершении проверки с утвердительным результатом проводится государственная регистрация базы данных путем ее внесения Реестр баз данных, заявившему направляется или передается подтверждение о государственной регистрации базы данных. Вести Реестры следует на электронных носителях.

[1] URL: http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/ 0001201607070021 (дата обращения 04.08.2023).

Сообщения о зарегистрированной базе данных издается в регламентированном бюллетене Роспатента «Программы для ЭВМ. Базы данных. Топологии интегральных микросхем».

Право изготовителя базы данных (параграф 5 главы 71 ГК РФ) охраняется только в отношении той базы данных, которую создали или обнародованной после 31 декабря 2007 г. (п. 115 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1335. Срок действия исключительного права изготовителя базы данных

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье дается толкование последовательности расчета периода действия исключительного права изготовителя базы данных.

1. В пункте 1 комментируемой статьи определено, что начало течения срока исключительного права изготовителя базы данных возникает в момент завершения ее создания.

Пункт 1 комментируемой статьи согласовывает пятнадцатилетнюю продолжительность периода действия исключительного права изготовителя базы данных. При этом, в отношении необнародованной базы данных срок начинает течь с 1 января года, следующего за годом ее создания, а по поводу обнародованной базы данных — с 1 января года, следующего за годом ее обнародования (с условием, что она была обнародована в течение пятнадцати лет с момента ее создания).

2. В пункте 2 комментируемой вводится разрешение на возобновление сроков действия исключительного права изготовителя базы данных после каждого обновления базы данных. Тем самым, правила п. 2 комментируемой статьи вводят дополнительное условие возникновения исключительного права на новую (обновленную) базу данных.

Статья 1335.1. Действия, не являющиеся нарушением исключительного права изготовителя базы данных

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье регламентирован порядок беспрепятственного применения базы данных и содержащихся в ней материалов.

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

1. В пункте 1 комментируемой статьи засвидетельствовано правомочие правомерно использующего обнародованную базу данных лица. Такое правомочие дает возможность отыскивать и применять по собственному усмотрению материалы из этой базы.

Данные действия правомерно пользующееся обнародованной базой данных лицо может выполнять:

– без разрешения обладателя исключительного права — лица, которое эту базу создало;

– не нарушая своими действиями авторские права изготовителя базы данных и других лиц;

– с намерением, для которого база данных ему предоставлена, в произвольном объеме, если иное не установлено в договоре;

– в личных, научных, образовательных целях в объеме, которые оправданы указанными целями;

– в других целях, если используется минимальный состав материалов из этой базы данных.

Использованию материалов, которые извлечены из базы данных, способом, открывающим использовать эти материалы неограниченному кругу лиц, должно сопутствовать указание на базу данных, из которой такие материалы были скопированы.

2. В пункте 2 комментируемой статьи введены условия, при наличии которых не считается нарушением исключительного права изготовителя базы данных совершение иным лицом действий, охватываемых этим правом, если новое лицо приведет подтверждения:

– оно не смогло установить личность изготовителя базы данных;

– оно, беря за основу обстоятельства дела, обоснованно полагало, что срок действия исключительного права на базу данных уже завершился.

3. В пункте 3 комментируемой статьи законодательно запрещено неоднократное копирование или другое применение незначительной части материалов из базы данных, если эти действия вступают в противоречие с обычным использованием базы данных и ущемляют безосновательным образом легитимные интересы изготовителя базы данных.

4. В пункте 4 комментируемой статьи введен законодательный запрет на запретительные действия изготовителя базы данных, направленные на воспрещение применять отдельные материалы базы

данных, если лицо, которое их использует, правомерно получило их из источников, которыми база данных не является.

Статья 1336. Действие исключительного права изготовителя базы данных на территории Российской Федерации

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлено, как возникает и в отношении кого оказывает воздействие исключительное право изготовителя базы данных на территории Российской Федерации.

Законодатель упоминает три критерия, характеризующие действие исключительного права изготовителя базы данных на территории Российской Федерации:

– лицо, которое подготовило базу данных, — гражданин Российской Федерации или российское юридическое лицо;

– лицо, которое подготовило базу данных, — иностранный гражданин или иностранное юридическое лицо при условии, что на территории такого государства иностранное законодательство предоставляет охрану исключительному праву изготовителя базы данных, имеющего российское юридическое гражданство;

– в иных случаях, которые отражены в международных договорах Российской Федерации.

До настоящего времени многосторонних договоров о правовой охране исключительных прав изготовителей баз данных Российской Федерацией не заключались.

2. В пункте 2 комментируемой статьи отдельно регламентированы правила, касающиеся прав изготовителя — апатрида, т. е. лица без гражданства.

Так, если в качестве лица, которое подготовило базу данных, выступил апатрид, то правила, применяемые к его исключительному праву, зависят от его места проживания.

Если изготовитель — апатрид постоянно проживает на территории Российской Федерации к его исключительному праву будут применены правила как к гражданам Российской Федерации, если он живет на территории иностранного государства — как к иностранному гражданину.

§ 6. Право публикатора на произведение науки, литературы или искусства

Статья 1337. Публикатор

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье устанавливается значение публикатора и устанавливаются его основные права.

1. В соответствии с п. 1 комментируемой статьи публикатором признается гражданин, который правомерно обнародовал или подготовил обнародование прежде не обнародованного произведения науки, литературы или искусства, которое перешло в общественное достояние (ст. 1282 ГК РФ) либо находящегося в нем из-за отсутствия его охраны авторским правом.

В соответствии с этим публикатора может представлять единственно физическое лицо.

2. В пункте 2 комментируемой статьи содержится отсылка к нормам ст. 1259 ГК РФ, сообразно правилам которой независимо от времени их создания могли быть признаны объектами авторского права отдельные произведения и именно на них законодатель разрешает распространить права публикатора.

3. В пункте 3 комментируемой статьи императивно установлено, что на произведения, которые находятся в государственных и муниципальных архивах, не распространяется право публикатора.

Статья 1338. Права публикатора

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи приведен перечень принадлежащих публикатору имущественных и неимущественных прав.

К имущественным правам, которыми наделен публикатор, законодатель выделил его исключительное право на объявленное им произведение (п. 1 ст. 1339 ГК РФ), а к неимущественным — право указать свое имя на образце, который обнародуется им, и в других случаях его применения, в том числе при переводе или прочей переработке произведения.

2. Пункт 2 комментируемой статьи вмещает отсылку к п. 3 ст. 1268 ГК РФ, в силу которого допускается обнародование после смерти автора произведения, которое он не обнародовал при жизни.

Такое объявление может произвести лицо, обладающее исключительным правом на произведение, если его объявление не вступает в противоречие с волей автора произведения, недвусмысленно показанной им в письменной форме (в завещании, письмах, дневниках и т. п.).

3. В пункте 3 комментируемой статьи перечислены правомочия лиц, обладающих правом публикатора, касающиеся внесения изменений, дополнений, сокращений произведения, а также условия их применения:

– правомочиями можно воспользоваться лишь до окончания действия исключительного права публикатора на произведение;

– все корректировки произведения не должны искажать авторский замысел и нарушать его целостность;

– все корректировки произведения должны подтверждать волю автора, недвусмысленно изъявленную им в завещании, письмах, дневниках или иной письменной форме.

В число лиц, которые обладающих правом публикатора, отнесены само лицо, которое опубликовало произведение, и лицо, к которому перешло исключительное право публикатора на произведение.

Статья 1339. Исключительное право публикатора на произведение

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи наряду с отсылками к ст. 1229 ГК РФ (см. коммент. к ней), в которой определено исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, и подп. 1-8.1 и 11 п. 2 ст. 1270 ГК РФ (см. коммент. к ним), конкретизирующие понятие использования произведения, гарантируется исключительное право публикатора на произведение.

В соответствии с перечисленными статьями публикатору произведения принадлежит исключительное право по его использованию на собственное усмотрение в любой форме и каждым из приведенных ниже способов:

– воспроизводить произведение, то есть изготовить один и больше экземпляр произведения или его части в любой физической форме, в т. ч. в форме звуко- или видеозаписи, изготовить в трех измерениях один и более эталон двухмерного произведения и в двух измерениях единственного и более образца трехмерного произведения;

– распространить произведение, продав или передав один его образец или более;

– организовать общедоступный показ оригинала целиком непосредственно на экране, сделав запись на пленку, диапозитив, телевизионный кадр или использовав другие технических возможности, а также показать отдельные кадры аудиовизуального произведения в любой их последовательности непосредственно либо при содействии технических средств в открытом для свободного посещения месте, или в месте, где присутствует значимое число лиц, не относящихся к обычному кругу семьи, независимо от того, как его воспринимают в месте его демонстрации или в другом месте одновременно с демонстрацией произведения;

– в целях распространения произведения осуществить импорт его экземпляра;

– осуществить прокат образца или экземпляра произведения;

– общедоступно исполнить произведение;

– произвести сообщение произведения в эфир для всеобщего сообщения по радио или телевидению, за исключением сообщения по кабелю;

– передать сообщение по кабелю для всеобщего сведения по радио или телевидению по кабелю, проводу, оптическому волокну или аналогичному средству;

– провести ретрансляцию, то есть прием и синхронная пересылка в эфир (в т. ч. при помощи спутника) или по кабелю целиком либо важнейшей части произведения, сообщаемого в эфир или по кабелю организацией эфирного или кабельного вещания;

– довести произведение до всеобщего сообщения таким образом, что любой желающий мог получить доступ к произведению из любого места и в любое время по собственному выбору (доведение до всеобщего сообщения).

В комментируемом пункте акцентирует внимание право публикатора на распоряжение принадлежащим ему исключительным правом.

2. В пункте 2 комментируемой статьи зафиксировано, что исключительное право публикатора на произведение признают и при обнародовании его публикатором в переводе или в виде другой переделки.

При этом наличие или отсутствие, а также действия авторского права публикатора или иных лиц на перевод или иную переработку произведения никак не влияет на признание и функционирование исключительного права публикатора на произведение.

Статья 1340. Срок действия исключительного права публикатора на произведение

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье регулируется последовательность расчета периода действия исключительного права лица, осуществившего публикацию произведения. Внимание обращается на момент возникновения данного исключительного права, который совпадает с моментом обнародования самого произведения.

1. В пункте 1 комментируемой статьи определено, период действия исключительного права лица, осуществившего публикацию произведения, составляет 25 лет. Отсчет данного периода начинается с 1 января года вслед за его обнародованием.

2. В пункте 2 комментируемой статьи определен момент, с которого любое лицо без чьего-либо согласия или разрешения и без уплаты поощрения может беспрепятственно использовать произведение — такой момент наступает после прекращения действия исключительного права публикатора.

Статья 1341. Действие исключительного права публикатора на произведение на территории Российской Федерации

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье дается толкование действие исключительного права публикатора на произведение на территории Российской Федерации.

1. В пункте 1 комментируемой статьи обозначаются обстоятельства, при наличии которых на произведение будет распространяться исключительное право публикатора. С этой целью в отношении произведения должны быть совершены следующие действия, касающиеся его обнародования:

– вне зависимости от гражданства лица, которое опубликовало произведение, обнародование происходит на территории России;

– гражданин Российской Федерации публикует произведение за пределами территории Российской Федерации;

– иностранный гражданин или апатрид публикует произведение за пределами территории Российской Федерации, но законодательство страны, где его опубликовали, предоставляет на своей территории охрану исключительному праву публикаторам, имеющим гражданство Российской Федерации;

– в иных случаях, установленных международными договорами Российской Федерации.

2. В пункте 2 комментируемой статьи введено ограничение периода действия исключительного права лица, которое опубликовало произведение на территории Российской Федерации.

Указанный период времени ограничивается сроком действия исключительного права лица, которое опубликовало произведение, установленного в государстве, на территории которого было получено такое исключительное право.

Данное ограничение актуально и действует для иностранных гражданин или апатридов, осуществивших обнародование за пределами территории Российской Федерации, где применяется законодательство, предоставляющее на своей территории охрану исключительному праву публикатору, имеющему гражданство Российской Федерации.

Статья 1342. Досрочное прекращение исключительного права публикатора на произведение

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье обусловливаются основные принципы и специфика досрочного прекращения исключительного права лица, которое опубликовало произведение, на это произведение.

Общее правило состоит в том, что преждевременное прекращение исключительного права лица, которое опубликовало произведение, возможно провести по иску заинтересованного лица в судебном порядке.

Существенной причиной предъявления иска и прекращения исключительного права до окончания времени его действия признается нарушение правообладателем личных неимущественных прав автора произведения, которое обнародовал публикатор.

Статья 1343. Отчуждение оригинала произведения и исключительное право публикатора на произведение

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи определено общее требование к отчуждению собственником образца произведения (рукопись, образец живописи, скульптуры или т.п.).

Собственник на момент отчуждения должен обладать исключительным правом публикатора на отчуждаемый образец.

Приобретатель образца автоматически получает вместе с ним и исключительное право публикатора. Общее правило сформулировано в комментируемой статье диспозитивно, поэтому в договоре отчуждения образца переход исключительного права может быть запрещен.

2. В пункте 2 комментируемой статьи закреплено правило, согласно которому если в договоре отчуждения не было запрета на переход исключительного права публикатора на произведение, но оно все же к приобретателю образца не перешло, приобретатель приобретает право без согласия с обладателем исключительного права публикатора и без выплаты ему поощрения, в силу п. 2 ст. 1291 ГК РФ, использовать полученный образец по своему усмотрению законными способами. Например, представлять его в каталогах выставок и в изданиях, которые демонстрируют полноту его личной коллекции, а также отдавать оригинал произведения другим лицам, которые организуют похожие демонстрации выставок.

Статья 1344. Распространение оригинала или экземпляров произведения, охраняемого исключительным правом публикатора

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье дается толкование распорядка распространения образца или экземпляров произведения, которое находится под охраной исключительного права публикатора.

Если оригинал или образцы произведения обнародованы в соответствии с комментируемой статьей, правомерно введены в гражданский оборот путем их продажи или иного отчуждения, дальнейшее распространение произведение одобряется, без разрешения от публикатора и без уплаты ему вознаграждения. Следовательно, право на распространение оригинала или образца произведения можно осуществить только однажды.

ГЛАВА 72. ПАТЕНТНОЕ ПРАВО

§ 1. Основные положения

Статья 1345. Патентные права

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи вводится определение патентных прав, под которыми понимаются интеллектуальные права в отношении изобретения, полезной модели и промышленного образца.

Изобретение, дефиниция которого введена в нормы ст. 1350 ГК РФ, представляет собой такое решение в каждой технической отрасли, которое можно применить в отношении продукта (устройства, вещества, штамма микроорганизма, культура клеток растений или животных) или способа (процесс реализации действий над физическим объектом вещественными средствами). Условиями предоставления правовой охраны изобретению выступает его новизна, наличие творческого уровня и промышленной применимости.

Полезная модель, дефиниция которой введена в нормы ст. 1351 ГК РФ, представляет собой также решение в каждой технической отрасли, которое можно применить в отношении устройства. Полезная модель признается отвечающей условиям патентоспособности, если отличается новизной и промышленной применимостью. Новизну полезной модели демонстрируют ее значимые признаки, если их комплекс не известен из уровня техники модель считают новой.

Промышленный образец, дефиниция которого введена в нормы ст. 1352 ГК РФ, представляет собой решение в художественно-конструкторской отрасли, которое можно применить для определения внешнего вида изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства.

2. В пункте 2 комментируемой статьи приводится содержание прав, которыми обладает автор изобретения, полезной модели или промышленного образца:

– исключительное право;

– право авторства.

Согласно п. 1 ст. 1358 ГК РФ патентообладателю принадлежит исключительное право использования любого из патентоохраняемых

объектов в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым законным способом.

Право авторства на объекты патентного права подразумевает признание в качестве автора одного из этих объектов.

Такое право нельзя отчуждать и передавать, в т. ч., когда другим лицам передаются или переходят исключительные права на защищаемые патентом объекты, а также если другому лицу предоставляется право использования одного из них. Отказ от права авторства также невозможен, в силу своей ничтожности (ст. 1356 ГК РФ).

3. В пункте 3 комментируемой статьи перечислены права, которые могут принадлежать автору изобретения, полезной модели или промышленного образца помимо исключительного права и права авторства:

– на получение патента (ст. 1357 ГК РФ);

– на поощрение за создание служебного объекта — изобретения, полезной модели или промышленного образца.

Право получить патент на подлежащий патентованию объект вначале принадлежит автору, который создал этот объект (см. коммент. ст. 1357 ГК РФ).

Статья 1346. Действие исключительных прав на изобретения, полезные модели и промышленные образцы на территории Российской Федерации

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье законодатель, императивно устанавливая, что на территории Российской Федерации признаются исключительные права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы, которые удостоверены патентами, выданными федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, или в иных случаях, прописанных международными договорами Российской Федерации, ограничивает действие исключительных прав на запатентованные объекты территорией Российской Федерации.

2. К международным договорам, в которых принимает участие Российская Федерация, относятся:

– Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности[1];

[1] Ведомости Верховного Совета СССР. – 1968. – № 40. – Ст. 363.

– Парижская конвенция по охране промышленной собственности[1];

– Будапештский договор о международном признании депонирования микроорганизмов для целей патентной процедуры[2];

– Соглашение стран СНГ о мерах по охране промышленной собственности[3];

– Локарнское соглашение, устанавливающее международную классификацию промышленных образцов[4];

– Гаагское соглашение о международном депонировании промышленных образцов[5];

– Договор о патентной кооперации[6];

– Евразийская патентная конвенция[7];

– Страсбургское соглашение о международной патентной классификации[8].

Статья 1347. Автор изобретения, полезной модели или промышленного образца

КОММЕНТАРИЙ

В соответствии с комментируемой статьей автором подлежащего патентованию объекта признают граждан, созидательным трудом которых создан соответствующий результат интеллектуальной деятельности.

Юридическое лицо, следуя указанной норме, в силу объективных причин, а именно — невозможности выдать созидательный

[1] Конвенция по охране промышленной собственности (Париж, 20 марта 1883 г.) (с изм. от 02.10.1979) // Роспатент : [официальный сайт]. – URL: https://rospatent.gov.ru/ru/documents/parizhskaya-konvenciya-po-ohrane-promyshlennoy-sobstvennosti (дата обращения: 04.08.2024).

[2] Будапештский договор о международном признании депонирования микроорганизмов для целей патентной процедуры (Будапешт, 28 апреля 1977 г.) // Там же. – URL: https://rospatent.gov.ru/ru/documents/budapeshtskiy-dogovor-o-mezhdunarodnom-priznanii-deponirovaniya-mikroorganizmov-dlya-celey-patentnoy-procedury (дата обращения: 04.08.2024).

[3] Соглашения о мерах по охране промышленной собственности и создании Межгосударственного совета по вопросам охраны промышленной собственности от 12 марта 1993 г. // Официальный интернет-портал правовой информации «Pravo.gov». – URL: http://pravo.gov.ru/proxy/ips/?docbody=&link_id=12&nd=203003348&collection=1 (дата обращения: 06.10.2022).

[4] Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных СССР с иностранными государствами. Вып. XXVIII. – Москва, 1974. – С. 206–213.

[5] URL: https://rospatent.gov.ru/ru/ documents/gaagskoe-soglashenie-o-mezhdunarodnoy-registracii-promyshlennyh-obrazcov (дата обращения: 04.08.2024).

[6] URL: https://rospatent.gov.ru/ru/documents/dogovor-o-patentnoy-kooperacii (дата обращения: 04.08.2024).

[7] СЗ РФ. – 1996. – № 20. – Ст. 2323.

[8] URL: https://rospatent.gov.ru/ru/docs/ interdocs/strasbourg (дата обращения: 04.08.2024).

результат, не может признаваться автором объекта патентования, к созданию которого необходимо приложить творчество.

Фиксируя презумпцию авторства, законодатель определяет лицо, которое представляется в качестве автора в заявке на выдачу патента на объект патентования, автором соответствующего изобретения, полезной модели или промышленного образца, если не доказано, что это не так.

Законодательное определение автора объекта патентования имеет много общего по своему содержанию с определение автора результата интеллектуальной деятельности (п. 1 ст. 1228 ГК РФ).

Обращает на себя внимание, что в комментируемой статье термин «гражданин» применяется не совсем успешно. Гражданское законодательство Российской Федерации, обозначая человека в качестве субъекта гражданских прав и обремененностей, применяет понятие — «гражданин». Представляется, что это понятие характеризует человека не как «члена человеческой семьи», а как лицо, состоящее в прямой взаимной связи с государством. Следовательно, гражданин — понятие юридическое[1].

Но на территории одного государства всегда живут люди, которые являются гражданами этого государства, а имеют гражданство других стран (иностранцы), а также люди, не имеющие определенного гражданства — апатриды. Такие люди соблюдают требования правопорядка страны проживания, имеют гарантированные права и обязанности. Тем не менее гражданами государства, в котором проживают на данный момент времени, например Российской Федерации, они не являются и, следовательно, не подпадают под понятие «граждане».

В международных соглашениях, а также в законодательстве отдельных стран термин «граждане» не применяется, а употребляется понятие «физические лица», имеющее наиболее пространное содержание, поскольку охватывает всех людей как участников гражданских и других правоотношений на территории данной страны (или стран).

В отечественном законодательстве люди как субъекты гражданского права продолжительное время назывались «граждане» (ст. 9–12 ГК РСФСР 1964 года[2]).

[1] На это обстоятельство обращалось большое внимание еще в русской дореволюционной цивилистической литературе (см., например: Синайский В. И. Русское гражданское право. – Москва : Статут, 2002. – С. 90–93).

[2] Гражданский кодекс РСФСР (утв. ВС РСФСР 11.06.1964 г.) (ред. от 26.11.2001) // Свод законов РСФСР. – Т. 2. – С. 7. – Документ утратил силу.

Первая формулировка «граждане» и в скобках «физические лица» появилась в Основах гражданского законодательства Союза ССР и республик[1]. Эта формулировка используется и в ГК РФ 1994 года, в т. ч. в названии третьей главы.

Можно ли из приведенного положения ГК РФ сделать вывод, что понятия «граждане» и «физические лица» равнозначны? Представляется, что подобный вывод стал бы ошибкой, поскольку упомянутые представления, хотя недалеки по содержанию, но вместе с тем они, как было показано, значимо разнятся.

Двойственное обозначение одного и того же явления позволяет достаточно четко разграничивать при согласованности имущественных и личных неимущественных отношений рассматриваемые понятия:

– если норма закона охватывает понятие «граждане», то значит, что речь идет только о гражданах Российской Федерации;

– если же закон прилагает понятие «физические лица», то имеются в виду и граждане Российской Федерации, и иностранные граждане, и лица без гражданства.

Однако при применении комментируемой статьи следует иметь в виду то, что ранее действовавшее законодательство об авторском праве предусматривало возможность возникновения авторского права как совокупность имущественных и неимущественных прав и за юридическими лицами, чем приравнивало юридических лиц к авторам. Согласно абз. 4 ст. 5 ФЗ от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ[2], автор творения или иной первоначальный правообладатель устанавливается толкование в соответствии с законодательством, действовавшим на момент создания творения.

И в соответствии со ст. 6 того же закона к правоотношениям с участием таких юридических лиц применяются правила части четвертой Гражданского кодекса. Для целей их применения такие юридические лица считаются авторами произведений.

В соответствии с абз. 2 п. 1 ст. 1228 ГК РФ не признаются авторами результата интеллектуальной деятельности, а, следовательно, и авторами изобретения, полезной модели или промышленного образца, граждане, не внесшие личного творческого вклада в его создание,

[1] Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик (утв. ВС СССР 31.05.1991 № 2211-1) (ред. от 26.11.2001) // Ведомости Совета Народных Депутатов и Верховного Совета СССР. – 1991. – № 26. – Ст. 733. – Документ утратил силу.

[2] СЗ РФ. – 2006. – № 52 (ч. 1). – Ст. 5497.

а лишь гарантированным образом (оказавшие автору только техническое, консультационное, организационное или материальное содействие, способствовавшие оформлению прав на него, осуществлявшие контроль за выполнением соответствующих работ) участвовавшие в создании результата интеллектуальной деятельности — изобретения, полезной модели или промышленного образца

Не являются авторами изобретения, полезной модели или промышленного образца научные руководители, консультанты, супруги или другие родственники, члены семьи, помогавшие автору в создании творения своим участием, но не внесшие творческого вклада.

Техническая помощь состоит в обучении, повышении квалификации, практической подготовке, передаче теоретического опыта, консультационных услуг. Техническая помощь может состоять и в передаче технической информации[1].

Консультационной помощью является рекомендация, которую может преподать специалист.

Организационная помощь состоит в осуществлении действий, создающих условия, способствующих созидательному процессу, например, приобретение и доставка расходных материалов, научных работ, оплата пошлин и т. п.

При рассмотрении споров об авторстве (соавторстве) на изобретение, полезную модель или промышленный образец (ст. 1347 и 1348 ГК РФ) суду следует устанавливать характер участия каждого из лиц, претендующих на авторство (соавторство), в создании технического решения, решения внешнего вида изделия (п. 116 постановления Пленума ВС РФ №10[2]).

Статья 1348. Соавторы изобретения, полезной модели или промышленного образца

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи вводится понятие соавторства и соавтора объектов патентования.

В качестве соавторов выступать могут граждане, коллективным созидательным трудом которых создан один из объектов, подлежащих

[1] Об утверждении Списка микроорганизмов, токсинов, оборудования и технологий, подлежащих экспортному контролю : постановление Правительства Российской Федерации от 16 июля 2022 г. № 1287 (ред. от 13.12.2023) // СЗ РФ. – 2022. – № 30. – Ст. 5621.

[2] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

патентованию — изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Общая и одновременно созидательная работа — это главный критерий, который выделяет соавторство среди других видов коллективных работ.

2. В пункте 2 комментируемой статьи определено общее правило распоряжения результатами общего творческого труда — все соавторы могут использовать патентоспособные объекты, созданные совместно, по собственному усмотрению.

Диспозитивная формула общего правила позволяет установить иные правила распоряжения полученным результатом в соглашении между соавторами.

3. В пункте 3 комментируемой статьи законодатель четко определил как должны распределяться полученные доходы от общего применения объектов, подлежащих патентованию. По общему, сформулированному диспозитивно, правилу доходы делят поровну между всеми соавторами поровну. Другое разделение полученных сумм может определять соглашение между ними.

Подобным образом применяются правила п. 3 ст. 1229 ГК РФ, отсылка к которым включена в п. 3 комментируемой статьи, при распоряжении исключительным правом на запатентованные объекты, т. е. по общему правилу — совместно, если ГК РФ не установлено другое соотношение.

В отношении распоряжения правом на получение патента на подлежащие патентованию объекты, определена только возможность совместного распоряжения.

4. В пункте 4 комментируемой статьи подтверждено право соавторов на защиту личных прав, согласно которому каждый из них может самостоятельно и независимо от других соавторов принимать меры, которые помогут ему защитить личные права на совместно созданные запатентованные объекты.

Авторами (соавторами) не являются лица, которые помогли только техническими средствами в оформлении документов, чертежей, фотографий, макетов и образцов и т. п., а также должностные лица, выполнявшие административные функции по руководству разрабатываемой темой, но не вложившие творческий вклад в создание изобретения, полезной модели или промышленного образца (п. 116 постановления Пленума ВС РФ №10[1]).

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Статья 1349. Объекты патентных прав

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи приводится перечень объектов патентных прав, дается их нормативное определение и раскрывается содержание. Объекты патентных прав представляют собой результаты интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере и области дизайна. Требования, которым должны отвечать научно-технические результаты, определены ГК РФ в запросах по изобретениям и полезным моделям, результаты из сферы дизайна — определены ГК РФ в запросах по промышленным образцам.

2. В пункте 2 комментируемой статьи раскрыты особенности регламентации и содержания секретных изобретений. Общее регулирование секретными изобретениями осуществляется с помощью специальных правил ст. 1401–1405 ГК РФ и изданных в корреспонденции с ними иных правовых актов, регламентирующих отличительные признаки правовой охраны и использования секретных изобретений. Не урегулированные вопросы указанными нормами разрешаются правилами ГК РФ к объектам патентных прав.

Как это следует из их названия в состав секретных изобретений входят сообщения, которые образовывают государственную тайну.

Под государственной тайной, сообразно ст. 2 Закона РФ от 21 июля 1993 г. № 5485-1 «О государственной тайне»[1] понимают защищаемые государством сообщения, разглашение которых причиняет ущерб безопасности Российской Федерации.

Учитывая приведенное определение гостайны и дополнив им приведенное в комментируемой статье определение секретных изобретений, в качестве последних следует понимать разработки, охватывающие находящиеся под защитой государства сообщения, разглашение которых причиняет безопасности Российской Федерации.

3. В пункте 3 комментируемой статьи вводится изъятие из общего правила предоставления правовой охраны объектам патентного права, состоящее в том, что не предоставляется правовая охрана патентоохраняемым объектам, которые включают сообщения, относящиеся к государственной тайне.

4. В пункте 4 комментируемой статьи перечисляются и раскрываются результаты созидательной деятельности, которые не могут быть патентноохраняемыми объектами:

[1] СЗ РФ. – 1997. – № 41. – Ст. 4673.

– технологии создания копии человека и его клон;

– технологии трансформации генетического единства клеток зародышевой линии человека;

– применение человеческих эмбрионов в промышленных и коммерческих целях;

– результаты интеллектуальной деятельности, приводимые в п. 1 комментируемой статьи, если они не отвечают интересам общества, принципам человеколюбия и этическим нормам.

Обнаружение в рамках экспертизы заявки на изобретение, полезную модель или промышленный образец неосуществимости патентуемого результата стать объектом патентных прав в силу п. 4 ст. 1349 ГК РФ (предложенное решение противоречит интересам общества, принципам гуманности и морали) служит самостоятельным основанием для отказа в выдаче патента (п. 117 постановления Пленума ВС РФ №10[1]).

Статья 1350. Условия патентоспособности изобретения

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи задаются требования, предъявляемые к изобретению для предоставления правовой охраны.

В абзаце 1 п. 1 комментируемой статьи приводится исчерпывающее описание качеств, свойств и характеристик объекта изобретения: в качестве какового под охрану берется решение в технической сфере, относящееся:

– к устройствам, веществам, штаммам микроорганизмов, клеточным культурам растительного или животного происхождения;

– процессу материализации воздействия над физическим объектом вещественными средствами, в том числе по его прямому предназначению.

В абзаце 2 п. 1 комментируемой статьи приводится исчерпывающее описание качеств, признаков и характеристик изобретения для предоставления ему правовой охраны.

Так, изобретению предоставляется правовая охрана, если оно:

– является новым;

– имеет изобретательский уровень;

– промышленно применимо.

Гарантирование и проверку приведенных признаков осуществлено законодателем в п. 2 и 4 комментируемой статьи.

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

2. В пункте 2 комментируемой статьи разъяснена дефиниция новизны изобретения и его изобретательского уровня.

Согласно абзацу 1 п. 2 комментируемой статьи изобретение признано новым, если на технологическом уровне о нем ничего не известно.

Согласно абзацу 2 п. 2 комментируемой статьи изобретение признано имеющим изобретательский уровень, если на технологическом уровне для специалиста оно не прослеживается очевидно.

В абзаце 3 п. 2 комментируемой статьи дается понимание уровня техники, который включает разнообразные сообщения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения.

В абзаце 4 п. 2 комментируемой статьи перечислены добавочные обстоятельства технологического уровня, которые необходимо учесть при установлении новизны изобретения.

Так, при определении новизны изобретения в технологическом уровне должны быть сгруппированы заявки с более ранним приоритетом:

– поданные в Российской Федерации другими лицами прошения на выдачу патентов на патентуемые объекты, с документами которых вправе ознакомиться любое лицо, если заявка не отозвана и не признана отозванной на дату публикации сведений о ней (п. 2 и 4 ст. 1385 или п. 2 ст. 1394 ГК РФ);

– находящиеся под охраной патента в Российской Федерации объекты.

Роспатентом разработан и утвержден распорядок ознакомления с документами требований, выдачи копий запрашиваемых сообщений и отчетом о поиске информации.

На сегодняшний день подобный распорядок касательно заявок на выдачу патента на изобретение определен приказом Роспатента от 11 декабря 2020 г. № 163 «Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по государственной регистрации изобретения и выдаче патента на изобретение, его дубликата»[1].

[1] Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по государственной регистрации изобретения и выдаче патента на изобретение, его дубликата : приказ Роспатента от 11 декабря 2020 г. № 163 (зарег. в Минюсте России 15.02.2021, № 62501) // Официальный интернет-портал правовой информации «Pravo.gov». – URL: http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202102160045 (дата обращения: 06.10.2022).

3. В пункте 3 комментируемой статьи перечислены условия признания патентоспособности сообщения об общедоступности изобретения.

Законодателем установлен срок — пол года со дня раскрытия информации — в течении которого следует подать заявку на выдачу патента в Роспатент для признания сообщения патентоспособным.

В противном случае вся информация об изобретении становится общедоступной, что, в свою очередь станет непреодолимым препятствием для последующего признания его патентоспособности.

Кроме того, законодатель императивно ввел условие, что бремя доказывания того, что обстоятельства, в силу которых обнаружение сведений не мешает признанию патентоспособности сообщения, имели место, лежит на заявителе.

4. В пункте 4 комментируемой статьи приводится разъяснение, что следует принимать за промышленно применимое сообщение, согласно которому если изобретение может быть применено в различных разделах экономики или в социальной сфере (промышленность, сельское хозяйство, здравоохранение и т. п.), его следует признавать промышленно применимым.

5. В пункте 5 комментируемой статьи приводится список объектов, которые закон не признает изобретениями.

К числу таких объектов отнесены:

– инновации;

– ученые концепции и методики математического свойства;

– решения внешнего вида для удовлетворения эстетических потребностей;

– игровые методики, развивающие интеллект или способности в хозяйственной деятельности;

– программы для ЭВМ;

– решения, состоящие исключительно в новой подаче информации.

В последнем абзаце п. 5 комментируемой статьи содержится законодательная оговорка, с учетом которой запрет на причисление таких объектов к сообщениям допустим единственно в ситуации, когда заявка на выдачу патента оформляется именно на эти объекты.

6. В пункте 6 комментируемой статьи приводится список объектов, которые закон не охраняет в качестве изобретений.

В этот список вошли:

– сорта растений, породы животных и биологические способы их наработки, то есть способы, полностью состоящие из скрещивания и отбора, за исключением микробиологических способов и продуктов, получаемых подобным образом;

– топологии интегральных микросхем.

Определение того, что следует понимать под сортом растений, приведено в п. 2 ст. 1412 ГК РФ. Это объединение зеленых насаждений, независимо от охраноспособности каждого насаждения, характеризует определенный генотип или их комбинационный ряд, и имеет отличие от других объединений зеленых насаждений этого же ботанического рода одним или несколькими признаками.

Определение того, что следует понимать под породой животных, приведено в п. 3 ст. 1412 ГК РФ. Под породой понимается объединение животных, независимо от охраноспособности каждого животного, характеризует определенный генетически обусловленный вид со специфичными именно для этого биологического объединения свойствами и признаками, что и отличает его от других объединений животных.

Определение того, что следует понимать под топологией интегральной микросхемы приведено в п. 1 ст. 1448 ГК РФ. Под топологией понимается закрепленное на физическом носителе местоположение, а трехмерном пространстве комплекса составляющих интегральную микросхему. Под интегральной микросхемой представляют изделие микроэлектроники, предназначенное реализовывать функций электронной схемы, элементы и связи которого целостно организованы в объеме и (или) на поверхностном слое материала, положенного в основу этого изделия.

Пунктом 5 ст. 1350 ГК РФ гарантирована опись объектов, которые не могут быть отнесены к изобретениям, то есть не являются техническими решениями в смысле п. 1 этой статьи. По ним не проводится их обследование на соответствие условиям патентоспособности.

Не являются изобретениями, в частности: инновации; игровые методики, развивающие интеллект; решения, состоящие исключительно в новой подаче информации; программы для ЭВМ и ряд др.

Указанное описание является открытым: объекты, прямо не описанные в п. 5 ст. 1350 ГК РФ, не являются изобретениями, если они не отвечают требованиям, данным в п. 1 этой статьи.

При этом необходимо учитывать, что согласно абз. 8 п. 5 ст. 1350 ГК РФ возможность отнесения перечисленных объектов к изобретениям исключается только в ситуации, когда заявка на выдачу патента на изобретение подается только в отношении этих объектов (п. 118 постановления Пленума ВС РФ №10[1]).

Статья 1351. Условия патентоспособности полезной модели

КОММЕНТАРИЙ

1. Комментируемая статья регламентирует условия патентоспособности полезной модели, в п. 1 комментируемой статьи приведено определение последней. представляет собой решение в каждой технической отрасли, которое можно применить в отношении устройства.

В абзаце 2 п. 1 комментируемой статьи приводятся два условия, при наличии которых полезной модели предоставляется правовая охрана, это:

– во-первых, полезная модель является новой;

– во-вторых, полезная модель является промышленно применимой.

2. В пункте 2 комментируемой статьи раскрывается содержание новизны полезной модели. Новизну полезной модели демонстрируют ее значимые признаки, если их комплекс не известен из уровня техники модель считают новой.

Уровень техники охватывает изданную в мире информации о средствах схожего направления, что и заявляемая полезная модель, и информация об их применении в Российской Федерации, если она стала общедоступной до даты приоритета полезной модели.

В уровень техники также отнесены:

– имеющие более ранний приоритет все поданные в Российской Федерации другими лицами заявки на выдачу патента на изобретения и полезные модели, документы которых открыты для свободного ознакомления любому заинтересованному лицу, и эти заявки действительны (п. 2 и 4 ст. 1385 или п. 2 ст. 1394 ГК РФ);

– получившие патентную охрану в Российской Федерации изобретения и полезные модели.

Роспатент по ходатайству заявителя издает в своем бюллетене сообщения о поданной заявке на полезную модель, и прошедшей формальную экспертизу с положительным результатом.

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Порядок ознакомления с документами заявки, отпуск копий необходимых документов и отчеты об информационном поиске согласовывается Роспатентом.

На текущий момент времени порядок сбора, подачи и анализа прошения на выдачу патента на полезную модель истолковывается в приказе Роспатента от 14 декабря 2020 г. № 164 «Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по государственной регистрации полезной модели и выдаче патента на полезную модель, его дубликата»[1].

3. В пункте 3 комментируемой статьи регламентированы условия патентоспособности сообщения об общедоступности полезной модели.

Законодателем установлен срок — пол года со дня раскрытия информации — в течении которого следует подать заявку на выдачу патента в Роспатент для признания сообщения об ее общедоступности патентоспособным.

В противном случае вся информация о полезной модели становится общедоступной, что, в свою очередь станет непреодолимым препятствием для последующего признания ее патентоспособности.

Кроме того, законодатель императивно установил, что бремя доказывания того, что обстоятельства, в силу которых раскрытие информации не препятствует признанию патентоспособности полезной модели, имели место, лежит на заявителе.

4. В пункте 4 комментируемой статьи вводится определение промышленно применимой полезной модели.

Полезная модель представляет собой решение в каждой технической отрасли, которое можно применить в отношении устройства. Полезная модель признается отвечающей условиям патентоспособности, если отличается новизной и промышленной применимостью.

6. В пункте 5 комментируемой статьи содержится отсылка к нормам п. 5 ст. 1350 ГК РФ, приведенное описание объектов которого не представляется изобретениями.

[1] Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по государственной регистрации полезной модели и выдаче патента на полезную модель, его дубликата : приказ Роспатента от 14 декабря 2020 г. № 164 (зарег. в Минюсте России 17.05.2021, № 63483) // Официальный интернет-портал правовой информации «Pravo.gov». – URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001202105180037 (дата обращения: 06.10.2022).

В силу пункта 5 комментируемой статьи не могут быть отнесены к полезным моделям, то есть не являются техническими решениями в смысле п. 1 комментируемой статьи, в частности, те же объекты, которые согласно п. 5 ст. 1350 ГК РФ не являются изобретениями. Возможность отнесения указанных в п. 5 ст. 1351 ГК РФ объектов к полезным моделям согласно абзацу второму комментируемого пункта исключена единственно в ситуации, если заявка на выдачу патента на полезную модель касается этих объектов как таковых. В отношении этих объектов не проводится обследование на соответствие условиям патентоспособности.

6. В пункте 6 комментируемой статьи приводится список объектов, которые закон не охраняет в качестве полезных моделей.

В этот список вошли объекты, указанные в п. 6 ст. 1350 ГК РФ. Речь идет о видах зеленых насаждений, зоологических и биологических методах, за исключением микробиологических, а также о топологиях интегральных микросхем.

В качестве полезной модели могут приобрести правовую охрану только те решения в технике, которые имеют отношение к устройствам (п. 119 постановления Пленума ВС РФ №10[1]).

Статья 1352. Условия патентоспособности промышленного образца

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья раскрывает содержание и порядок согласования условий патентоспособности промышленного образца.

1. В пункте 1 комментируемой статьи введена дефиниция промышленного образца. представляет собой решение в художественно-конструкторской отрасли, которое можно применить для определения внешнего вида изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства.

В абзаце 2 п. 1 комментируемой статьи перечислены обстоятельства предоставления правовой охраны промышленному образцу:

– новизна представляемого образца;

– оригинальность представляемого образца.

Оригинальность промышленного образца означает полностью автономное, далекое от подражания, нестандартное и особенное художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства.

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Оценивая оригинальность промышленного образца дается толкование «вклад» дизайнера в формирование дизайна того вида изделий, к которому отнесен промышленный образец. Промышленный образец признают оригинальным, если «вклад», т.е. различия созданного дизайна от известных решений внешнего вида изделий схожего предназначения, свидетельствует о творческом характере созданного дизайна.

В абзаце 3 п. 1 комментируемой статьи перечислены существенные признаки промышленного образца, определяющие:

– эстетику, т. е. отличающую внешний вид изделия;

– образ, конфигурацию, отделку, совмещение цветов, линий, контуры изделия, текстуру или фактуру материи изделия.

Соответствие промышленного образца условию «оригинальность» означает, что эстетические отличительные признаки внешнего вида изделия, созданного дизайнером, и т. к. требуется отличия этих эстетических особенностей от известных решений, имеют творческий характер, т. е. являются оригинальным результатом интеллектуальной творческой деятельности дизайнера.

Условие патентоспособности «оригинальность» играет для промышленного образца роль, аналогичную условию изобретательского уровня для изобретений. Следовательно, несоответствие промышленного образца условию патентоспособности «оригинальность» означает отсутствие у него творческой составляющей[1].

Наряду с перечисленными признаками, законодатель особо выделил, те признаки, которые не относятся к охраняемым признакам промышленного образца. Речь идет о характере изделия, определенного исключительно его технической функцией.

2. В пункте 2 комментируемой статьи приводится легальная интерпретация новизны промышленного образца — для нового промышленного образца характерно, что его важнейшие признаки внешнего вида изделия в комплексе не известны из общедоступных сведений, ставших таковыми до даты приоритета промышленного образца.

3. В пункте 3 комментируемой статьи введено определение оригинального промышленного образца. Оригинальность промышленному образцу придают его важнейшие признаки, обусловленные созидательным характером изделия, в частности, если из общедоступных в мире до даты приоритета сведений неизвестно решение

[1] Решение Суда по интеллектуальным правам от 30.11.2022 по делу № СИП-787/2021 // СПС «КонсультантПлюс». – URL: https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=SIP&n=103118#JqyFJkUbXRDvT025 (дата обращения: 04.08.2024).

внешнего вида изделия подобного назначения, которые производят на информированного потребителя близкое общее впечатление, какое производит промышленный образец, нашедший отражение на изображениях внешнего вида изделия.

4. В пункте 4 комментируемой статьи показана связь изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. Определяя новизну и оригинальность промышленного образца следует принимать во внимание (при условии более раннего приоритета) запросы как на изобретения, полезные модели и промышленные образцы, так и заявки на госрегистрацию товарных знаков, знаков обслуживания, поданные в Российской Федерации иными лицами и с документами которых имеет возможность ознакомиться любое лицо согласно п. 2 и 4 ст. 1385, п. 2 ст. 1394, п. 1 1493 ГК РФ.

В пункте 4 комментируемой статьи также включены правила о признании патентоспособности промышленного образца, извещения по существу которого стали общедоступны.

Законодателем установлен срок — полгода со дня раскрытия информации — в течение которого следует подать заявку на выдачу патента в Роспатент для признания сообщения про промышленный образец патентоспособным.

В противном случае вся информация о промышленном образце становится общедоступной, что, в свою очередь станет непреодолимым препятствием для последующего признания его патентоспособности.

Кроме того, законодатель императивно установил, что бремя доказывания того, что обстоятельства, в силу которых раскрытие информации не препятствует признанию патентоспособности промышленного образца, имели место, лежит на заявителе.

5. В пункте 5 комментируемой статьи перечисляются объекты, обделенные правовой защитой.

В указанный перечень вошли решения:

– все свойства которых подтверждают техническое предназначение изделия;

– вероятно вводящие в заблуждение потребителей изделия.

К числу последних отнесены вопросы:

– кто произвел товар и как называется местоположение производства товара, для которых изделие выступило тарой, упаковкой или этикеткой;

– по идентичным объектам, перечисленным в п. 4–9 ст. 1483 ГК РФ (см. коммент. к ст. 1483 ГК РФ), либо производящим похожее

общее впечатление, либо включающим эти объекты, если права на них возникли раньше даты приоритета промышленного образца.

Исключением из правил комментируемого пункта выступает запрос правовой охраны промышленного образца от лица, обладающего исключительным правом на этот объект.

Правовая охрана может быть предоставлена промышленным образцам, тожественным объектам, перечисленным в п. 4, подп. 1, 2 п. 9 ст. 1483 ГК РФ, либо производящим схожее общее впечатление, либо содержащим данные объекты, только при согласии собственников или уполномоченных собственниками лиц либо обладателей прав на эти объекты.

Принимая во внимание, что с учетом положений ст. 1347 ГК РФ автором промышленного образца признается гражданин, творческим трудом которого создан результат интеллектуальной деятельности, то несоответствие промышленного образца условию патентоспособности «оригинальность» само по себе исключает возможность установления автора промышленного образца, поскольку не может быть автора у нетворческого решения[1].

Статья 1353. Государственная регистрация изобретений, полезных моделей и промышленных образцов

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье законодателем императивно установлено, что исключительное право на объекты патентного права признается и охраняется при условии их государственной регистрации, благодаря которой федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности передает соответствующий патент на соответствующий объект.

Общие требования проведения государственной регистрации результатов интеллектуальной деятельности определены в ст. 1232 ГК РФ.

Несоблюдение требования о государственной регистрации договора о выдаче исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец либо договора о предоставлении другому лицу права использования любого из объектов патентного права влечет недействительность соответствующего договора. При

[1] URL: https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=SIP&n=103118#JqyFJkUbXRDvT025 (дата обращения: 04.08.2024).

несоблюдении требования о государственной регистрации перехода исключительного права без договора такой переход считается несостоявшимся.

Государственная регистрация изобретения, полезной модели или промышленного образца может быть осуществлена по инициативе правообладателя.

На текущий момент времени порядок государственной регистрации и выдачи патентов вводится следующими приказами Роспатента:

– от 11 декабря 2020 г. № 163 «Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по государственной регистрации изобретения и выдаче патента на изобретение, его дубликата»[1];

– от 14 декабря 2020 г. № 164 «Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по государственной регистрации полезной модели и выдаче патента на полезную модель, его дубликата»[2];

– от 14 декабря 2020 г. № 165 «Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по государственной регистрации промышленного образца и выдаче патента на промышленный образец, его дубликата»[3].

Согласно вышеперечисленным приказам результатами предоставления государственной услуги являются:

– государственная регистрация изобретения в Государственном реестре изобретений Российской Федерации, полезной модели в Государственном реестре полезных моделей Российской Федерации, промышленного образца в Государственном реестре промышленных образцов Российской Федерации;

---

[1] URL: http://publication.pravo.gov.ru/ Document/View/0001202102160045 (дата обращения: 06.10.2022).

[2] URL: http://publication. pravo.gov.ru/document/0001202105180037 (дата обращения: 06.10.2022).

[3] Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по государственной регистрации промышленного образца и выдаче патента на промышленный образец, его дубликата : приказ Роспатента от 14 декабря 2020 г. № 165 (зарег. в Минюсте России 12.04.2021, № 63077) // Официальный интернет-портал правовой информации «Pravo.gov». – URL: http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202104120047 (дата обращения: 06.10.2022).

– издание сообщения о выданном патенте в регламентированном бюллетене «Изобретения. Полезные модели» или соответственно «Промышленные образцы»;

– выдача патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец в форме электронного документа путем размещения на официальных сайтах, а также в бумажной копии по ходатайству заявителя.

Срок предоставления государственной услуги в части государственной регистрации изобретения и выдачи патента составляет 22 месяца, в части полезной модели — 17 месяцев и 2 недели, в части промышленного образца — 20 месяцев и 2 недели.

Статья 1354. Патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлено, что патент на объекты патентного права удостоверяет приоритет соответственно изобретения, полезной модели или промышленного образца, авторство и исключительное право на эти объекты.

Приоритет запатентованного объекта согласовывается с датой подачи в Роспатент соответствующий заявки. Правила установления приоритета установлены и регламентируются ст. 1381–1383 ГК РФ.

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлен порядок установления объема предоставляемых патентом исключительных прав в отношении изобретения и полезной модели.

Объем предоставляемых прав зависит от включенной в патент формулы изобретения или полезной модели. В зависимости от этого объема и предоставляется полная или частичная охрана интеллектуальных прав на эти объекты.

Для точного понимания формул изобретения и полезной модели анализируется их описание, проверяются чертежи, а также трехмерные модели патентуемых объектов в электронной форме, которые потребуются для понимания сути изобретения (п. 2 ст. 1375, п. 2 ст. 1376 ГК РФ).

3. В пункте 3 комментируемой статьи гарантирован порядок гарантирования объема исключительных прав, удостоверенных патентом на промышленный образец.

Объем предоставляемых прав зависит от включенного в патент изображения внешнего вида изделия промышленного образца, выраженных в его существенных признаках. В зависимости от этого объема и предоставляется полная или частичная охрана интеллектуальных прав на этот объект (п. 2 ст. 1377 ГК РФ).

Содержащаяся в патенте формула определяет объем охраны интеллектуальных прав на изобретение или полезную модель, и именно патент удостоверяет исключительное право на эти объекты (п. 122 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1355. Государственное стимулирование создания и использования изобретений, полезных моделей и промышленных образцов

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья раскрывает особенности и условия оказания поддержки государством в виде предоставления различных льгот на уплату патентных пошлин за изобретательскую деятельность.

Законодатель установил, что государство поддержит создание и использование изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, предоставит их авторам, а также патентообладателям и лицензиатам, которые используют соответствующие запатентованные объекты, льготы в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Так, в соответствии с п.13 Положения о патентных и иных пошлинах[2] освобождается от уплаты пошлин, прописанных подп.1.1–1.3, 1.6, 1.8–1.10 и 1.17приложения № 1 к настоящему Положению, единственный автор, испросивший патент на собственное имя и являющийся:

а) ветераном Великой Отечественной войны;

б) ветераном боевых действий на территории СССР, на территории Российской Федерации и на территориях других государств;

в) лицом, относящимся к ветеранам боевых действий в соответствии с ФЗ «О ветеранах»[3], принимавшим участие в специальной военной операции (выполнявшим задачи в ходе специальной военной операции);

---

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

[2] СЗ РФ. – 2008. – № 51. – Ст. 6170.

[3] О ветеранах : Федеральный закон от 12 января 1995 г. № 5-ФЗ (ред. от 13.12.2024) // СЗ РФ. – 1995. – № 3. – Ст. 168.

г) лицом, принимавшим участие в боевых действиях в составе Вооруженных Сил Донецкой Народной Республики, Народной милиции Луганской Народной Республики, воинских формирований и органов Донецкой Народной Республики и Луганской Народной Республики, начиная с 11 мая 2014 г.;

д) гражданином, призванным на военную службу по мобилизации в Вооруженные Силы Российской Федерации;

е) военнослужащим органов федеральной службы безопасности, непосредственно выполняющим (выполнявшим) задачи по обеспечению безопасности Российской Федерации на участках, примыкающих к районам проведения специальной военной операции;

ж) военнослужащим или лицом, имеющим специальное звание полиции, проходящим военную службу (службу) в войсках национальной гвардии Российской Федерации, сотрудником органов внутренних дел Российской Федерации, выполняющим (выполнявшим) задачи по оказанию содействия органам федеральной службы безопасности на участках, примыкающих к районам проведения специальной военной операции;

з) лицом, принимающим (принимавшим) участие в специальной военной операции:

– военнослужащим, лицом, проходящим службу в войсках национальной гвардии Российской Федерации и имеющим специальное звание полиции, сотрудником органов внутренних дел Российской Федерации;

– гражданином, заключившим контракт о добровольном содействии в выполнении задач, возложенных на Вооруженные Силы Российской Федерации или войска национальной гвардии Российской Федерации;

– лицом, выполняющим (выполнявшим) возложенные на него задачи на территориях Украины, Донецкой Народной Республики, Луганской Народной Республики, Запорожской области, Херсонской области в период проведения специальной военной операции.

Освобождается от уплаты указанных пошлин коллектив авторов, испрашивающих патент на свое имя, каждый из которых является лицом, указанным в настоящем пункте.

В соответствии с подп. 3 ст. 221 НК РФ при подсчете размера налоговых баз правом получить профессиональный налоговый вычет наделены налогоплательщики, получающие авторские поощрения

или поощрения за создание, исполнение или иное использование произведений науки, литературы, искусства, за создание иных результатов интеллектуальной деятельности, поощрения патентообладателям соответствующих объектов, в сумме фактически произведенных и документально подтвержденных расходов.

Если эти расходы не представляется возможным подтвердить документально, они принимаются к вычету в следующих размерах:

– за созданный научный труд и разработку — 20 % к сумме начисленного дохода;

– за созданный патентоохраняемый объект — 30 % к сумме начисленного дохода и полученного за первые два года использования.

Согласно статьи 1366 ГК РФ наличие заявления об общедоступном предложении заключить договор о передаче патента на изобретение, поданного одновременно с заявкой на выдачу патента на изобретение, представляет гарантированные льготы для заявителя, в частности патентные пошлины, назначенные ГК РФ, по выдаче патента на изобретение и по патенту, который уже выдан по такой же заявке, с заявителя не взимаются, но и уплаченные до подачи такой заявки пошлины не возвращаются.

Согласно ст. 1368 ГК РФ при подаче патентообладателем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности просьбы предоставить любому лицу право использовать патентоохраняемый объект, в этом случае размер патентной пошлины за поддержание патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец в силе уменьшается в двое начиная с года, следующего за годом публикации Роспатентом информации об открытой лицензии.

§ 2. Патентные права

Статья 1356. Право авторства на изобретение, полезную модель или промышленный образец

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье вводится определение права авторства, означающее правомочие быть признанным как автор изобретения, полезной модели или промышленного образца, которые находятся под правовой охраной.

Право авторства неотчуждаемо и непередаваемо, в т. ч. когда передаются другим лицам или переходе к нему исключительного права на любой из патентом охраняемых объектов и при предоставлении другому лицу права его использования, потому что такое правомочие нельзя отделять от личности автора. Право авторства на изобретение, полезную модель или промышленный образец функционирует прижизненно для автора и прекращается его смертью.

Отказаться от права авторства так же невозможно вследствие ничтожности самого отказа, поэтому, право авторства может принадлежать только автору, который создал изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Абсолютный характер право авторства дает право автору добиваться от всех третьих лиц, воздерживаться от нарушения права, которое принадлежит ему.

Статья 1357. Право на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлен первоначальный претендент на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец. Таким претендентом является непосредственный автор изобретения, полезной модели или промышленного образца.

2. В пункте 2 комментируемой статьи гарантированы условия перехода и передачи другому лицу (правопреемнику) права получить патент на соответствующий подлежащий патентной охране объект.

Так, право на получение названного патента может перейти к другому лицу (правопреемнику) или быть ему передано:

– в случаях, определяемых в законе;

– в порядке универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица);

– по договору, в т. ч. трудовому.

3. В пункте 3 комментируемой статьи перечислены требования к форме договора о передаче права на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец. Такой договор допускается заключать исключительно в письменной форме. Устно заключенный договор считается недействительным.

4. В пункте 4 комментируемой статьи установлено, что риск непатентоспособности несет приобретатель права на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец, за исключением случаев, когда в договоре об отчуждении такого права не будет запланировано иное.

Если в рамках исполнения договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ создан патентоспособный результат интеллектуальной деятельности, создание которого не было прямо запланировано соглашением, право на получение патента на полученный результат в силу п. 1 ст. 1357, п. 1 ст. 1371 ГК РФ принадлежит подрядчику (исполнителю), если договором между исполнителем и заказчиком не запланировано иное. В частности, с учетом изложенного, а также положений ст. 772 ГК РФ заказчику может быть передано право приобрести патент (п. 135 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1358. Исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи указано, что патентообладателю принадлежит исключительное право использования патентоохраняемого объекта в соответствии со ст. 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право в отношении такого объекта), в т. ч. способами, прописанными п. 2 комментируемой статьи (ввоз на территорию Российской Федерации, изготовление, применение, предложение о продаже, продажа, другое введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы изобретение или полезная модель, либо изделия, в котором использован промышленный образец и др.)

Патентообладатель может распоряжаться исключительным правом на патентоохраняемый объект.

2. В пункте 2 комментируемой статьи указано, что следует понимать под использованием изобретения, полезной модели или промышленного образца, так, использованием патентом охраняемых объектов считается:

– ввоз на территорию Российской Федерации, изготовление, применение, предложение о продаже, продажа, другое введение

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы изобретение или полезная модель, либо изделия, в котором использован промышленный образец;

– реализация подобных действий по поводу продукта, который получили именно запатентованным способом. Если полученный таким образом продукт является новым, тожественный продукт считается полученным путем применения запатентованного способа, поскольку не доказано иное;

– совершение действий, прописанных для продукта, который получили именно запатентованным способом, по поводу устройства, при функционировании (эксплуатации) которого в соответствии с его назначением механически применен запатентованный способ;

– совершение действий, для продукта, который получили именно запатентованным способом, по поводу продукта, предназначенного для его применения в соответствии с назначением, согласно его формуле, при охране изобретения в виде применения продукта по прямому назначению;

– реализация способа, использующего изобретение, путем применения такого способа.

3. В пункте 3 комментируемой статьи раскрыто понятие и перечислены условия, при которых изобретение или полезная модель признаются использованными в продукте или способе.

Признание изобретения использованным в продукте или способе происходит, если продукт заключает, а в способе применен:

– каждый из признаков изобретения, которые описаны в любом из пунктов включенной в патент формулы изобретения;

– признак, который равен ему и стал известным в таком качестве в данной области техники до даты приоритета изобретения.

Признание полезной модели использованной в продукте происходит, если в продукт включен в любой из признаков полезной модели из ее формулы, включенной в патент.

Порядок расчета формулы изобретения или полезной модели в ходе установления их применения реализовывается в соответствии с п. 2 ст. 1354 ГК РФ.

Признание промышленного образца использованным в изделии происходит, если это изделие охватывает:

– любой важнейший признак промышленного образца или их группу;

– подобное впечатление на информированного потребителя от запатентованного промышленного образца, при условии, что изделия имеют близкое назначение.

4. В пункте 4 комментируемой статьи описываются условия, при соблюдении которых другое изобретение, другая полезная модель или другой промышленный образец также могут быть признаны примененными.

Так, если при использовании изобретения или полезной модели используется также:

– каждый признак, который приведен в самостоятельном пункте формулы другого изобретения, если он включен в патент;

– признак, эквивалентный ему и ставший известным в качестве такового в данной области техники до даты приоритета другого изобретения,

– каждый признак, который приведен в самостоятельном пункте формулы другой полезной модели, если он включен в патент.

А при использовании промышленного образца:

– каждый существенный признак другого промышленного образца;

– совокупность признаков другого промышленного образца, оказывающая на информированного потребителя сходное впечатление, какое производит промышленный образец, при условии, что изделия имеют аналогичное назначение.

5. В пункте 5 комментируемой статьи установлено правило, согласно которому если обладателями патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец являются два и более лица, независимо от того, является ли кто-либо из патентообладателей автором этого результата интеллектуальной деятельности, к отношениям между ними соответственно применяются правила о соавторстве (п. 2, 3 ст. 1348 ГК РФ).

В соответствии с этими общими правилами, каждый из обладателей патента вправе использовать соответствующее изобретение, полезную модель или промышленный образец по собственному усмотрению, если в соглашении между ними не предусматривалось иное.

Данному правилу корреспондирует обремененность обладателей патента на одно изобретение, одну полезную модель или один промышленный образец заключить договор об использовании соответствующего находящегося под охраной патента объекта.

Доходы от общего применения патента на одно изобретение, одну полезную модель или один промышленный образец распределяются поровну между всеми правообладателями, если соглашением между ними не запланировано иное.

Распоряжение правом на получение патента на находящийся под охраной патента объект производится обладателями патента на одно изобретение, одну полезную модель или один промышленный образец вместе.

Не нарушает исключительное право патентообладателя использование без разрешения патентообладателя лишь отдельных признаков изобретения или полезной модели, приведенных в независимом пункте, или не всех существенных признаков промышленного образца, а равно не всей совокупности признаков промышленного образца, производящих на информированного потребителя подобное же общее впечатление (п. 123 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1358.1. Зависимое изобретение, зависимая полезная модель, зависимый промышленный образец

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи дается законодательное определение зависимого изобретения, зависимой полезной модели, зависимого промышленного образца.

Зависимость находящихся под охраной патента перечисленных объектов проявляется в специальном способе их применения, которое требует приложения охраняемых патентом и обладающих более ранним приоритетом других находящихся под охраной патента объектов.

Патентом охраняемое зависимое изобретение выполняется в виде применения по обусловленному назначению продукта, в котором применено патентом охраняемое, но с более ранним приоритетом другое изобретение.

В качестве зависимых законодатель также признает патентоохраняемые объекты, если их соответствующая формула имеет отличия лишь в назначении продукта или способа от формулы другого уже запатентованного изобретения или полезной модели, но с более ранним приоритетом.

2. В пункте 2 комментируемой статьи введен законодательный запрет на использование объектов патентования без разрешения,

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

владеющего патентом на другой аналогичный объект, по отношению к которым они являются зависимыми.

При наличии двух патентов с разными датами приоритета, выданных на идентичные изобретения, полезные модели и промышленные образцы либо на изобретения, отличающиеся только эквивалентными при-знаками, до признания в установленном порядке недействительным па-тента с более поздней датой приоритета действия обладателя данного патента по его использованию не могут быть расценены в качестве нарушения патента с более ранней датой приоритета.

Если в независимом пункте формулы патента ответчика, помимо всех признаков независимого пункта формулы патента истца (для изобретений также эквивалентных), имеются и иные признаки, то изобретение, полезная модель или промышленный образец ответчика с учетом п. 1 ст. 1358.1 ГК РФ являются зависимыми, а следовательно, в силу п. 2 дан-ной статьи действия ответчика по использованию патента истца не получая разрешение от последнего (даже если он одновременно использует свой патент) могут быть признаны нарушением исключительного права истца вне зависимости от того, был ли патент ответчика признан недействительным в установленном порядке (п. 125 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1359. Действия, не являющиеся нарушением исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье законодатель приводит перечень действий, не требующих разрешения правообладателя, неподкрепленных выплатой поощрения и при этом не считаемых нарушением исключительного права на запатентованные объекты:

– применение продукта, в котором использованы изобретение или полезная модель, и применение изделия, в котором использован промышленный образец, в конструкции, во вспомогательном оборудовании либо при эксплуатации любого вида транспортных средств или космической техники иностранных государств при условии их временного или случайного нахождения на территории Российской Федерации и названные продукт или изделие применяют только для собственных нужд и техники;

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

– проведение научного исследования или эксперимента над продуктом или способом, в которых использованы изобретение или полезная модель, либо научным исследованием изделия, в котором использован промышленный образец;

– использование запатентованных объектов при чрезвычайных обстоятельствах (стихийных бедствиях, катастрофах, авариях) с уведомлением об этом патентообладателя в кратчайший срок и с последующей уплатой ему пропорционального возмещения;

– использование запатентованных объектов для удовлетворения личных, семейных, домашних или прочих не связанных с предпринимательской деятельностью нужд, без извлечения из этого использования прибыли или дохода;

– одноразовая переработка лекарственных средств с применением изобретения по рецепту врача в аптеке;

– ввоз на территорию Российской Федерации, применение, предложение о продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы изобретение или полезная модель, либо изделия, в котором использован промышленный образец, если они прежде были введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации патентообладателем или другим лицом с разрешения патентообладателя либо без него, но при условии, что подобное введение в гражданский оборот было осуществлено правомерно в случаях, установленных ГК РФ.

Статья 1360. Использование изобретения, полезной модели или промышленного образца в интересах национальной безопасности

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи подтверждено право правительства Российской Федерации в ситуации крайней необходимости, связанной с обеспечением обороны и безопасности государства, охраной жизни и здоровья граждан, разрешить использование запатентованных объектов без согласия патентообладателя, но уведомив его об этом в кратчайшие сроки и выплатив ему соразмерную компенсацию.

В качестве конституционного совещательного органа, осуществляющим содействие главе государства в реализации его полномочий по вопросам обеспечения национальных интересов и безопасности личности, общества и государства, а также поддержания гражданского

мира и согласия в стране, охраны суверенитета Российской Федерации, ее независимости и государственной целостности, предотвращения внутренних и внешних угроз выступает Совет Безопасности Российской Федерации[1].

В соответствии со ст. 1 Закона Российской Федерации от 31 мая 1996 г. № 61-ФЗ «О обороне»[2] под обороной понимается система политических, экономических, военных, социальных, правовых и иных мер по подготовке к вооруженной защите и вооруженная защита Российской Федерации, целостности и цельности ее территории.

Как правило, правительство Российской Федерации в интересах обороны и безопасности реализует собственные возможности по применению запатентованных объектов путем засекречивания соответствующих сведений о них либо предоставления простых официальных лицензий.

Понятие «кратчайший срок» можно определить как наиболее короткий из возможных в границах, установленных нормой соответствующего нормативного акта. При этом единого срока, признаваемого кратчайшим, законодательство не оговаривает. Так, в соответствии с п. 3 Положения о подкомиссии по вопросам использования изобретений, полезных моделей и промышленных образцов в целях обеспечения экономической безопасности Российской Федерации при Правительственной комиссии по экономическому развитию и интеграции[3], задачами подкомиссии являются в т. ч. контроль заявок

[1] О некоторых вопросах Совета Безопасности Российской Федерации (вместе с «Положением о Совете Безопасности Российской Федерации», «Положением об аппарате Совета Безопасности Российской Федерации») : Указ Президента Российской Федерации от 7 марта 2020 г. № 175 (ред. от 27.12.2024) // СЗ РФ. – 2020. – № 10. – Ст. 1323.

[2] Об обороне : Федеральный закон от 31 мая 1996 г. № 61-ФЗ (ред. от 26.12.2024) // СЗ РФ. – 1996. – № 23. – Ст. 2750.

[3] О подкомиссии по вопросам использования изобретений, полезных моделей и промышленных образцов в целях обеспечения экономической безопасности Российской Федерации при Правительственной комиссии по экономическому развитию и интеграции (вместе с «Положением о подкомиссии по вопросам использования изобретений, полезных моделей и промышленных образцов в целях обеспечения экономической безопасности Российской Федерации при Правительственной комиссии по экономическому развитию и интеграции», «Правилами подготовки подкомиссией по вопросам использования изобретений, полезных моделей и промышленных образцов в целях обеспечения экономической безопасности Российской Федерации при Правительственной комиссии по экономическому развитию и интеграции решений об использовании изобретений, полезных моделей и промышленных образцов без согласия патентообладателей с уведомлением их об этом в кратчайший срок и с выплатой им соразмерной компенсации») : постановление Правительства Российской Федерации от 27 марта 2024 г. № 380 // СЗ РФ. – 2024. – № 15. – Ст. 2029.

и вынесение решений об использовании запатентованных объектов без разрешения от патентообладателей с уведомлением их об этом в кратчайший срок.

2. В пункте 2 комментируемой статьи вводится необходимость утверждения Правительством Российской Федерации специальной методики гарантирования размера компенсации и порядка ее уплаты.

На текущий момент времени функционирует методика, утвержденная Постановлением Правительства Российской Федерации от 18 октября 2021 г. № 1767[1].

В соответствии с пунктом 2 представленной методики величина компенсации составляет 0,5 % фактической выручки лица, которое воспользовалось правом использования изобретения, полезной модели или промышленного образца не получая разрешение от патентообладателя, от производства и реализации товаров, выполнения работ и оказания услуг, для производства, выполнения и оказания которых применены соответствующие объекты патентного права.

Для выплаты компенсации лицо, которое воспользовалось правом использования охраняемого патентом объекта без согласия патентообладателя для производства товаров, выполнения работ и оказания услуг, не позднее 30 дней со дня окончания календарного года, в котором получена фактическая выручка от продажи соответствующих товаров, выполнения работ и оказания услуг на территории Российской Федерации, вправе разместить денежные средства, необходимые для уплаты компенсации, на банковском счете в виде безотзывного подтвержденного аккредитива и известить об этом патентообладателя либо вправе направить патентообладателю оферту о заключении соглашения о выплате компенсации с установкой условий и сроков уплаты компенсации (п. 6 методики[2]).

[1] Об утверждении методики определения размера компенсации, выплачиваемой патентообладателю при принятии решения об использовании изобретения, полезной модели или промышленного образца без его согласия, и порядка ее выплаты : постановление Правительства Российской Федерации от 18 октября 2021 г. № 1767 (ред. от 27.03.2024) // СЗ РФ. – 2021. – № 43. – Ст. 7265.

[2] Там же.

Статья 1360.1. Использование изобретения для производства лекарственного средства в целях его экспорта в соответствии с международным договором Российской Федерации

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья является новой, она введена Федеральным законом от 11 июня 2021 г. № 212-ФЗ[1] и функционирует с 22.06.2024 г. С принятием данного закона вводится дополнительное ослабление исключительных прав на применение изобретения для производства лекарственного средства в целях его экспорта, что обусловлено неблагоприятной эпидемиологической ситуацией, складывающейся в последнее время.

1. В пункте 1 комментируемой статьи указано, что в ведении Правительства Российской Федерации в случаях и на условиях, прописанных международным договором России, принять решение, которое позволит использовать изобретение для производства на территории Российской Федерации лекарственного средства с целью его экспорта не получая разрешение от патентообладателя.

Правообладатель должен быть информирован об использовании его изобретения для производства лекарственного средства в кратчайший срок, кроме того, ему должна быть выплачена соразмерная компенсация.

В указанном решении должна отражаться информация об объеме производства лекарственного средства, необходимое иностранному государству, и на чью территорию будет экспортировано лекарственное средство. На упаковке такого лекарственного средства должно быть специальное обозначение.

2. В пункте 2 комментируемой статьи указано, что в ведении Правительства Российской Федерации находится утверждение в соответствии с международным договором Российской Федерации порядка направления соответствующего уведомления (п. 1 комментируемой статьи), причин и порядка принятия решения об использовании искомого изобретения и прекращения его действия, порядка гарантирования периода действия решения, а также методики гарантирования размера компенсации и порядка ее уплаты.

[1] О внесении изменения в часть четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации : Федеральный закон от 11 июня 2021 г. № 212-ФЗ // СЗ РФ. – 2021. – № 24 (ч. I). – Ст. 4230.

Названный порядок и методика утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.05.2022 № 947[1]. Выплата компенсации патентообладателю в размере и порядке, которые заданы этой методикой, считается исполнением всех финансовых обязательств Российской Федерации, прописанных комментируемой статьей, по выплате патентообладателю соразмерной компенсации.

Статья 1361. Право преждепользования на изобретение, полезную модель или промышленный образец

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье дана законодательная дефиниция права преждепользования, предусматривающего сохранение права на дальнейшее безвозмездное использование тождественного решения без расширения объема такого использования за лицом, которое до даты приоритета изобретения, полезной модели или промышленного образца (ст. 1381, 1382 ГК РФ) добросовестно использовало на территории Российской Федерации созданное независимо от автора тождественное решение или решение, отличающееся от изобретения только по эквивалентным признакам (п. 3 ст. 1358 ГК РФ), либо подготовилось к этому.

Исходя из буквального смысла данной нормы, право преждепользования возникает только в отношении:

– используемого на территории Российской Федерации охраняемого патентом объекта;

– лица, которое создало независимо от автора тождественно решение и добросовестно его использовало до даты подачи заявки на охраняемый объект.

[1] Об использовании изобретения для производства на территории Российской Федерации лекарственного средства в целях его экспорта без согласия патентообладателя (вместе с «Правилами принятия решения об использовании изобретения для производства на территории Российской Федерации лекарственного средства в целях его экспорта без согласия патентообладателя и прекращения действия такого решения», «Методикой определения размера компенсации, выплачиваемой патентообладателю при принятии решения об использовании изобретения для производства на территории Российской Федерации лекарственного средства в целях его экспорта без согласия патентообладателя, и порядок ее выплаты») : постановление Правительства Российской Федерации от 25 мая 2022 г. № 947 // СЗ РФ. – 2022. – № 23. – Ст. 3777.

В тождественном решении имеется полное сходство, совпадение или идентичность с другим решением.

При добросовестном применении такое тождественное решение создается лицом:

– которое не знало, и не должно было знать о сущности заявленного применения;

– самостоятельно, и не было заимствовано у лица, которое уже получило патент на тождественное изобретение, полезную модель, промышленный образец.

Право преждепользования возникает не в силу решения суда, а при наличии указанных в п. 1 ст. 1361 ГК РФ условий, поэтому факт преждепользования может служить основанием для возражения ответчика по иску о нарушении исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец, а также служить основанием для обращения в суд с самостоятельным исковым требованием (в т. ч. встречным) о признании (установлении) права преждепользования (п. 126 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1362. Принудительная лицензия на изобретение, полезную модель или промышленный образец

КОММЕНТАРИЙ

1. В абзаце 1 п. 1 комментируемой статьи подтверждено правомочие любого заинтересованного лица получить принудительную простую (неисключительную) лицензию на использование на территории Российской Федерации изобретения, полезной модели или промышленного образца.

Для выдачи принудительной простой (неисключительной) лицензии на использование на территории Российской Федерации находящегося под охраной объекта необходимо, чтобы:

Во-первых, изобретение или промышленный образец не использовалось либо недостаточно использовалось патентообладателем в течение четырех лет со дня выдачи патента, а полезная модель — в течение трех лет со дня выдачи патента.

Недостаточное использование патентообладателем изобретения, полезной модели или промышленного образца приводит к ограничению предложения соответствующих товаров, работ или услуг на рынке.

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Во-вторых, любое лицо, желающее и готовое использовать такие находящиеся под охраной объекты, вправе:

– заключить с патентообладателем лицензионный договор на условиях, соответствующих установившейся практике;

– обратиться в суд с иском к патентообладателю о предоставлении принудительной простой (неисключительной) лицензии на использование на территории Российской Федерации выбранного объекта, если патентообладатель отказался от предложенных условий.

В исковом требовании заинтересованное в получении принудительной простой (неисключительной) лицензии лицо должно указать:

– предлагаемые им условия предоставления ему такой лицензии;

– объем использования изобретения, полезной модели или промышленного образца;

– размер;

– порядок;

– сроки платежей.

В абзаце 2 п. 1 комментируемой статьи вводится обязанность патентообладателя по доказыванию наличия уважительных причин ограниченного применения находящегося под охраной объекта или неприменения его совсем.

Если патентообладатель не обоснует наличие подтверждающих уважительных причин, суд принимает решение:

– о предоставлении принудительной простой (неисключительной) лицензии;

– об условиях ее предоставления;

– о согласовании суммарного размера платежей за такую лицензию, которые не могут быть ниже цены лицензии, определяемой при сравнимых обстоятельствах.

В абзаце 3 п. 1 комментируемой статьи заданы критерии, срок и порядок прекращения действия принудительной простой (неисключительной) лицензии и возникающих в связи с получением настоящей лицензии прав.

Действие принудительной простой (неисключительной) лицензии может быть прекращено:

– в судебном порядке;

– по иску патентообладателя;

– если обстоятельства, обусловившие вверение такой лицензии, перестанут существовать и их возникновение вновь маловероятно.

Выдача принудительной простой (неисключительной) лицензии на использование изобретения, которое относят к технологии полупроводников, может быть разрешено лишь с целью его некоммерческого использования в общедоступных интересах или для изменения положения, которое в установленном порядке признано нарушающим требования антимонопольного законодательства Российской Федерации.

2. В абзаце 1 п. 2 комментируемой статьи гарантирован порядок и условия предоставления принудительной простой (неисключительной) лицензии на зависимое изобретение.

Во-первых, владеющее вторым патентом лицо может 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, если обладатель второго патента не может использовать изобретение, на которое он имеет исключительное право, не нарушая при этом прав обладателя первого патента на изобретение или полезную модель, отказавшегося от заключения лицензионного договора на условиях, соответствующих установившейся практике.

Во-вторых, обладатель второго патента должен показать в исковом требовании:

– условия предоставления ему такой лицензии;

– объем применения изобретения или полезной модели;

– размер, порядок и сроки выплат.

В-третьих, если обладатель второго патента, имеющий исключительное право на подобное зависимое изобретение, докажет, что оно олицетворяет важное техническое достижение и имеет существенные экономические преимущества перед изобретением или полезной моделью обладателя первого патента, суд принимает решение о предоставлении ему принудительной простой (неисключительной) лицензии.

Законодатель запретил передачу другим лицам полученного по этой лицензии права использования изобретения, охраняемого первым патентом, кроме случая отчуждения второго патента.

В-четвертых, суммарный размер платежей за принудительную простую (неисключительную) лицензию решением суда не может быть определен ниже цены лицензии, определяемой при сравнимых обстоятельствах.

В абзаце 3 п. 2 комментируемой статьи указано, что в ситуации предоставления в соответствии с настоящим пунктом принудительной

простой (неисключительной) лицензии обладатель патента также может претендовать на простую (неисключительную) лицензию на использование зависимого изобретения.

3. В пункте 3 комментируемой статьи указано, что государственную регистрацию предоставления и прекращения права использования находящихся под охраной объектов на условиях принудительной простой (неисключительной) лицензии осуществляет федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности благодаря решения суда, прописанного п. 1, 2 комментируемой статьи.

В случаях, прописанных ст. 1362 и 1423 ГК РФ, суд может по требованию заинтересованного лица принять решение о предоставлении этому лицу на указанных в решении суда условиях права использования результата интеллектуальной деятельности, исключительное право на который принадлежит другому лицу (принудительная лицензия).

При рассмотрении соответствующих споров судом, исходя из аналогии закона (п. 1 ст. 6 ГК РФ), применяются положения п. 1 ст. 445 ГК РФ.

При этом, принимая решение о предоставлении лицу права использования результата интеллектуальной деятельности, суд должен в резолютивной части решения указать условия лицензионного договора о предоставлении простой (неисключительной) лицензии. С учетом этого планируемые условия, на которых эта лицензия будет предоставлена, должны быть включены в исковое заявление (п. 1 ст. 1362 и п. 1 ст. 1423 ГК РФ). Несоблюдение этого требования влечет оставление искового просьбы без движения (п. 43 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1363. Сроки действия исключительных прав на изобретение, полезную модель, промышленный образец

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи определяются период действия исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец и патента, которым удостоверено это право, и порядок его исчисления.

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Исключительное право на находящиеся под охраной объекты и патент, их охраняющий, действуют при условии соблюдения требований, установленных ГК РФ, с даты подачи прошения на выдачу патента в Роспатент или при выделении заявки (п. 4 ст. 1381 ГК РФ) с даты подачи первоначальной заявки.

Законодатель гарантирует следующие сроки действия исключительного права:

– двадцать лет — для изобретений;

– десять лет — для полезных моделей;

– пять лет — для промышленных образцов.

Законодатель акцентирует внимание на том, что защита исключительного права, удостоверенного патентом, начинает свое действие лишь после государственной регистрации соответствующего объекта и выдачи патента (с. 1393 ГК РФ).

2. В пункте 2 комментируемой статьи гарантирован порядок и условия удлинения периода действия исключительного права на изобретение и удостоверяющего это право патента.

Срок действия исключительного права на изобретение, относящееся к лекарственному средству, пестициду или агрохимикату, для применения которых требуется получение в установленном законом порядке разрешения, и удостоверяющего это право патента продлевается:

– если с даты подачи прошения на выдачу патента на изобретение до дня получения первого разрешения на его применение прошло более пяти лет;

– по заявлению патентообладателя федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности;

– на время, прошедшее со дня подачи прошения на выдачу патента на изобретение до дня получения первого разрешения на прием изобретения, за вычетом пяти лет;

– срок действия патента на изобретение не может быть удлинен более чем на пять лет;

– просьбу об увеличении срока подается патентообладателем в период действия патента до истечения шести месяцев с даты выхода первого разрешения на применение изобретения или даты выдачи патента в зависимости от того, какой из этих сроков истекает позднее.

Законодатель допускает возможность запроса от патентообладателя дополнительных материалов, без которых нельзя осуществить проверку. Срок для предоставления дополнительных материалы

составляет три месяца со дня направления такого запроса, но он может быть удлинен федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности не более чем на десять месяцев. При нарушении периода подачи дополнительных материалов в удовлетворении заявления отказывают.

При увеличении периода действия исключительного права выдается дополнительный патент с формулой, которая охватывает комплекс признаков запатентованного изобретения, на применение которого выдается разрешение.

3. В пункте 3 комментируемой статьи поставлены условия продления действия исключительного права на полезную модель, промышленный образец и подтверждающего это право патента.

Условия состоят в следующем:

– продление происходит в результате просьбы патентообладателя;

– продление допускает неоднократное повторение на пять лет;

– максимальный срок продления составляет 25 лет, который берет свое начало с даты подачи заявки на выдачу патента в Роспатент, а для выделенной заявки — с даты подачи первоначальной заявки.

4. В пункте 4 комментируемой статьи установлено, что порядок выдачи и действия дополнительного патента на изобретение и продления периода действия патента на изобретение или промышленный образец согласовывается Роспатентом.

На текущий момент времени функционирует соответствующий административный регламент, утвержденный приказом Роспатента от 2 ноября 2021 г. № 180[1]. В соответствии с указанным регламентом результатом предоставления государственной услуги является удлинение периода действия исключительного права на изобретение и удостоверяющего это право патента, включение сведений об удлинении периода действия исключительного права на изобретение и удостоверяющего это право патента в Государственный реестр изобретений Российской Федерации, публикация сведений об удлинении периода действия исключительного права на изобретение и удостоверяющего это право патента в регламентированном бюллетене Роспатента «Изобретения. Полезные модели» и направление

[1] Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по продлению срока действия исключительного права на изобретение и удостоверяющего это право патента : приказ Роспатента от 2 ноября 2021 г. № 180 (зарег. в Минюсте России 26.11.2021, № 66021) // Официальный интернет-портал правовой информации «Pravo.gov». – URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001202111260015 (дата обращения 26.11.2021).

(выдача) заявившему уведомления об удлинении периода действия исключительного права на изобретение и удостоверяющего это право патента и дополнительного патента в форме электронного документа путем его размещения на официальных сайтах, а также в бумажной копии по ходатайству о выдаче дополнительного патента. Срок предоставления государственной услуги составляет 52 рабочих дня.

5. В пункте 5 комментируемой статьи вмещает отсылочную норму, определяющую порядок и основания признания недействительным или досрочного прекращения действия исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец и удостоверяющего это право патента, в т. ч. дополнительного патента.

Действие исключительного права на вышеперечисленные объекты патентного права и удостоверяющего это право патента, в том числе дополнительного патента, признается:

а) недействительным в следующих случаях (ст. 1398 ГК РФ):

– несоответствия условиям патентоспособности;

– несоответствия документов прошения требованию раскрытия сущности изобретения или полезной модели с полнотой, достаточной для осуществления изобретения или полезной модели специалистом в данной области техники;

– наличия в формуле изобретения или полезной модели, которая содержится в решении о выдаче патента, признаков, не раскрытых на дату подачи заявки;

– выдачи патента при наличии нескольких заявок на идентичные объекты;

– выдачи патента с установкой в нем в качестве автора или патентообладателя лица, не являющегося таковым.

б) прекращается досрочно (ст. 1399 ГК РФ):

– благодаря заявления, поданного патентообладателем в Роспатент, — со дня поступления заявления;

– при неуплате в принятый срок патентной пошлины за поддержание патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец в силе — по истечении положенного периода для уплаты патентной пошлины за поддержание патента в силе.

При нарушении условий п. 2 комментируемой статьи, может быть признано недействительным как продление периода действия исключительного права на изобретение, относящееся к такому продукту, как лекарственное средство, пестицид или агрохимикат, так и действие дополнительного патента.

Законодатель допускает возможность оспаривания удлинения периода действия исключительного права на изобретение и действия удостоверяющего его дополнительного патента если были нарушены условия, прописанные п. 2 комментируемой статьи. Оспаривание производится вручением возражения в Роспатент в порядке, установленном п. 2 ст. 1398 ГК РФ. Такой спор между подателем возражения и патентообладателем рассматривается Роспатентом в административном порядке.

В итоге признания недействительным удлинения периода действия исключительного права на изобретение и действия удостоверяющего его дополнительного патента, дополнительный патент будет аннулирован со дня, следующего за днем окончания периода действия патента, положенного в соответствии с п. 1 комментируемой статьи.

Просьбу о пролонгации периода действия патента (ст. 1363 ГК РФ) или о досрочном его прекращении (ст. 1399 ГК РФ) можно подать в порядке, прямо установленном в соглашении между патентообладателями, а при отсутствии такого соглашения — лишь совместно (п. 35 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1364. Переход изобретения, полезной модели или промышленного образца в общественное достояние

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи определены обстоятельства перехода изобретения, полезной модели или промышленного образца в общественное достояние. Таким обстоятельством выступает прекращение действия соответствующего исключительного права.

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлено, что перешедшие в общественное достояние объекты могут беспрепятственно использоваться любым лицом без чьего-либо согласия или разрешения и без уплаты поощрения за использование.

Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации переходят к наследникам в границах остаточной части срока их действия, продолжительность которого согласовывается ГК РФ и зависит от вида результата интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, а по истечении соответствующего периода результаты

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

интеллектуальной деятельности — патентоохраняемые объекты — переходят в общественное достояние (ст. 1364 ГК РФ) и могут беспрепятственно использоваться в соответствии с ГК РФ любым лицом без чьего-либо согласия или разрешения и без выплаты авторского поощрения (п. 86 постановления Пленума ВС РФ № 9[1]).

§ 3. Распоряжение исключительным правом на изобретение, полезную модель или промышленный образец

Статья 1365. Договор об отчуждении исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи приводится определение договора об отчуждении исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец, согласно которому 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).

Договор о передаче исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец принято называть договором об отчуждении патента.

Исходя из того, что данный договор является единственной из разновидностей договора о передаче исключительного права, ему присущи все черты такого договора (ст. 1234 ГК РФ).

Как следует из определения, договор о передаче патента является консенсуальным, взаимным, двусторонним договором.

Стороны договора — патентообладатель и приобретатель патента, ими могут быть граждане, юридические лица, общедоступные образования.

Предметом договора о передаче патента является удостоверенное патентом исключительное право на объект патентования в полном объеме.

Договор о передаче патента следует заключать в письменной форме, он подлежит государственной регистрации в случаях, когда

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2012. – № 7.

изобретение, полезная модель или промышленный образец подлежат в соответствии с ГК РФ государственной регистрации (п. 2 ст. 1232 ГК РФ).

Несоблюдение письменной формы или требования о государственной регистрации влечет его недействительность.

В основном подобное исключительное право на объект, находящийся под защитой патента, переходит в момент заключения договора о его передаче, если соглашением сторон не определено другое.

В том случае, когда договор о передаче патента подлежит государственной регистрации, исключительное право на соответствующий объект переходит от автора или правообладателя к приобретателю в момент государственной регистрации этого договора.

При существенном нарушении приобретателем обремененности выплатить правообладателю в принятый договором срок поощрение за приобретение исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец (подп. 1 п. 2 ст. 450 ГК РФ) прежний правообладатель вправе добиваться в судебном порядке перевода на себя прав приобретателя исключительного права и возмещения убытков, если исключительное право перешло к его приобретателю.

Если исключительное право не перешло к приобретателю, то при нарушении им выплаты в принятый договором срок поощрения за приобретение исключительного права автор или иной правообладатель может отклонить договор в одностороннем порядке и потребовать возмещения убытков, причиненных расторжением договора.

2. В пункте 2 комментируемой статьи введен законодательный запрет на отчуждение исключительного права на промышленный образец, если оно станет основанием введения потребителя в заблуждение по поводу товара или его изготовителя.

Статья 1366. Публичное предложение заключить договор об отчуждении патента на изобретение

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи приводятся условия и устанавливается порядок объявления общедоступного предложения заключить договор о передаче патента на изобретение заявителем.

Во-первых, заявку подает заявитель, который выступает единственным автором этого изобретения.

Во-вторых, заявка должна быть подана до принятия по заявке решения о выдаче патента, либо об отказе в выдаче патента, либо о признании ее отозванной.

В-третьих, в заявлении должно содержаться обязательство заявителя о заключении договора о передаче патента на условиях, которые отвечают установившейся практике, с любым гражданином Российской Федерации или российским юридическим лицом, кто первым изъявил подобное желание и уведомил об этом патентообладателя и Роспатент.

В-четвертых, наличие такой заявки предоставляет гарантии и льготы для заявителя, в частности патентные пошлины, касающиеся выдачи патента на изобретение и по вопросу патента, выданного по такой заявке, с заявителя не взимаются. Размеры остальных пошлин за совершение юридически значимых действий, описаны постановлением Правительства Российской Федерации от 10 декабря 2008 г. № 941[1]. Пошлины, уплаченные до подачи такой заявки, не возвращаются.

В-пятых, сообщения об общедоступном предложении заключить договор об отчуждении патента на изобретение печатаются в соответствии Приказом Роспатента от 4 августа 2015 г. № 105[2] в его официальном бюллетене «Изобретения. Полезные модели», тем самым становятся доступными широкому кругу лиц.

Число подаваемых в течение года одним заявителем заявок, по поводу которых при подаче указанной просьбы его освобождают от уплаты патентных пошлин, прописанных ГК РФ, установлено постановлением Правительства Российской Федерации от 10 декабря 2008 г. № 941. В соответствии с п. 19(1) данного постановления число беспошлинных заявок ограничено десятью первыми заявками, содержащими такую просьбу, поданными в течение года.

2. В абзаце 1 п. 2 комментируемой статьи закреплена обязанность уплатить все патентные пошлины, от уплаты которых был освобожден заявитель (патентообладатель), за лицом, который заключил договор о передаче патента на изобретение с патентообладателем благодаря его просьбе в общедоступном виде по поводу предложения заключить договор о передаче патента на изобретение.

---

[1] СЗ РФ. – 2008. – № 51. – Ст. 6170.

[2] Об утверждении Положения об официальных изданиях Федеральной службы по интеллектуальной собственности : приказ Роспатента от 4 августа 2015 г. № 105 (ред. от 13.05.2021) // Федеральная служба по интеллектуальной собственности (далее — Роспатент) : [официальный сайт]. – URL: https://rospatent.gov.ru/ru/documents/105-prikaz-rospatenta-ot-04-08-2015-105 (дата обращения: 04.08.2024).

Законодатель особо подчеркнул, что в дальнейшем патентные пошлины оплачиваются в порядке, который установлен постановлением Правительства Российской Федерации от 10 декабря 2008 г. № 941.

В абзаце 2 п. 2 комментируемой статьи указано, что Роспатент обязан осуществлять государственную регистрацию перехода исключительного права к приобретателю по договору о передаче патента лишь при уплате всех патентных пошлин, от уплаты которых был освобожден заявитель (патентообладатель).

3. В пункте 3 комментируемой статьи гарантируется оплата патентных пошлин в ситуации непоступления в Роспатент письменных уведомлений о желании заключить договор о передаче патента.

Во-первых, срок выплат патентных пошлин начинает течь через два года со дня публикации сведений о выдаче патента на изобретение, по поводу которого было сделано заявление, если в течение этого времени в Роспатент не поступило письменное уведомление о желании заключить договор о передаче патента.

Во-вторых, у заявителя (патентообладателя) появляется право просить об отзыве своей заявки и одновременно обремененность уплаты патентных пошлин, от которых он был освобожден.

В-третьих, в дальнейшем патентные пошлины уплачиваются в установленном постановлением Правительства Российской Федерации от 10 декабря 2008 г. № 941 порядке.

В-четвертых, Роспатент публикует в своем официальном бюллетене «Изобретения. Полезные модели» сообщения об отклонении просьбы о желании заключить договор об отчуждении патента (п. 1 комментируемой статьи).

Статья 1367. Лицензионный договор о предоставлении права использования изобретения, полезной модели или промышленного образца

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья посвящена рассмотрению лицензионного договора о предоставлении права использования изобретения, полезной модели или промышленного образца.

Законодатель привел дефиницию лицензионного договора о предоставлении права использования объектов патентного права, с учетом которой 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.

Принимая во внимание, что настоящий договор является единственной из разновидностей лицензионного договора о предоставлении права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, ему характерны все черты такого договора.

Лицензионный договор может быть как консенсуальным, так и реальным, т. е. считаться заключенным лишь после совершения сторонами определенных действий, например, после передачи суммы возмещения.

Реальный лицензионный договор, как правило, — односторонний, а консенсуальный — двусторонний.

Лицензионный договор является возмездным, если его безвозмездность не установлена договором (п. 5 ст. 1235 ГК РФ), а если в договоре не указано, что он безвозмездный, но при этом не описан размер возмещения или порядок его расчета, договор будет считаться незаключенным (абз. 2 п. 5 ст.1235 ГК РФ).

Стороны лицензионного договора — лицензиар (патентообладатель) и лицензиат (пользователь).

Предметом лицензионного договора, в отличие от договора о передаче исключительных прав, является передача удостоверенного патентом права использования изобретения, полезной модели или промышленного образца в установленных договором пределах.

В зависимости от разновидности лицензионного договора его предметом может быть право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца с сохранением за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам (неисключительная лицензия) либо право использования указанных объектов без сохранения за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам (исключительная лицензия).

Срок, на который можно заключить лицензионный договор, устанавливаемый в пределах периода действия патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец по свободному усмотрению сторон, но не может превышать срок действия патента; если срок действия не гарантирован, договор считается заключенным на 5 лет (п. 4 ст. 1235 ГК РФ).

Обычно лицензионные договора заключаются в письменной форме и подлежат государственной регистрации (п. 2 ст. 1232 ГК РФ), проводимой федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности. Без такой регистрации договор считается недействительным.

В соответствии со ст. 1369 ГК РФ договор о передаче патента, лицензионный договор, а также другие договоры, посредством которых проводится 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.

Законодатель приводит список различных видов лицензионных договоров, именуемых как исключительные, неисключительные, открытые, принудительные и другие лицензии.

Статья 1368. Открытая лицензия на изобретение, полезную модель или промышленный образец

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья посвящена регламентации открытой лицензии на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

1.В абзаце 1 п. 1 комментируемой статьи разъяснена дефиниция открытой лицензии, согласно которой патентообладатель может подать в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности просьбу о возможности предоставления любому лицу права использования изобретения, полезной модели или промышленного образца.

В соответствии с п. 57 приказа Роспатента от 01.11.2021 № 177[1] основанием для начала административной процедуры приема и регистрации такой просьбы является ее предоставление в Роспатент заявителем.

[1] Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по рассмотрению заявления правообладателя о предоставлении любому лицу права использования изобретения, полезной модели или промышленного образца (открытой лицензии), ходатайства об отзыве заявления об открытой лицензии : приказ Роспатента от 1 ноября 2021 г. № 177 (зарег. в Минюсте России 26.11.2021, № 66013) // Официальный интернет-портал правовой информации «Pravo.gov». – URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001202111260043 (дата обращения 26.11.2021).

Форма прошения правообладателя утверждена приказом Минэкономразвития России от 29.11.2021 № 716[1].

В абзаце 2 п. 1 комментируемой статьи установлена льгота для патентообладателя, подавшего просьбу о предоставлении открытой лицензии, предусматривающая уменьшение размера патентной пошлины за поддержание патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец в силе на 50 % начиная с года, следующего за годом публикации федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности сведений об открытой лицензии.

В абзаце 3 п. 1 комментируемой статьи гарантирован порядок предоставления открытой лицензии.

Во-первых, патентообладатель сообщает в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности условия лицензии, на которых право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца может быть передано любому лицу.

Во-вторых, федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности публикует за счет патентообладателя соответствующие сообщения об открытой лицензии в регламентированном бюллетене.

В-третьих, в ситуации, когда любое лицо изъявляет желание использовать названные изобретение, полезную модель или промышленный образец патентообладатель обременен заключить с ним лицензионный договор на условиях простой (неисключительной) лицензии.

2. В пункте 2 комментируемой статьи перечисляются взаимообусловленные права и обязанности патентообладателя и Роспатента, которые возникают в ситуации, если в течении двух лет со дня публикации сведений об открытой лицензии патентообладатель не получил предложений в письменной форме о заключении лицензионного договора на условиях, содержащихся в его заявлении.

---

[1] Об утверждении форм заявления и ходатайства, необходимых для осуществления юридически значимых действий по предоставлению любому лицу права использования изобретения, полезной модели или промышленного образца (открытой лицензии), и признании утратившими силу приказа Минэкономразвития России от 12 августа 2015 г. № 552 «Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по рассмотрению заявления правообладателя о предоставлении любому лицу права использования изобретения, полезной модели или промышленного образца (открытой лицензии), ходатайства об отзыве заявления об открытой лицензии» и внесенных в него изменений : приказ Минэкономразвития России от 29.11.2021 г. № 716 (зарег. в Минюсте России 30.11.2021, № 66155) // Официальный интернет-портал правовой информации (www.pravo.gov.ru). – URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001202112030078 (дата обращения: 18.12.2024).

В этом случае:

– *патентообладатель может* подать в Роспатент ходатайство об отклонении своей просьбы об открытой лицензии;

– *патентообладатель должен* уплатить патентную пошлину за поддержание патента в силе за период, прошедший со дня публикации сведений об открытой лицензии, и в дальнейшем уплачивать ее в полном размере;

– *Роспатент обременен* опубликовать в своем официальном бюллетене «Изобретения. Полезные модели» сообщения об отклонении заявления.

Статья 1369. Форма договора о распоряжении исключительным правом на изобретение, полезную модель или промышленный образец и государственная регистрация перехода исключительного права, его залога и предоставления права использования изобретения, полезной модели или промышленного образца

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи императивно установлена письменная форма для заключения всех договоров, посредством которых можно распоряжаться исключительным правом на изобретение, полезную модель или промышленный образец. Речь идет о договорах о передаче патента, лицензионном договоре и прочих.

Введено и общее правило, устанавливающее последствия несоблюдения письменной формы — в этом случае договор считается недействительным.

2. В пункте 2 комментируемой статьи законодатель четко сформулировал, что отчуждение и залог исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец, передача по договору права их использования должны пройти государственную регистрацию в порядке, установленном ст. 1232 ГК РФ.

Административный регламент предоставления Роспатентом государственной услуги по государственной регистрации распоряжения по договору исключительным правом на изобретение, полезную модель, промышленный образец утвержден приказом Минэкономразвития

России от 10 июня 2016 г. № 371[1], в нем дается толкование порядка предоставления госуслуги и устанавливаются сроки и последовательность административных процедур Роспатента при ее предоставлении.

Результатами предоставления государственной услуги являются: государственная регистрация распоряжения по договору исключительным правом, включение сведений о госрегистрации распоряжения по договору исключительным правом на объекты патентных прав в соответствующий Государственный реестр изобретений Российской Федерации, Государственный реестр полезных моделей Российской Федерации, Государственный реестр промышленных образцов Российской Федерации, выдача (направление) заявившему уведомления о госрегистрации распоряжения по договору исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности (далее — РИД) и документа, содержащего сообщения об этом, публикация сведений о госрегистрации распоряжения по договору исключительным правом на РИД в соответствующем официальном бюллетене Роспатента «Изобретения. Полезные модели», «Промышленные образцы». Срок предоставления государственной услуги составляет 68 рабочих дней со дня поступления просьбы в Роспатент.

§ 4. Изобретение, полезная модель и промышленный образец, созданные в связи с выполнением служебного задания или при выполнении работ по договору

Статья 1370. Служебное изобретение, служебная полезная модель, служебный промышленный образец

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья посвящена регламентации правоотношений, связанных с правами на служебное изобретение, служебную полезную модель, служебный промышленный образец.

[1] Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по государственной регистрации распоряжения по договору исключительным правом на изобретение, полезную модель, промышленный образец, товарный знак, знак обслуживания, зарегистрированные топологию интегральной микросхемы, программу для электронных вычислительных машин, базу данных : приказ Минэкономразвития России от 10 июня 2016 г. № 371 (ред. от 07.06.2017) (зарег. в Минюсте России 14.07.2016, № 42849) // Официальный интернет-портал правовой информации (www.pravo.gov.ru). – URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001201607150036 (дата обращения: 18.12.2024).

1. В пункте 1 комментируемой статьи разъяснена дефиниция изобретения, служебной полезной модели или служебного промышленного образца, согласно которому изобретение, полезная модель или промышленный образец, созданные работником в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или точного задания работодателя, признаются соответственно служебным изобретением, служебной полезной моделью или служебным промышленным образцом.

2. В пункте 2 комментируемой статьи закреплено право авторства на служебное изобретение, служебную полезную модель или служебный промышленный образец и указано, что оно (право авторства) принадлежит работнику (автору).

3. В пункте 3 комментируемой статьи закреплено исключительное право на служебное изобретение, служебную полезную модель или служебный промышленный образец и право на получение патента.

Законодатель определил, что если трудовым или гражданско-правовым договором между работником и работодателем не согласовано иное, исключительное право и право на получение патента на служебное изобретение, служебную полезную модель или служебный промышленный образец принадлежат работодателю.

4. В абзаце 1 п. 4 комментируемой статьи гарантирована обязанность работника, предусматривающая оповещение работодателя о создании в связи с выполнением своих трудовых задач такого результата, по поводу которого возможно потребуется установить правовую охрану.

Работник не обязан уведомлять работодателя о создании в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или точного задания работодателя такого результата, по поводу которого возможна правовая охрана, лишь когда об этом прямо указано в договоре между работодателем и работником.

В абзаце 2 п. 4 комментируемой статьи приводится перечень условий, при наличии которых право на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец будет возвращено работнику, а именно, если работодатель в течение шести месяцев со дня уведомления его работником:

– не подаст прошение на выдачу патента на соответствующие служебное изобретение, служебную полезную модель или служебный промышленный образец в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности;

– не передаст право на получение патента на служебное изобретение, служебную полезную модель или служебный промышленный образец другому лицу;

– не сообщит работнику о сохранении информации о соответствующем итоге интеллектуальной деятельности в тайне.

В ситуации перехода права на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец работнику на этих условиях, работодатель:

– может в период действия патента использовать соответствующий служебный патентоохраняемый объект в собственном производстве на условиях простой (неисключительной) лицензии;

– обременен выплатить патентообладателю поощрение, размер, условия и порядок уплаты которого определяет договор между ними, а в ситуации спора — суд.

В абзаце 3 п. 4 комментируемой статьи введены критерии, наличие которых позволяет работнику рассчитывать на получение поощрения, размер, условия и порядок выплаты которого определяются договором между работодателем и работником, а при несогласии одной из сторон — судом.

Так, работник может получить поощрение, если работодатель:

– получит патент на служебное изобретение, служебную полезную модель или служебный промышленный образец;

– примет решение о сохранении информации о таких изобретении, полезной модели или промышленном образце в тайне и сообщит об этом работнику;

– передаст право на получение патента другому лицу;

– не получит патент по поданной им заявке по зависящим от него причинам.

Выплата поощрения работнику (автору) проводится в период действия патента (п. 133 постановления Пленума ВС РФ № 10).

Абзац 4 п. 4 комментируемой статьи утратил силу в связи с принятием Федерального закона от 23 июля 2013 г. № 222-ФЗ[1].

В абзаце 5 п. 4 комментируемой статьи установлено, что права на поощрение за служебные патентоохраняемые объекты не могут

[1] О внесении изменений в часть четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации : Федеральный закон от 23 июля 2013 г. № 222-ФЗ // СЗ РФ. – 2013. – № 30 (ч. I). – Ст. 4055.

быть отчуждены. Однако, это право может перейти к наследникам автора на оставшийся срок действия исключительного права.

5. В пункте 4.1. комментируемой статьи вводится обязанность работодателя, получившего патент на любое из служебных патентоохраняемых объектов на свое имя, и принявшего решение о досрочном прекращении его действия. При наличии вышеперечисленных условий работодатель должен проинформировать о своем решении работника (автора) и, если последний потребует, передать ему патент на безвозмездной основе, оформив передачу исключительного права по договору о безвозмездной передаче исключительного права.

Автору предоставляется право обратиться с иском в суд к патентообладателю, чтобы понудить его заключить договор о безвозмездном отдаче исключительного права, если:

– работодатель отказался заключать такой договор в пользу автора;

– не ответил на письменное предложение автора о заключении этого договора в течение одного месяца со дня отправления такого предложения.

Законодатель четко выразил и последствия не уведомления работодателем автора о досрочном прекращении действия патента — автор может обратиться в суд с иском к работодателю о понуждении к подаче ходатайства о восстановлении действия патента за его счет.

6. В пункте 5 комментируемой статьи разъяснена дефиниция объектов патентного права, которые не являются служебными.

Законодатель четко выразил, что изобретения, полезные модели, промышленные образцы не являются служебными, если:

– в их создании работником использовались денежные, технические или иные материальные средства работодателя;

– они созданы не в связи с выполнением собственных трудовых обязанностей или точного задания работодателя.

Создание работником обычных, но не служебных, объектов патентования с приложением денежных, технических или иных материальных средств работодателя порождает следующее:

а) работник вправе получить патент и исключительное право на полученные им объекты;

б) работодатель может по своему выбору потребовать:

– предоставления ему безвозмездной простой (неисключительной) лицензии на использование созданного не служебного объекта для собственных нужд на весь срок действия исключительного права;

– возмещения расходов, понесенных им в связи с их созданием.

Право работодателя законодателем ограничено, поскольку получив безвозмездную простую (неисключительную) лицензию на использование созданного результата интеллектуальной деятельности для собственных нужд, работодатель не сможет потребовать от работника возместить понесенные им расходы в связи с созданием такого результата интеллектуальной деятельности, и наоборот.

При наличии спора между работником и работодателем о том, является ли конкретное изобретение, полезная модель или промышленный образец служебным (п. 1 ст. 1370 ГК РФ), следует учитывать, что содержание трудовых обремененностей работника, наличие или отсутствие точного задания работодателя и факт создания изобретения, полезной модели или промышленного образца в связи с выполнением этих обремененностей или задания доказываются работодателем.

Для признания технического решения служебным не требуется, чтобы в документе, определяющем трудовые обремененности работника (трудовой договор, должностная инструкция), содержалось конкретное указание на выполнение работ по созданию конкретных патентоспособных объектов либо усовершенствованию известных технических решений.

Определяющим для признания технического решения служебным является факт его создания в рамках трудовых обремененностей, содержание которых может следовать из трудовой функции или быть проявлено в виде точного задания.

Во внимание могут быть приняты, в частности: акты работодателя, содержащие поручения работнику, соотношение деятельности, осуществляемой работодателем, со сферой, в которой создан патентоспособный объект, пределы трудовых обремененностей работника, место выполнения работ по созданию патентоспособных объектов, источник оборудования и средств, использованных для их создания, возможность осуществления работодателем контроля за работой, в рамках которой создан патентоспособный объект, цель создания патентоспособного объекта, дальнейшее поведение работника и работодателя, составляемые ими в процессе трудовой деятельности работника документы, которые в совокупности могли бы подтверждать разработку технических решений в связи с выполнением трудовых обремененностей, иные обстоятельства в совокупности.

Использование работником денежных, технических или иных средств работодателя само по себе не означает, что созданные изобретение, полезная модель или промышленный образец являются служебными (п. 5 ст. 1370 ГК РФ) (п. 129 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1371. Изобретение, полезная модель или промышленный образец, созданные при выполнении работ по договору

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи закреплено право подрядчика (исполнителя) на получение патента и исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Указанное право принадлежит подрядчику (исполнителю) если:

– изобретение, полезная модель или промышленный образец созданы при выполнении договора подряда или договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ, которые прямо не предусматривали их создание;

– договором между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком не запланировано иное.

Праву подрядчика (исполнителя) на получение патента и исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец корреспондирует право заказчика, если договором не запланировано иное:

– использовать созданные таким образом изобретение, полезную модель или промышленный образец в целях, для достижения которых был заключен соответствующий договор;

– на условиях простой (неисключительной) лицензии в течение всего периода действия патента;

– без уплаты за это использование дополнительного поощрения.

Законодатель установил, что при передаче подрядчиком (исполнителем) права на получение патента или отдаче самого патента другому лицу заказчик оставляет за собой полномочие использования изобретения, полезной модели или промышленного образца на указанных условиях.

2. В пункт 2 комментируемой статьи указано, что подрядчик (исполнитель) вправе использовать созданные им изобретение, полезную модель или промышленный образец для собственных нужд

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

на условиях безвозмездной простой (неисключительной) лицензии в течение всего периода действия патента, если в соответствии с условиями договора между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком:

– право на получение патента или исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец передано заказчику либо указанному им третьему лицу;

– если в договоре нет иных ограничений по использованию подрядчиком (исполнителем) созданного им изобретения, полезной модели или промышленного образца.

3. В пункт 3 комментируемой статьи указано, что автор изобретения, полезной модели или промышленного образца, созданных при выполнении договора подряда или договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ, которые прямо не предусматривали их создание, не являющийся патентообладателем, может на поощрение.

Право автора на поощрение корреспондирует нормам п. 4 ст. 1370 ГК РФ, которые устанавливают, что размер поощрения, условия и порядок его уплаты работодателем определяются договором между ними, а в ситуации спора — судом.

Статья 1372. Промышленный образец, созданный по заказу

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи указано, что право получить патент и исключительное право на промышленный образец принадлежат заказчику в ситуации, когда промышленный образец создан по договору, предметом которого было его создание (по заказу).

Представленное правило носит диспозитивный характер, и договором между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком может быть установлено другое.

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлено, что когда право на получение патента и исключительное право на промышленный образец, созданный по заказу, принадлежат заказчику, подрядчик (исполнитель) вправе, поскольку договором не запланировано иное, использовать такой промышленный образец для собственных нужд на условиях безвозмездной простой (неисключительной) лицензии в течение всего периода действия патента.

Простая (неисключительная) лицензия — вверение лицензиату права использования результата интеллектуальной деятельности или

средства индивидуализации с сохранением за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам (п.1 ст. 1236 ГК РФ) — предоставляется на весь срок действия исключительного права.

3. В пункте 3 комментируемой статьи установлено аналогичное право заказчика, несмотря на принадлежность права на получение патента и исключительного права на промышленный образец подрядчику (исполнителю), установленную в соответствии с договором, использовать промышленный образец в целях, для достижения которых был заключен соответствующий договор, на условиях безвозмездной простой (неисключительной) лицензии в течение всего периода действия патента.

4. В пункте 4 комментируемой статьи подтверждено правомочие автора созданного по заказу промышленного образца, который не является патентообладателем, на получение поощрения.

Право автора на поощрение корреспондирует нормам п. 4 ст. 1370 ГК РФ, согласно которым спорные вопросы, не урегулированные договором между работодателем и работником, касающиеся размера поощрения, условий и порядка его выплаты работодателем, решаются в судебном порядке.

Статья 1373. Изобретение, полезная модель, промышленный образец, созданные при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту

КОММЕНТАРИЙ

1. В абзаце 1 п. 1 комментируемой статьи закреплено право лица, выполняющего государственный или муниципальный контракт (исполнителя), на получение патента и исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец, созданные при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд.

Исключение составляют следующие случаи:

– право на получение патента и исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, прямо связанный с обеспечением обороны и безопасности, принадлежат Российской Федерации (абз. 1 п. 3 ст. 1240.1 ГК РФ);

– право на получение патента и исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, созданный при выполнении государственного или муниципального контракта за счет средств

федерального бюджета, бюджета субъекта Российской Федерации либо местного бюджета (за исключением случаев, прописанных абз. 1 п. 3 ст. 1240.1), принадлежат соответственно Российской Федерации, субъекту Российской Федерации и муниципальному образованию, от имени которых выступает государственный или муниципальный заказчик (п. 4 ст. 1240.1 ГК РФ).

В абзаце 2 п. 1 комментируемой статьи установлена возможность предусмотреть непосредственно в государственном или муниципальном контракте, что право на получение патента и исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец, будет принадлежать совместно исполнителю и Российской Федерации, исполнителю и субъекту Российской Федерации или исполнителю и муниципальному образованию.

Исключение составляют те же случаи, перечисленные выше и установленные абз. 1 п. 3 и 4 ст. 1240.1 ГК РФ.

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлен срок, в течение которого государственный или муниципальный заказчик может подать прошение на выдачу патента, если в соответствии с государственным или муниципальным контрактом право на получение патента и исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец принадлежат Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию.

Указанный срок составляет шесть месяцев со дня его письменного уведомления исполнителем о получении результата интеллектуальной деятельности, способного к правовой охране в качестве изобретения, полезной модели или промышленного образца.

Если в течение указанного периода государственный или муниципальный заказчик не подаст заявку или не примет решение о сохранении патентуемого объекта в тайне, право получить патент будет принадлежать исполнителю.

3. В пункте 3 комментируемой статьи гарантированы следующие права исполнителя и условия их применения.

Исполнитель вправе:

– настаивать на передаче ему исключительного права на соответствующие изобретение, полезную модель или промышленный образец на безвозмездной основе по договору о безвозмездной передаче соответствующего исключительного права, при условии, что Российская Федерация, субъект Российской Федерации или муниципальное

образование — обладатель патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец, созданные при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд, в течение двух лет с даты выдачи патента на названные патентоохраняемые объекты не обеспечит их использование либо не предоставит право их использования по лицензионному договору или не передаст исключительное право на них другому лицу;

– обратиться в суд с иском к патентообладателю о понуждении к заключению договора о безвозмездном отдаче ему исключительного права, при условии, что Российская Федерация, субъект Российской Федерации или муниципальное образование отказались заключать с ним договор о безвозмездной передаче исключительного права, а также в ситуации, если ответ патентообладателя на письменное требование исполнителя не будет получен в течение трех месяцев со дня отправления такого предложения.

Если патентообладатель не приведет доказательств, что неиспользование им патентоохраняемых объектов обусловлено уважительными причинами, суд ответственен принять решение о принудительном заключении такого договора.

4. В пункте 4 комментируемой статьи подтверждено правомочие автора добиваться передачи ему исключительного права на соответствующий патентоохраняемый объект на безвозмездной основе по договору о безвозмездном отдаче исключительного права при условии, что:

– исполнитель, который получил исключительное право на патентоохраняемый объект в порядке, прописанном п. 2 комментируемой статьи, не начал его использование в течение двух лет с даты наработки этого права;

– не передал полученное исключительное право другому лицу.

Автору передано право обратиться в суд с иском к патентообладателю и понудить его к заключению договора о безвозмездном отдаче исключительного права при условии, что:

– патентообладатель отказался заключать с ним искомый договор;

– на письменное предложение автора заключить такой договор не получен ответ патентообладателя в течение одного месяца со дня отправления этого предложения.

Если патентообладатель не приведет доказательств, что неиспользование им патентоохраняемых объектов обусловлено уважительными

причинами, суд принимает решение о принудительном заключении такого договора.

5. В пункте 5 комментируемой статьи вводится обязанность исполнителя, получившего патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец в соответствии с п. 2 и 3 комментируемой статьи на свое имя (в том числе совместно с другими правообладателями), и принявшего решение о досрочном прекращении действия патента:

– известить автора изобретения, полезной модели или промышленного образца о досрочном прекращении действия патента;

– по требованию автора передать ему исключительное право на соответствующие патентоохраняемые объекты на безвозмездной основе по договору о безвозмездном отдаче исключительного права.

Автору предоставлено право обратиться в суд с иском к исполнителю и понудить его к заключению договора о безвозмездном отдаче исключительного права при условии, что:

– исполнитель отказался заключать с ним искомый договор;

– на письменное предложение автора заключить такой договор не получен ответ исполнителя в течение одного месяца со дня отправления этого предложения.

Автор также в судебном порядке вправе понудить исполнителя подать ходатайство о восстановлении действия патента за его счет, если этот исполнитель не проинформировал автора о досрочном прекращении действия патента.

6. В пункте 6 комментируемой статьи включена отсылочная норма к п. 4 ст. 1370 ГК РФ, в соответствии с которой автору указанных в п. 1 комментируемой статьи изобретения, полезной модели или промышленного образца, не являющемуся патентообладателем, должно быть выплачено поощрение, размер, условия и порядок уплаты которого гарантированы в договоре между автором и патентообладателем, а в ситуации спора — судом.

7. В пункте 7 комментируемой статьи установлено, что действие п. 2–5 комментируемой статьи не распространяется на результаты интеллектуальной деятельности, прямо связанные с обеспечением обороны и безопасности (п. 2 ст. 1240.1 ГК РФ). Тем самым, законодатель четко разграничивает результаты интеллектуальной деятельности гражданского назначения и результаты интеллектуальной деятельности особого назначения, связанного с обороной и безопасностью государства.

§ 5. Получение патента

1. Заявка на выдачу патента, ее изменение и отзыв

Статья 1374. Подача заявки на выдачу патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлено общее правило подачи прошения — заявка выдать патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец подается в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности лицом, обладающим правом на получение патента в соответствии с ГК РФ (заявителем).

В качестве заявителя может выступать сам автор изобретения, один из правопреемников автора или его работодателя, заказчик, подрядчик, исполнитель работ по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд, государственный или муниципальный заказчик, выступающий от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования.

2. В пункте 2 комментируемой статьи указано, что просьба о выдаче патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец представляется только на русском языке. При этом прочие документы прошения могут быть препровождены как на русском, так и на другом языке, но с обязательным приложением их перевода на русский язык.

Документы, входящие в состав прошения на выдачу патента на изобретение, гарантированы в ст. 1375 ГК РФ; на выдачу патента на полезную модель — в ст. 1376 ГК РФ, на промышленный образец — в ст. 1377 ГК РФ.

3. В пункте 3 комментируемой статьи дается толкование лица, управомоченное на подпись заявки о выдаче патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец. В ситуации подачи прошения заявителем, прошение о выдаче патента на изобретение,

полезную модель или промышленный образец подписывается заявителем, а в ситуации подачи прошения при помощи патентного поверенного или иного представителя — заявителем или его представителем, подающим заявку.

4. В пункте 4 комментируемой статьи установлено, что требования к документам прошения на выдачу патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец устанавливаются на основании ГК РФ федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативно-правовое координирование в сфере интеллектуальной собственности.

На текущий момент времени требования к документам прошения на выдачу патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец гарантированы приказами Минэкономразвития России:

– «О государственной регистрации изобретений»[1];

– «Об утверждении Правил составления, подачи и рассмотрения документов, считаемых основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации полезных моделей, и их форм…»[2];

– «Об утверждении Правил составления, подачи и рассмотрения документов, считаемых основанием для совершения юридически

[1] О государственной регистрации изобретений (вместе с «Правилами составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации изобретений», «Требованиями к документам заявки на выдачу патента на изобретение», «Порядком проведения информационного поиска в отношении заявленного изобретения при проведении экспертизы по существу по заявке на выдачу патента на изобретение и представления отчета о нем», «Порядком публикации отчета об информационном поиске в отношении заявленного изобретения») : приказ Минэкономразвития России от 21 февраля 2023 г. № 107 (ред. от 27.09.2024) (зарег. в Минюсте России 17.04.2023, № 73064) // Официальный интернет-портал правовой информации (www.pravo.gov.ru). – URL: http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202304180010 (дата обращения: 18.12.2024).

[2] Об утверждении Правил составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации полезных моделей, и их форм, Требований к документам заявки на выдачу патента на полезную модель, Состава сведений о выдаче патента на полезную модель, публикуемых в официальном бюллетене Федеральной службы по интеллектуальной собственности, Состава сведений, указываемых в форме патента на полезную модель, формы патента на полезную модель : приказ Минэкономразвития России от 30 сентября 2015 г. № 701 (ред. от 15.03.2024) (зарег. в Минюсте России 25.12.2015, № 40244) // Официальный интернет-портал правовой информации (www.pravo.gov.ru). – URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001201512280049 (дата обращения: 18.12.2024).

значимых действий по государственной регистрации промышленных образцов, и их форм…»[1].

5. *Пункт 5 комментируемой утратил силу с 1 октября 2014 г. в связи с принятием ФЗ от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ*[2].

Статья 1375. Заявка на выдачу патента на изобретение

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи разъяснена дефиниция требования единства изобретения, согласно которому заявка на выдачу патента на изобретение (заявка на изобретение) принадлежит к одному изобретению или к группе изобретений, связанных между собой настолько, что они образуют единый изобретательский замысел.

2. В пункте 2 комментируемой статьи содержится описание документов, отвечающих установленным требованиям и определяющим содержание заявки на изобретение:

– просьбу о выдаче патента, в котором должны быть указаны автор изобретения и заявитель — лицо, располагающее правом на получение патента, а также место жительства или место нахождения каждого из них;

– описание изобретения, в котором раскрыта его суть с полнотой, достаточной для осуществления изобретения специалистом в данной области техники;

– формулу изобретения, ясно отражающую его сущность и полностью основанную на его описании;

– чертежи и иные материалы, если они необходимы для понимания сущности изобретения, в том числе по инициативе заявителя его трехмерную модель в электронной форме;

– реферат.

---

[1] Об утверждении Правил составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации промышленных образцов, и их форм, Требований к документам заявки на выдачу патента на промышленный образец, Состава сведений о выдаче патента на промышленный образец, публикуемых в официальном бюллетене Федеральной службы по интеллектуальной собственности, Состава сведений, указываемых в форме патента на промышленный образец, формы патента на промышленный образец : приказ Минэкономразвития России от 30 сентября 2015 г. № 695 (ред. от 23.11.2020)(Зарегистрировано в Минюсте России 25.12.2015, № 40242) // Официальный интернет-портал правовой информации (www.pravo.gov.ru). – URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001201512280054 (дата обращения: 18.12.2024).

[2] СЗ РФ. – 2014. – № 11. – Ст. 1100.

Детальные требования к перечисленным выше документам прошения на изобретение приводятся в приложении № 2 к приказу Минэкономразвития России от 21 февраля 2023 г. № 107[1]. Так, под иными материалами, поясняющими сущность изобретения, могут быть приложены графические изображения, (например, схемы, рисунки, графики, эпюры, осциллограммы), фотографии и таблицы.

3. В пункте 3 комментируемой статьи содержится общее правило об установлении даты подачи заявки в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Датой подачи заявки на изобретение считается:

– дата поступления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности заявки, содержащей просьбу о выдаче патента, описание изобретения и чертежи, если в описании на них имеется ссылка;

– дата поступления последнего из документов, если заявка и прилагаемые с ней документы препровождены не одновременно.

Поскольку в дальнейшем по дате подачи заявки согласовывается приоритет изобретения, дата подачи заявки в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности имеет существенное значение.

Статья 1376. Заявка на выдачу патента на полезную модель

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи разъяснена дефиниция требования единства полезной модели, согласно которому заявка на выдачу патента на полезную модель (далее — заявка на полезную модель) принадлежит к единственной полезной модели.

2. В пункте 2 комментируемой статьи содержится описание документов, отвечающих установленным требованиям и определяющим содержание прошения на полезную модель:

– просьбу о выдаче патента, в котором должны быть указаны автор полезной модели и заявитель — лицо, располагающее правом на получение патента, а также место жительства или место нахождения каждого из них;

[1] URL: http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202304180010 (дата обращения: 18.12.2024).

– описание полезной модели, в котором раскрыта ее суть с полнотой, достаточной для осуществления полезной модели специалистом в данной области техники;

– формулу полезной модели, которая касается одного технического решения и ясно отражает ее суть, будучи полностью основана на ее описании;

– чертежи и по инициативе заявителя трехмерную модель полезной модели в электронной форме, если они необходимы для понимания сущности полезной модели;

– реферат.

Детальные требования к перечисленным выше документам прошения на полезную модель приводятся в приказе Минэкономразвития России от 30 сентября 2015 г. № 701[1].

3. В пункте 3 комментируемой ст. содержится общее правило о выяснении даты, когда заявление считается поданным в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Такой датой считается:

– дата поступления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности заявки, содержащей просьбу о выдаче патента, описание полезной модели и чертежи, если в описании имеется ссылка на них;

– дата поступления последнего из документов, если заявка и прилагаемые с ней документы переданы не одновременно.

Поскольку в дальнейшем по этой дате происходит согласование приоритета полезной модели, дата подачи заявки в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности имеет существенное значение.

В соответствии с подп. 3 п. 2 ст. 1376 ГК РФ формула полезной модели принадлежит к одному техническому решению, т. е. включать одну совокупность существенных признаков, необходимых для достижения технического результата. В связи с этим формула полезной модели не может включать признаки, проявленные в виде альтернативы, либо включать несколько совокупностей существенных признаков, каждая из которых влияет на достижение своего собственного технического результата (п. 119 постановления Пленума ВС РФ № 10[2]).

[1] URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/ 0001201512280049 (дата обращения: 18.12.2024).

[2] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Статья 1377. Заявка на выдачу патента на промышленный образец

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи разъясняются требования единства промышленного образца, согласно которому заявка на выдачу патента на промышленный образец (заявка на промышленный образец) принадлежит к одному промышленному образцу или к группе промышленных образцов, связанных между собой настолько, что они образуют единый творческий замысел.

2. В пункте 2 комментируемой статьи содержится описание документов, отвечающих установленным требованиям и определяющим содержание заявки на промышленный образец:

– просьбу о выдаче патента, в котором должны быть указаны автор промышленного образца и заявитель — лицо, располагающее правом на получение патента, а также место жительства или место нахождения каждого из них;

– комплект изображений изделия (по инициативе заявителя — его трехмерная модель в электронной форме), передающих полное препровождение о существенных признаках промышленного образца, которые обусловливают эстетические отличительные признаки внешнего вида изделия;

– чертеж общего вида изделия, конфекционную карту, если они необходимы, чтобы раскрыть суть промышленного образца;

– описание промышленного образца.

Подробные требования к перечисленным выше документам заявки на промышленный образец приведены в приказе Минэкономразвития России от 30 сентября 2015 г. № 695[1]. Так, в конфекционная карта представляется в том случае, если промышленный образец относится к изделиям легкой и текстильной промышленности, в такую карту могут входить образцы текстильных, трикотажных материалов, кожи, фурнитуры, отделки и других, рекомендуемого для изготовления изделия.

3. В пункте 3 комментируемой статьи содержится общее правило об установлении даты подачи прошения в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Такой датой считают:

[1] URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001201512280054 (дата обращения: 18.12.2024).

– дата поступления в Роспатент заявки, не исключая саму заявку и комплект изображений изделия, которые дают полное представление о основных признаках промышленного образца и обусловливают эстетические отличительные признаки его внешнего вида;

– дата поступления последнего из документов, если названные документы переданы не одновременно.

Поскольку в дальнейшем по этой дате происходит согласование приоритета промышленного образца, дата подачи заявки в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности имеет существенное значение.

Статья 1378. Внесение изменений в документы заявки на изобретение, полезную модель или промышленный образец

КОММЕНТАРИЙ

1. В абзаце 1 п. 1 комментируемой статьи согласовывает порядок внесения изменений в документы прошения на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Заявитель вправе внести в документы прошения дополнения, конкретизирования и исправления:

– путем подачи дополнительных материалов по просьбе Роспатента;

– до принятия по этой заявке решения о выдаче патента либо об отказе в выдаче патента, либо о признании прошения отозванной;

– если эти корректировки не изменяют сущность прошения на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

В абзаце 2 п. 1 комментируемой статьи приведен список прав заявителя, которые он может осуществить по личному побуждению:

– представить измененную формулу изобретения, которая не изменяет прошение на изобретение по существу;

– внести соответствующие правки в описание при подаче ходатайства о проведении экспертизы заявки на изобретение, по существу, и (или) после наработки отчета о предварительном информационном поиске или информационном поиске, проведенном в порядке, установленном п. 6 ст. 1384 или абз. 4 п. 2 ст. 1386 ГК РФ, измененную формулу полезной модели, не изменяющую прошение на полезную модель по существу;

– внести соответствующие изменения в описание после наработки отчета о предварительном информационном поиске, который проводят в порядке, недвусмысленном абз. 2 п. 1 ст. 1390 ГК РФ.

2. В пункте 2 комментируемой статьи вскрыто описание случаев, изменяющих прошение на изобретение или полезную модель по существу, посредством подачи дополнительных материалов, если они включают:

– другое изобретение, которое не отвечает требованию единства образца в отношении одного или группы, принятых к рассмотрению, либо иную полезную модель;

– признаки, подлежащие включению в формулу изобретения или полезной модели и не раскрытые в документах заявки на изобретение и полезную модель, прописанных так как требуется подп. 1–4 п. 2 ст. 1375 или подп. 1–4 п. 2 ст. 1376 ГК РФ и препровожденных на дату подачи заявки;

– указание на технический результат, обеспечиваемый изобретением или полезной моделью и не имеющим связи с техническим результатом, который описан в тех же документах.

3. В пункте 3 комментируемой статьи приведен перечень не основных материалов, изменяющих заявление на промышленный образец по существу, если они содержат изображения изделия, на которых:

– изображен другой промышленный образец, и он не удовлетворяет требованию единства по поводу промышленного образца или их группы, раскрытых на изображениях, которые приняты к рассмотрению;

– отражены важнейшие признаки промышленного образца, которых не было на изображениях, представляемых на дату подачи заявки, либо показаны изображения изделия, с которых удалены важнейшие признаки промышленного образца, и которые были на изображениях, представляемых на дату подачи заявки.

4. В пункте 4 комментируемой статьи установлена возможность производить корректировки в документах заявки самим заявителем по его инициативе в период от ее подачи до регистрации соответствующего объекта.

Так, заявитель может скорректировать:

– сообщения об авторе, заявителе, в том числе при передаче права на получение патента другому лицу либо вследствие изменения имени автора, имени или наименования заявителя;

– явные и технические оплошности.

5. В пункте 5 комментируемой статьи гарантирован максимальный срок препровождения в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности заявителем исправлений в документах прошения на изобретение, — 15 месяцев с даты подачи заявки. Все изменения, внесенные заявителем в документы прошения на изобретение в этот период, будут учтены при публикации сведений о заявке.

Статья 1379. Преобразование заявки на изобретение, полезную модель или промышленный образец

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи подтверждено правомочие заявителя преобразовать просьбу на изобретение в прошение на полезную модель или промышленный образец.

Заявитель может осуществить свое право при соблюдении следующих условий:

– до публикации сведений о заявке на изобретение (п. 1 ст. 1385 ГК РФ), но не позднее дня принятия решения о выдаче патента на изобретение;

– в ситуации принятия решения об отказе в выдаче патента на изобретение или о признании прошения отозванной - до того, как будет исчерпана прописанная ГК РФ возможность подачи возражения против этого решения;

– путем подачи в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности соответствующего заявления;

– за исключением случая, когда к заявке приложено прошение о предложении заключить договор об отдаче патента на условиях, соответствующих установившейся практике (п.1 ст. 1366 ГК РФ).

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлено, что сроки преобразования прошения зависят от принятия решения о выдаче или об отказе в выдаче патента.

В ситуации принятия решения выдаче патента преобразование прошения на полезную модель в прошение на изобретение или промышленный образец либо прошения на промышленный образец в прошение на изобретение или полезную модель одобряется до дня принятия такого решения.

В ситуации принятия решения об отказе в выдаче патента или о признании прошения отозванной — до того, как будет исчерпана

прописанная ГК РФ возможность подачи возражения против этого решения.

Правила подачи возражений и заявлений, в том числе касающихся решений об отказе в выдаче патента на полезную модель, устанавливаются федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативно-правовое координирование в сфере интеллектуальной собственности.

3. В пункте 3 комментируемой статьи установлено общее правило о сохранении приоритета изобретения, полезной модели и промышленного образца и даты подачи преобразованной прошения с соблюдением требований:

– даты подачи прошения на изобретение (п. 3 ст. 1375 ГК РФ);

– даты подачи прошения на полезную модель (п. 3 ст. 1376 ГК РФ);

– даты подачи прошения на промышленный образец (п. 3 ст. 1377 ГК РФ);

– приоритета изобретения, полезной модели или промышленного образца (п. 3 ст. 1381 ГК РФ);

– конвенционного приоритета этих объектов (ст.1382 ГК РФ).

Статья 1380. Отзыв заявки на изобретение, полезную модель или промышленный образец

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья посвящена правовому регулированию отзыва заявки на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Законодатель четко сформулировал, что заявитель вправе отозвать поданную им заявку на изобретение, полезную модель или промышленный образец до государственной регистрации соответствующего изобретения, полезной модели или промышленного образца в соответствующем реестре.

На текущий момент времени требования к форме документов, касающихся выдачи патента, в частности форма просьбы об отклонении прошения на выдачу патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец, утверждены упоминаемыми ранее приказами Минэкономразвития России:

– О государственной регистрации изобретений[1];

[1] URL: http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202304180010 (дата обращения: 18.12.2024).

– Об утверждении Правил составления, подачи и рассмотрения документов, считаемых основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации полезных моделей, и их форм…[1];

– Об утверждении Правил составления, подачи и рассмотрения документов, считаемых основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации промышленных образцов, и их форм…[2].

2. Приоритет изобретения, полезной модели и промышленного образца

Статья 1381. Установление приоритета изобретения, полезной модели или промышленного образца

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья посвящена регулированию отношений, связанных с установлением приоритета изобретения, полезной модели или промышленного образца:

– по дате поступления дополнительных материалов;

– по дате подачи тем же заявителем более ранней заявки;

– по выделенной заявке;

– на основании нескольких ранее поданных заявок или дополнительных материалов к ним.

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлено общее правило, согласно которому приоритет изобретения, полезной модели или промышленного образца согласовывается по дате подачи в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности прошения на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлено первое дополнительное правило, согласно которому приоритет изобретения, полезной модели или промышленного образца может быть выявлен

[1] URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001201512280049 (дата обращения: 18.12.2024).

[2] URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001201512280054 (дата обращения: 18.12.2024).

по дате поступления дополнительных материалов, если они оформлены заявителем в качестве самостоятельной заявки, при соблюдении следующих условий:

– самостоятельная заявка была подана до истечения трехмесячного периода со дня наработки заявителем уведомления федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности о невозможности принять во внимание дополнительные материалы в связи с признанием их изменяющими сущность заявленного решения,

– на дату подачи такой самостоятельной прошения заявка, содержащая названные дополнительные материалы, не отозвана и не признана отозванной.

3. В пункте 3 комментируемой статьи установлено второе дополнительное правило, согласно которому приоритет изобретения, полезной модели или промышленного образца может быть выявлен по дате подачи тем же заявителем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности более ранней заявки, раскрывающей эти изобретение, полезную модель или промышленный образец, при условии:

а) что более ранняя заявка не отозвана и по ней не состоялась госрегистрация изобретения, полезной модели или промышленного образца в соответствующем реестре на дату подачи заявки, в которой испрашивается приоритет;

б) заявка, по которой испрашивается приоритет, подана в течение:

– 12 месяцев со дня подачи более ранней прошения на изобретение;

– 6 месяцев со дня подачи более ранней прошения на полезную модель или промышленный образец.

В абзаце 2 п. 3 комментируемой статьи установлено правило, что при подаче заявки, в которой испрашивается приоритет, более ранняя заявка признается отозванной.

В абзаце 3 п. 3 комментируемой статьи введен законодательный запрет на установку приоритета по дате подачи заявки, по которой уже испрашивался более ранний приоритет.

4. В пункте 4 комментируемой статьи установлено общее правило гарантирования приоритета изобретения, полезной модели или промышленного образца по выделенной заявке, который согласовывается:

– по дате подачи тем же заявителем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности первоначальной заявки, раскрывающей эти изобретение, полезную модель или промышленный образец;

– при наличии права на установление более раннего приоритета по первоначальной заявке — по дате этого приоритета при условии, что на дату подачи выделенной прошения первоначальная заявка на изобретение, полезную модель или промышленный образец не отозвана и не признана отозванной и выделенная заявка подана до того, как исчерпана прописанная настоящим Кодексом возможность подать возражение на решение об отказе в выдаче патента по первоначальной заявке;

– до даты регистрации изобретения, полезной модели или промышленного образца, если по первоначальной заявке принято решение о выдаче патента.

5. В пункте 5 комментируемой статьи установлено третье дополнительное правило, согласно которому приоритет изобретения, полезной модели или промышленного образца может быть выявлен на основании нескольких ранее поданных заявок или дополнительных материалов к ним.

Указанное правило установления приоритета применимо при соблюдении условий, прописанных п. 2–4 коммент. статьи и ст. 1382 ГК РФ.

Статья 1382. Конвенционный приоритет изобретения, полезной модели и промышленного образца

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи гарантированы условия установления конвенционного приоритета и дано его нормативное определение.

Конвенционный приоритет — это приоритет изобретения, полезной модели или промышленного образца, который может быть выявлен по дате подачи первой прошения на изобретение, полезную модель или промышленный образец в государстве-участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности.

Правило о конвенционном приоритете, закрепленное в ст. 4 Конвенции по охране промышленной собственности[1], дает заявившему возможность оформить документы прошения для подачи их

[1] Закон. – 1999. – № 7.

в любое патентное ведомство страны-участницы без угрозы утраты новизны технического или художественно-конструкторского решения, поскольку последующая подача прошения в единственной из прочих стран-участниц до истечения указанных сроков не может быть признана недействительной благодаря действий, совершенных в этот промежуток времени.

Конвенционный приоритет может быть выявлен при условии подачи в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности:

– прошения на изобретение или полезную модель в течение двенадцати месяцев с указанной даты;

– прошения на промышленный образец — в течение шести месяцев с указанной даты.

Аналогичные правила по гарантированию периода подачи прошения содержатся в п. 4C Парижской Конвенции по охране промышленной собственности.

Срок подачи заявки, по которой испрашивается конвенционный приоритет, может быть удлинен федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности:

– не более чем на два месяца;

– если заявка, не могла быть подана в указанный срок по независящим от заявителя обстоятельствам.

В статье 4F Парижской Конвенции по охране промышленной собственности установлено правило, согласно которому ни одна страна Союза не имеет права не признать приоритет или отклонить прошение на патент на том основании, что заявитель притязает на несколько приоритетов, в т. ч. и установленных в разных странах, или на том основании, что заявка, притязающая на один или несколько приоритетов, вмещает один или несколько элементов, которые не были объединены в прошение или заявки, по которым испрашивается приоритет, если только в обоих случаях согласно закону страны существует единство изобретения.

В том, что касается элементов, не включенных в прошение или заявки, по поводу которых испрашивается приоритет, подача последующей прошения порождает право приоритета на обычных условиях.

2. В пункте 2 комментируемой статьи возложена обязательность заявителя, желающего воспользоваться правом конвенционного приоритета по поводу прошения на промышленный образец, сообщить

об этом в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Просьбу необходимо сделать до истечения двух месяцев со дня подачи такой прошения и представить заверенную копию первой прошения на изобретение, полезную модель или промышленный образец в государстве-участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности, до истечения трех месяцев со дня подачи в указанный федеральный орган заявки, по которой испрашивается конвенционный приоритет.

Законодателем введена опись условий, при наличии которых право приоритета даже при препровождении заверенной копии первой прошения в указанный срок может быть признано Роспатентом:

– ходатайство заявителя, подано в Роспатент до истечения указанного срока;

– копия первой прошения запрошена заявителем в патентном ведомстве, в которое подана первая заявка, в течение 8 месяцев с даты подачи первой прошения и препровождена в Роспатент в течение 2 месяцев со дня ее наработки заявителем.

3. В абзаце 1 п. 3 комментируемой статьи возложена обязательность заявителя, желающего воспользоваться правом конвенционного приоритета по поводу прошения на изобретение или полезную модель, сообщить об этом в Роспатент.

Прошение и препровождение в Роспатент заверенной копии первой прошения необходимо сделать в течение 16 месяцев со дня ее подачи в патентное ведомство государства-участника Парижской конвенции по охране промышленной собственности.

В абзаце 2 п. 3 комментируемой статьи установлено исключение из этого правила, согласно которому при не препровождении заверенной копии первой прошения в указанный срок право приоритета, тем не менее может быть признано федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности по ходатайству заявителя, поданному им в этот федеральный орган до истечения указанного срока, при условии, что копия первой заявки:

– запрошена заявителем в патентном ведомстве, в которое подана первая заявка, в течение 14 месяцев со дня подачи первой заявки;

– препровождена в Роспатент в течение 2 месяцев со дня ее наработки заявителем.

В абзаце 3 п. 3 комментируемой статьи подтверждено правомочие Роспатента потребовать от заявителя препровождения перевода

на русский язык первой прошения на изобретение или полезную модель единственно в ситуации, когда проверка действительности притязания на приоритет связана с установлением патентоспособности заявленных объектов.

Статья 1383. Последствия совпадения дат приоритета изобретения, полезной модели или промышленного образца

КОММЕНТАРИЙ

1. В абзаце 1 п. 1 комментируемой статьи прописан порядок выдачи одного патента на идентичные объекты патентных прав, если поданные на них прошения имеют одну и ту же дату приоритета.

Идентичность изобретений, полезных моделей или промышленных образцов, на которые разными заявителями поданы заявки, имеющие одну и ту же дату приоритета, согласовывается в процессе экспертизы.

На текущий момент времени вопросы экспертизы прошения на выдачу патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец, в том числе и на ее отзыв регулируются упоминаемыми ранее приказами Минэкономразвития России:

– О государственной регистрации изобретений[1];

– Об утверждении Правил составления, подачи и рассмотрения документов, считаемых основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации полезных моделей, и их форм…[2];

– Об утверждении Правил составления, подачи и рассмотрения документов, считаемых основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации промышленных образцов, и их форм…»[3].

Лицо, которому может быть выдан патент по единственной из препровожденных заявок, дается толкование соглашением между заявителями.

---

[1] URL: http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202304180010 (дата обращения: 18.12.2024).

[2] URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/ 0001201512280049 (дата обращения: 18.12.2024).

[3] URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001201512280054 (дата обращения: 18.12.2024).

В абзаце 2 п. 1 комментируемой статьи определен срок, в течении которого заявители должны сообщить в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности о достигнутом между ними соглашении по вопросу о том, кому может быть выдан патент по единственной из препровожденных заявок. Этот срок исчисляется со дня направления Роспатентом соответствующего уведомления и равен 12 месяцам.

В абзаце 3 п. 1 комментируемой статьи дается толкование последствия выдачи патента по избранной заявителями заявке. Законодатель признает соавторами по поводу идентичных изобретений, полезных моделей или промышленных образцов всех авторов, указанных в выданной заявке лиц.

В абзаце 4 п. 1 комментируемой статьи дается толкование порядка выдачи патента, в ситуации подачи одним заявителем, имеющие одну и ту же дату приоритета прошения на идентичные изобретения, полезные модели и(или) промышленные образцы. В данном случае заявившему передано право выбрать заявку, и сообщить в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности о своем решении в течение 12 месяцев со дня наработки соответствующего уведомления.

В абзаце 5 п. 1 комментируемой статьи устанавливаются последствия непоступления сообщений или ходатайств о удлинении положенного периода в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности от заявителей о принятом ими решении.

Согласно указанной норме, прошения по поводу идентичных изобретений, полезных моделей или промышленных образцов всех авторов, имеющие одну и ту же дату приоритета, признаются отозванными, если в течение 12 месяцев в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности от заявителей не поступит:

– сообщение о принятом ими решении;

– ходатайство об удлинении положенного срока.

Принятый законодателем 12-месячный срок может быть удлинен не более чем на десять месяцев (п. 6 ст. 1386 ГК РФ).

2. В пункте 2 комментируемой статьи гарантирован порядок и условия выдачи патента при совпадении дат приоритета изобретения и идентичной ему полезной модели одним и тем же заявителем после выдачи патента по единственной из таких заявок.

Законодатель установил, что при совпадении дат приоритета изобретения и идентичной ему полезной модели, по поводу которых прошения на выдачу патентов поданы одним и тем же заявителем, после выдачи патента по единственной из таких заявок выдача патента по другой заявке возможна только при условии подачи в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности обладателем ранее выданного патента на идентичное изобретение или идентичную полезную модель просьбы о прекращении действия этого патента.

После подачи просьбы о прекращении действия одного патента, действие ранее выданного патента прекращается со дня публикации сведений о выдаче патента по другой заявке.

В соответствии со ст. 1394 ГК РФ Роспатент публикует в регламентированном бюллетене названные сообщения, не исключая имя автора (если он не отступил быть упомянутым в качестве такового), имя или наименование патентообладателя, название и формулу изобретения или полезной модели.

При этом сообщения о выдаче патента на изобретение или полезную модель и сообщения о прекращении действия ранее выданного патента печатаются одновременно.

3. Экспертиза заявки на выдачу патента. Временная правовая охрана изобретения и промышленного образца

Статья 1384. Формальная экспертиза заявки на изобретение

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи подтверждено общее правило, согласно которому формальная экспертиза проводится по заявке на изобретение, принятой в Роспатенте. В процессе формальной экспертизы проверяются наличие необходимых документов, их соответствие установленным требованиям и согласовывается дата подачи заявки.

В соответствии с п. 2 ст. 1375 ГК РФ заявка на выдачу патента на изобретение должна содержать следующие документы:

– просьбу о выдаче патента, в котором должны быть указаны автор изобретения и заявитель — лицо, располагающее правом на получение патента, а также место жительства или место нахождения каждого из них;

– описание изобретения, в котором раскрыта его суть с полнотой, достаточной для осуществления изобретения специалистом в данной области техники;

– формулу изобретения, ясно отражающую его сущность и полностью основанную на его описании;

– чертежи и иные материалы, если они необходимы для понимания сущности изобретения, в том числе по инициативе заявителя его трехмерную модель в электронной форме;

– реферат.

При проведении формальной экспертизы прошения проверяется:

– наличие документов, которые должны содержаться в заявке или прилагаться к ней, и соблюдение установленных требований к документам заявки, выявляемое без анализа существа изобретения;

– соответствие размера уплаченной патентной пошлины установленному размеру;

– соблюдение порядка подачи заявки, наличие, в ситуации необходимости, доверенности на представительство и соответствие ее установленным требованиям;

– соблюдение требования единства изобретения (проверка прошения на соответствие указанному требованию проводится без анализа существа заявленного изобретения);

– соблюдение положенного порядка препровождения дополнительных материалов;

– правильность классифицирования изобретения по МПК, осуществленного заявителем (или производится подобное классифицирование, если это не сделано заявителем).

Более подробно порядок проведения формальной экспертизы упорядочивается приказом Минэкономразвития России «О государственной регистрации изобретений»[1].

2. В пункте 2 комментируемой статьи гарантированы последствия положительного результата формальной экспертизы и установления даты подачи прошения на изобретение.

[1] URL: http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202304180010 (дата обращения: 18.12.2024).

Так, в ситуации положительного результата формальной экспертизы изобретение федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности уведомляет заявителя об итоге формальной экспертизы и о дате подачи прошения на изобретение незамедлительно после завершения формальной экспертизы.

3. В пункте 3 комментируемой статьи гарантированы последствия отрицательного результата формальной экспертизы.

Если заявка на изобретение не соответствует установленным требованиям к документам заявки:

во-первых, федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности направляет соискателю запрос с предложением в течение трех месяцев со дня наработки им запроса представить исправленные или недостающие документы;

во-вторых, если заявитель в принятый срок не представит запрашиваемые документы или не подаст ходатайство об удлинении этого срока, заявка признается отозванной;

в-третьих, по ходатайству заявителя двухмесячный срок препровождения исправленных или недостающих документов может быть удлинен указанным федеральным органом исполнительной власти, но не более чем на десять месяцев.

4. В пункте 4 комментируемой статьи гарантированы последствия нарушения требования единства изобретения в поданной заявке на изобретение.

Требования единства изобретения, согласно п. 1 ст. 1375 ГК РФ), подразумевают, что заявка на выдачу патента на изобретение принадлежит к одному изобретению или к группе изобретений, связанных между собой настолько, что они образуют единый изобретательский замысел.

Последствия подачи прошения на изобретение с нарушением требования единства изобретения, сводятся к следующему:

– федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности предлагает заявившему в течение трех месяцев со дня направления им соответствующего уведомления сообщить, какое из заявленных изобретений должно рассматриваться, и при востребованности провести корректуру в документы заявки, при этом другие заявленные в этой заявке изобретения могут быть оформлены выделенными заявками;

– заявитель в течение трех месяцев со дня наработки им соответствующего уведомления сообщает в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, какое из заявленных изобретений необходимо рассматривать и доставляет в ситуации востребованности соответствующие документы;

– федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности рассматривается изобретение, представленное в формуле изобретения первым, если заявитель в принятый срок не отреагирует на полученное уведомление.

5. В пункте 5 комментируемой статьи установлена отсылочная норма к правилам абз. 3 п. 6 ст. 1386 ГК РФ, которые следует применять если при проведении формальной экспертизы прошения на изобретение установят, что переданные заявителем дополнительные материалы изменяют прошение по существу.

Согласно абз. 3 п. 6 ст. 1386 ГК РФ дополнительные материалы в части, меняющей прошение по существу, при рассмотрении прошения на изобретение во внимание не принимают. Подобные материалы заявитель вправе представить как самостоятельную заявку, о чем заявителя ответственен уведомить Роспатент.

6. В пункте 6 комментируемой статьи подтверждено правомочие заявителя на запрос о предварительном информационном поиске и предварительной оценки патентоспособности по запрашиваемой заявке на изобретение, в связи с этим заявитель:

– до начала проведения экспертизы прошения на изобретение по существу (ст. 1386 ГК РФ);

– запрашивает в научной или образовательной организации проведение по заявке на изобретение предварительного информационного поиска по поводу заявленного изобретения и предварительной оценки его патентоспособности;

– о сделанных запросах он обременен уведомить федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

В соответствии с порядком проведения предварительного информационного поиска по поводу заявленного изобретения и предварительной оценки его патентоспособности, утвержденного приказом

Минэкономразвития России от 26 мая 2021 г. № 295[1] для проведения предварительного информационного поиска и предварительной оценки патентоспособности между заявителем и научной или образовательной организацией заключается договор (соглашение) о проведении предварительного информационного поиска и предварительной оценки патентоспособности. Сроки проведения предварительного информационного поиска и предварительной оценки патентоспособности определяются договором, но не могут в совокупности со дня наработки научной или образовательной организацией документов прошения до дня препровождения заявившему отчета и заключения превышать три месяца.

Статья 1385. Публикация сведений о заявке на изобретение и промышленный образец

КОММЕНТАРИЙ

1. В абзаце 1 п. 1 комментируемой статьи определен срок, по истечении которого проводится публикация сообщения о заявке на изобретение или международной заявке на изобретение, которые прошли формальную экспертизу с утвердительным результатом.

Срок составляет 18 месяцев с даты подачи прошения на изобретение либо с даты международной подачи международной прошения на изобретение, опубликованной в соответствии с Договором о патентной кооперации.

Состав печатаемых сведений и публикацию определяет и исполняет федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности в регламентированном бюллетене в соответствии с требованиями приказа Минэкономразвития России «О государственной регистрации изобретений»[2].

---

[1] Об утверждении Порядка проведения предварительного информационного поиска в отношении заявленного изобретения и предварительной оценки его патентоспособности, представления отчета о предварительном информационном поиске и заключения по результатам предварительной оценки патентоспособности в отношении заявленного изобретения, публикации отчета о предварительном информационном поиске в отношении заявленного изобретения : приказ Минэкономразвития России от 26 мая 2021 г. № 295 (ред. от 15.03.2024) (зарег. в Минюсте России 08.09.2021, № 64943) // СПС «КонсультантПлюс». – URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_395165/ (дата обращения: 18.12.2024).

[2] URL: http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202304180010 (дата обращения: 18.12.2024).

В качестве официального бюллетеня Роспатента, в котором проводится публикация сведений о заявке на изобретение, следует назвать официальный бюллетень «Изобретения. Полезные модели», который является его периодическим электронным изданием. Периодичность выпуска дается толкование Роспатентом. Выпуск Бюллетеня осуществляет Федеральное государственное бюджетное учреждение «Федеральный институт промышленной собственности» (далее — ФИПС). Бюллетень издается и размещается на интернет-порталах Роспатента и ФИПС не реже трех раз в месяц.

В абзаце 2 п. 1 комментируемой статьи подтверждено правомочие автора изобретения отклонить упоминание о себе в качестве автора в печатаемых сообщениях о заявке на изобретение.

В абзаце 3 п. 1 комментируемой статьи подтверждено право Роспатента публиковать сообщения о заявке на изобретение до истечения 18 месяцев с даты ее подачи при наличии следующих условий:

– заявитель подал об этом ходатайство;

– ходатайство подано в период до истечения 12 месяцев с даты подачи прошения на это изобретение.

В абзаце 4 п. 1 комментируемой статьи приводится описание условий при которых не производится публикация прошения на изобретение:

– до истечения 15 месяцев с даты подачи прошения на изобретение она была отозвана;

– до истечения 15 месяцев с даты подачи прошения на изобретение она была признана отозванной;

– до истечения 15 месяцев с даты подачи прошения на изобретение на ее основании регистрация изобретения уже состоялась.

2. В пункте 2 комментируемой статьи императивно подтверждено правомочие любого лица знакомиться с документами прошения на изобретение после публикации сведений о ней. При этом заявка не должна быть отозванной и не признанной отозванной на дату публикации сведений о ней.

Порядок ознакомления с документами прошения и выдачи копий таких документов согласовывается федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативно-правовое координирование в сфере интеллектуальной собственности.

Так, на текущий момент времени применяется приказ Минэкономразвития России от 3 июня 2021 г. № 306[1], утвердивший порядок ознакомления с документами соответствующих заявок.

3. В пункте 3 комментируемой статьи гарантированы последствия на случай публикации сведений о заявке на изобретение, которая на дату публикации была отозвана или признана отозванной — такие сообщения не допускается включать в уровень техники по последующим заявкам того же заявителя, если они будут поданы в Роспатент до истечения 12 месяцев со дня такой публикации.

4. В абзаце 1 п. 4 комментируемой статьи установлено, что Роспатент опубликует в регламентированном бюллетене сообщения о заявке на промышленный образец, прошедшей формальную экспертизу с утвердительным результатом, по ходатайству заявителя. Состав печатаемых сведений детализирован приказом Минэкономразвития России «Об утверждении Правил составления, подачи и рассмотрения документов, считаемых основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации промышленных образцов, и их форм…»[2].

В абзаце 2 п. 4 комментируемой статьи подтверждено правомочие автора промышленного образца отклонить упоминания о себе в качестве автора в печатаемых сообщениях о заявке на промышленный образец.

В абзаце 3 п. 4 комментируемой статьи приводится описание условий, при которых не производится публикация прошения на промышленный образец:

---

[1] Об утверждении Порядка ознакомления с документами, содержащимися в заявке на выдачу патента на изобретение, промышленный образец, и выдачи копий таких документов, ознакомления с документами, содержащимися в заявке на выдачу патента на полезную модель, ознакомления с отчетами о предварительном информационном поиске и информационном поиске в отношении заявленных изобретения или полезной модели и заключением о результатах предварительной оценки их патентоспособности, с отчетом об информационном поиске в отношении заявленного промышленного образца, а также другими документами Федеральной службы по интеллектуальной собственности по заявке в связи с государственной регистрацией изобретения, полезной модели или промышленного образца : приказ Минэкономразвития России от 3 июня 2021 г. № 306 (зарег. в Минюсте России 12.08.2021, № 64620) // СПС «КонсультантПлюс». – URL: consultant.ru/document/cons_doc_LAW_392807/ (дата обращения: 18.12.2024).

[2] URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001201512280054 (дата обращения: 18.12.2024).

– заявка была отозвана;

– заявка была признана отозванной;

– благодаря этому прошению регистрация промышленного образца уже состоялась.

В абзаце 4 п. 4 комментируемой статьи вводится доступ к ознакомлению с документами прошения для любого лица после того, как сообщения о заявке на промышленный образец будут опубликованы.

Порядок ознакомления с документами прошения и выдачи копий таких документов определен приказом Минэкономразвития России от 03.06.2021 № 306, утвердившим порядок ознакомления с документами соответствующих заявок.

В соответствии с п. 21 постановления Правительства Российской Федерации от 12 марта 2022 г. № 353[1] установлено, что до 31 декабря 2025 г. по заявлению заявителя, который подал прошение на государственную регистрацию изобретения, полезной модели, промышленного образца, товарного знака, программы для электронных вычислительных машин, базы данных, топологии интегральной микросхемы, обладателя исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, сторон договора о распоряжении исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации Федеральная служба по интеллектуальной собственности не анонсирует данные об указанных лицах в регламентированном бюллетене.

Статья 1386. Экспертиза заявки на изобретение по существу

КОММЕНТАРИЙ

1. В абзаце 1 п. 1 комментируемой статьи введено общее правило проведения экспертизы прошения на изобретение по существу. Для проведения такой экспертизы требуется ходатайство заявителя или третьего лица, подаваемое после того, как формальная экспертиза этого прошения будет завершена с утвердительным результатом.

В абзаце 2 п. 1 комментируемой статьи перечислены отличительные признаки по ходатайства о проведении экспертизы прошения на изобретение по существу:

[1] Об особенностях разрешительной деятельности в Российской Федерации : постановление Правительства Российской Федерации от 12 марта 2022 г. № 353 (ред. от 20.03.2025) // СЗ РФ. – 2022. – № 12. – Ст. 1839.

– должно быть подано в течение трех лет с даты подачи прошения либо с даты международной подачи международного прошения на изобретение;

– должно быть подано в течение трех лет одновременно с прошением о выдаче патента по поводу евразийской заявки, преобразованной Евразийским патентным ведомством в российскую национальную заявку.

В абзаце 3 п. 1 комментируемой статьи заданы условия удлинения периода подачи ходатайства о проведении экспертизы прошения на изобретение по существу:

– продлить может только Роспатент;

– для удлинения необходимо, чтобы ходатайство заявителя было подано до истечения этого срока;

– удлинение возможно не более чем на два месяца.

В абзаце 4 п. 1 комментируемой статьи подтверждено единственное безусловное условие признания прошения отозванным — ходатайство о проведении экспертизы прошения на изобретение, по существу, в принятый срок не подавалось.

В абзаце 5 п. 1 комментируемой статьи на обязанность Роспатента уведомлять заявителя обо всех поступающих ходатайствах третьих лиц по поводу проведения экспертизы прошения на изобретение по существу.

2. В пункте 2 комментируемой статьи приводится описание действий, проводимых в ходе проведения экспертизы прошения на изобретение по существу:

– проверка соответствия заявленного изобретения требованиям, поставленным п. 4 ст. 1349 ГК РФ, и условиям патентоспособности, гарантированным абз. 1 п. 1, п. 5 и 6 ст. 1350 ГК РФ;

– проверка достаточности раскрытия сути заявляемого изобретения в документах заявки, предусматриваемых подп. 1-4 п. 2 ст. 1375 ГК РФ и предоставленных на дату ее подачи, для осуществления изобретения специалистом в данной области техники;

– информационный поиск по заявленному изобретению и проверка с учетом его результатов соответствия условиям патентоспособности, прописанным абз. 2 п. 1 ст. 1350 ГК РФ.

Законодатель обязывает федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности направить заявившему отчет о проведенном информационном поиске.

Проверяя соответствие заявленного изобретения условиям патентоспособности:

– учитывают итоги предварительного информационного поиска и предварительной оценки патентоспособности, отраженные в соответствующем этому отчете и заключении по ее результатам;

– предварительную оценку патентоспособности должна проводить научная или образовательная организация;

– если такие результаты предварительной оценки и поиска поступили в Роспатент до того, как было принято решение по заявке о выдаче патента, либо об отказе в его выдаче, либо о признании прошения отозванной.

Законодатель исключает необходимость проведения информационного поиска по поводу объектов, перечисленных в п. 4 ст. 1349 и п. 5 и 6 ст. 1350 ГК РФ (т. е. объектов, которые не могут быть объектами патентных прав, объектов, которые не могут быть изобретениями, и объектов, которым не предоставляется правовая охрана в качестве изобретения). Информирование заявителя об этом возложено на Роспатент.

3. *Пункты 3–4 комментируемой статьи утратили силу в связи с принятием Федерального закона от 31 июля 2020 г. № 262-ФЗ*[1].

4. В пункте 5 комментируемой статьи установлено, что по заявке на изобретение, опубликованной в порядке, установленном ст. 1385 ГК РФ, Роспатент обязан опубликовать два отчета:

– о предварительном информационном поиске, который проводился в соответствии с п. 6 ст. 1384 ГК РФ;

– об информационном поиске, который проводился в соответствии с п. 2 комментируемой статьи.

В соответствии с порядком издания таких отчетов, утвержденного приказом Минэкономразвития России от 21 февраля 2023 г. № 107 «О государственной регистрации изобретений»[2] отчет об информационном поиске публикуется в регламентированном бюллетене Федеральной службы по интеллектуальной собственности в течение одного месяца с даты завершения подготовки отчета об информационном поиске, если сообщения о заявке опубликованы

[1] О внесении изменений в часть четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации : Федеральный закон от 31 июля 2020 г. № 262-ФЗ // СЗ РФ. – 2020. – № 31 (ч. I). – Ст. 5021.

[2] URL: http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202304180010 (дата обращения: 18.12.2024).

в регламентированном бюллетене Федеральной службы по интеллектуальной собственности до завершения подготовки отчета об информационном поиске, или со дня публикации сведений о заявке, если подготовка отчета об информационном поиске завершена до публикации сведений о заявке в регламентированном бюллетене Федеральной службы по интеллектуальной собственности.

После того, как будут опубликованы сообщения о заявке на изобретение, международной заявке на изобретение у любого лица появляется право после ознакомления с опубликованным представить собственные замечания о соответствии или расхождении заявленного изобретения требованиям п. 4 ст. 1349 ГК РФ и условиям патентоспособности (ст. 1350 ГК РФ).

В производстве по таким заявкам подобные лица не участвуют, но их замечания учитываются в процессе принятия решения по этим заявкам в порядке, установленном ст. 1387 ГК РФ.

Федеральный орган исполнительной власти, совершающий нормативно-правовое координирование в сфере интеллектуальной собственности, согласовывает порядок:

– проведения предварительного информационного поиска, информационного поиска и предварительной оценки патентоспособности в соответствии с п. 6 ст. 1384 ГК РФ, п. 2 комментируемой статьи и п. 1 ст. 1390 ГК РФ;

– публикации отчетов о предварительном информационном поиске и об информационном поиске;

– препровождения отчета о предварительном информационном поиске;

– отчета об информационном поиске;

– заключения по результатам предварительной оценки патентоспособности заявившему.

Так, на текущий момент времени применяются следующие приказы Минэкономразвития России:

– «О государственной регистрации изобретений»[1];

– «Об утверждении Порядка проведения предварительного информационного поиска по поводу заявленной полезной модели и предварительной оценки ее патентоспособности, препровождения отчета о предварительном информационном поиске и заключения по

[1] URL: http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202304180010 (дата обращения: 18.12.2024).

результатам предварительной оценки патентоспособности по поводу заявленной полезной модели»[1];

– «Об утверждении Порядка проведения предварительного информационного поиска по поводу заявленного изобретения и предварительной оценки его патентоспособности, препровождения отчета о предварительном информационном поиске и заключения по результатам предварительной оценки патентоспособности по поводу заявленного изобретения, публикации отчета о предварительном информационном поиске по поводу заявленного изобретения» [2].

5. В абзаце 1 п. 6 комментируемой статьи установлена возможность запроса у заявителя дополнительных материалов (в т. ч. измененную формулу изобретения), без которых проведение экспертизы или учитывание решения о выдаче патента на изобретение невозможно.

Правом на такой запрос в процессе экспертизы прошения на изобретение, по существу, наделен федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Срок препровождения дополнительных материалов ограничен и составляет 3 месяца со дня направления запроса или копий материалов, противопоставленных заявке, при условии, что заявитель запросил копии в течение двух месяцев со дня направления запроса указанного федерального органа исполнительной власти.

Заявку могут признать отозванной, если запрашиваемые материалы в принятый срок заявитель не предоставил или не подал ходатайство об удлинении этого срока.

Тем не менее, законодатель предоставляет право федеральному органу исполнительной власти данный срок препровождения запрашиваемых материалов продлить, но не более чем на десять месяцев.

В абзаце 2 п. 6 комментируемой статьи установлено, что при выявлении нарушения требования единства изобретения в ходе проведения экспертизы прошения по существу должны быть применены

[1] Об утверждении Порядка проведения предварительного информационного поиска в отношении заявленной полезной модели и предварительной оценки ее патентоспособности, представления отчета о предварительном информационном поиске и заключения по результатам предварительной оценки патентоспособности в отношении заявленной полезной модели : приказ Минэкономразвития России от 22 июня 2022 г. № 321 (ред. от 15.03.2024) (зарег. в Минюсте России 22.09.2022, № 70184) // Официальный интернет-портал правовой информации (www.pravo.gov.ru). – URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/ 0001202209220035 (дата обращения: 18.12.2024).

[2] URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_395165/ (дата обращения: 18.12.2024).

положения п. 4 ст. 1384 ГК РФ , а именно, Роспатент ответственен предложить заявившему в течение 3 месяцев со дня направления им соответствующего уведомления сообщить, какое из заявленных изобретений следует рассматривать, и при востребованности внести корректировку в документы заявки. Остальные заявленные изобретения одобряется оформить выделенными заявками.

В абзаце 3 п. 6 комментируемой статьи установлено требование об обязательной проверке предоставленных заявителем дополнительных материалов, не изменяют ли они прошение по существу (ст. 1378 ГК РФ).

Те дополнительные материалы, которые изменяют прошение по существу, в процессе рассмотрения прошения на изобретение не рассматриваются.

Тем не менее, эти материалы допускает представить как самостоятельную заявку, о чем Роспатент уведомит заявителя.

Статья 1387. Решение о выдаче патента на изобретение, об отказе в его выдаче или о признании заявки отозванной

КОММЕНТАРИЙ

1. В абзаце 1 п. 1 комментируемой статьи установлено общее правило о принятии решения о выдаче или об отказе в выдаче патента на изобретение, выраженное формулой.

Роспатент принимает решение о выдаче патента на изобретение с формулой, предложенной заявителем, если:

– если в итоге экспертизы прошения на изобретение, по существу, установлено, что заявленное изобретение, которое проявлено этой формулой, не относится к объектам, указанным в п. 4 ст. 1349 ГК РФ;

– соответствует условиям патентоспособности, прописанным ст. 1350 ГК РФ;

– суть заявленного изобретения в документах прошения и препровожденных на дату ее подачи, раскрыта с полнотой, достаточной для осуществления изобретения.

В принятом решении должна быть указана дата подачи прошения на изобретение и дата приоритета изобретения.

В абзаце 2 п. 1 комментируемой статьи гарантированы последствия выявления в процессе экспертизы прошения на изобретение по существу не соответствия заявленного изобретения, хотя бы одному

из требований или условий патентоспособности, или документов прошения прописанным требованиям — федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности принимает решение об отказе в выдаче патента.

В абзаце 3 п. 1 комментируемой статьи заданы обремененности Роспатента до принятия решения об отказе в выдаче патента:

– направить заявившему уведомление о результатах проверки патентоспособности заявленного изобретения;

– предложить заявившему представить собственные аргументы по приведенным в уведомлении мотивам.

Срок для предоставления ответа заявившему, содержащего его аргументы, составляет шесть месяцев со дня направления ему уведомления.

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлено, что прошение на изобретение признают отозванным в соответствии с положениями главы 72 ГК РФ благодаря решения, принятого Роспатентом. Таким образом, заявка приобретает статус признанной отозванной лишь при наличии соответствующего решения Роспатента.

3. В пункте 3 комментируемой статьи установлена возможность оспаривания любого из решений Роспатента, касающегося выдачи патента на изобретение, отказа в выдаче патента на изобретение или о признании прошения на изобретение отозванным.

Перечисленные решения заявитель может оспорить:

– путем подачи возражения в Роспатент;

– срок подачи возражений не может превышать 7 месяцев со дня направления Роспатентом заявившему соответствующего решения или запрошенных в Роспатенте копий материалов, которые противопоставлены заявке и указаны в решении об отказе в выдаче патента, при условии, что заявитель запросил копии этих материалов в течение трех месяцев со дня направления решения, принятого по заявке на изобретение.

Статья 1388. Право заявителя знакомиться с патентными материалами

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье установлена возможность заявителя знакомиться со всеми относящимися к патентованию изобретений

материалами, на которые имеется ссылка в запросах, отчетах, решениях, уведомлениях или иных документах, полученных им из федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Исключение составляют документы заявки, с которыми не вправе ознакомиться любое лицо, если сообщения об этой заявке не опубликованы.

В качестве примера законодатель приводит заявку, указанную в уведомлении, прописанном абз. 2 п. 1 ст. 1383 ГК РФ, т.е. прошение разных заявителей на идентичные изобретения, полезные модели или промышленные образцы с одинаковой датой приоритета. Соответствующий патент на такой объект может быть выдан лишь по единственной из этих заявок лицу, определяемому соглашением между заявителями и сообщенному в Роспатент в течение года со дня направления им соответствующего уведомления.

Копии запрашиваемых заявителем в указанном федеральном органе патентных документов направляются ему в течение месяца со дня наработки запроса.

Статья 1389. Восстановление пропущенных сроков, связанных с проведением экспертизы заявки на изобретение

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья посвящена рассмотрению порядка восстановления пропущенных сроков, в связи с проведением экспертизы прошения на изобретение.

1. В абзаце 1 п. 1 комментируемой статьи приведено описание пропущенных сроков и условия их удлинения.

Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности может восстановить:

– пропущенные заявителем основной или удлиненный срок препровождения документов или дополнительных материалов по его запросу (п. 3 ст. 1384 и п. 6 ст. 1386 ГК РФ);

– срок подачи ходатайства о проведении экспертизы прошения на изобретение по существу (п. 1 ст. 1386 ГК РФ);

– срок подачи возражения в палату по патентным спорам (п. 3 ст. 1387 ГК РФ);

– при условии, что заявитель представит доказательства уважительности причин, по которым не был соблюден срок.

В абзаце 2 п. 1 комментируемой статьи установлено, что положения главы 72 ГК РФ применяются к восстановлению сроков, прописанных п. 3 ст. 1384 и п. 1, 6 ст. 1386 ГК РФ, которое проводится Роспатентом благодаря решению об отмене решения о признании прошения отозванной и восстановлении пропущенного срока.

2. В пункте 2 комментируемой статьи вскрыт срок подачи ходатайства о восстановлении пропущенного срока.

Ходатайство о восстановлении пропущенного периода может быть подано заявителем в течение двенадцати месяцев со дня истечения положенного срока.

Ходатайство подается в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности одновременно:

– с документами или дополнительными материалами, для препровождения которых необходимо восстановление срока;

– с ходатайством об удлинении периода препровождения этих документов или материалов;

– с ходатайством о проведении экспертизы прошения на изобретение по существу;

– с возражением в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Возражения подаются в соответствии с процедурой рассмотрения и разрешения Роспатентом споров о защите интеллектуальных прав, утвержденных приказом Минобрнауки России № 644, Минэкономразвития России № 261 от 30 апреля 2020 г. «Об утверждении правил рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке»[1].

Решение по результатам рассмотрения спора направляется сторонам спора в срок до 5 рабочих дней со дня его принятия руководителем Роспатента или уполномоченным им лицом. Сообщения о юридических последствиях решения, принятого по результатам рассмотрения спора, вносятся в соответствующий государственный реестр или опись.

[1] URL: http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202008260011 (дата обращения: 18.12.2024).

Статья 1390. Экспертиза заявки на полезную модель

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья посвящена рассмотрению экспертизы заявки на полезную модель, порядок проведения которой упорядочивается приказом Роспатента от 14 декабря 2020 г. № 164 «Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по государственной регистрации полезной модели и выдаче патента на полезную модель, его дубликата»[1].

1. В абзаце 1 п. 1 комментируемой статьи гарантирован порядок проведения формальной экспертизы прошения на полезную модель:

Во-первых, проверяется наличие следующих документов:

– просьбу о выдаче патента, в котором должны быть указаны автор полезной модели и заявитель — лицо, располагающее правом на получение патента, а также место жительства или место нахождения каждого из них;

– описание полезной модели, в котором раскрыта ее суть с полнотой, достаточной для осуществления полезной модели специалистом в данной области техники;

– формулу полезной модели, которая относится к одному техническому решению, ясно отражающую ее суть и полностью основанную на ее описании;

– чертежи и по инициативе заявителя трехмерную модель полезной модели в электронной форме, если они необходимы для понимания сущности полезной модели;

– реферат (п. 2 ст. 1376 ГК РФ).

Во-вторых, проверяется соответствие препровожденных документов установленным требованиям и соблюдение требования единства полезной модели, предусматривающего, что заявка на выдачу патента на полезную модель принадлежит к единственной полезной модели (п.1 ст.1376 ГК РФ).

Законодатель в абз. 2 п. 1 комментируемой статьи установил право заявителя сделать запрос в научную или образовательную организацию провести по заявке на полезную модель предварительный информационный поиск по поводу заявленной полезной модели и предварительной оценки ее патентоспособности.

[1] URL: http://publication. pravo.gov.ru/document/0001202105180037 (дата обращения: 06.10.2022).

Запрос можно сделать пока не завершено проведение формальной экспертизы, и о своем запросе он ответственен оповестить федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

В абзаце 3 п. 1 комментируемой статьи указано, что экспертизу прошения на полезную модель по существу следует проводить только после того, как будет завершена формальная экспертиза этой заявки. Причем результат этой экспертизы должен быть положительным. При отрицательном итоге формальной экспертизы экспертизу прошения на полезную модель по существу не проводят.

В абзаце 4 п. 1 комментируемой статьи приводится описание действий, совершаемых при проведении экспертизы прошения на полезную модель по существу:

– проверяется соответствие заявленной полезной модели требованиям, установленным п. 4 ст. 1349 ГК РФ, и условиям патентоспособности (абз. 1 п. 1, п.п. 5 и 6 ст. 1351 ГК РФ);

– проверяется достаточность раскрытия сути заявленной полезной модели в документах заявки, прописанных подп. 1-4 п. 2 ст. 1376 ГК РФ, и препровожденных на дату ее подачи, для осуществления полезной модели специалистом в данной области техники;

– проводится информационный поиск по заявленной полезной модели и проверяется с учетом его результатов соответствие заявленной полезной модели условиям патентоспособности, прописанным абз. 2 п. 1 ст. 1351 ГК РФ.

Законодатель императивно вводит запрет на проведение информационного поиска по поводу объектов, указанных в п. 4 ст. 1349 (т. е. объектов, которые не могут быть объектами патентных прав) и п. 5 и 6 ст. 1351 ГК РФ (т.е. объектов, не считаемых полезными моделями и объектов, которым не предоставляется правовая охрана в качестве изобретения), о чем на Роспатент накладывается обремененность уведомить заявителя.

2. В абзаце 1 п. 2 комментируемой статьи приводится описание условий, выявленных в итоге экспертизы прошения на полезную модель по существу, при наличии которых Роспатент принимает решение о выдаче патента на полезную модель с формулой, предложенной заявителем:

– заявленная полезная модель, которая выражена формулой, предложенной заявителем, не относится к объектам, указанным в п. 4 ст. 1349 ГК РФ (т.е. может быть объектом патентных прав);

– заявленная полезная модель соответствует условиям патентоспособности, прописанным ст. 1351 ГК РФ;

– сущность заявленной полезной модели в документах заявки, прописанных подп. 1–4 п. 2 ст. 1376 ГК РФ и препровожденных на дату ее подачи, раскрыта с полнотой, которая достаточна для осуществления полезной модели специалистом в данной области техники.

Роспатент в своем решении указывает дату подачи прошения на полезную модель и дату ее приоритета.

В абзаце 2 п. 2 комментируемой статьи указано, в каком случае Роспатент по результатам экспертизы прошения на полезную модель, по существу, ответственен отказать в выдаче патента:

– заявленный объект, проявленный формулой, предложенной заявителем, не соответствует хотя бы одному из требований или условий патентоспособности;

– документы заявки, препровожденные на дату ее подачи, не раскрывают ее суть с полнотой, которая достаточна для осуществления полезной модели специалистом в данной области техники.

3. В пункте 3 комментируемой статьи приводится отсылочная опись статьей ГК РФ, положения которых должны быть применены при проведении формальной экспертизы прошения на полезную модель и экспертизы прошения по существу: п. 2–5 ст. 1384 ГК РФ (относительно формальной экспертизы заявки), п. 6 ст. 1386 ГК РФ (относительно экспертизы прошения по существу), п. 2 и 3 ст. 1387 ГК РФ (относительно признания прошения отозванной), ст. 1388 ГК РФ (относительно права заявителя знакомиться с патентными материалами) и ст. 1389 ГК РФ (относительно восстановления пропущенных сроков заявителем в итоге проведения экспертизы заявки).

4. В пункте 4 комментируемой статьи дается толкование порядка действий на случай выявления в просьбе на полезную модель, что содержащиеся в ней сообщения составляют государственную тайну:

– документы такой прошения должны быть засекречены в порядке, установленном законодательством о государственной тайне;

– заявитель информируется о возможности отзыва такого прошения на полезную модель или преобразования ее в прошение на секретное изобретение;

– проверка такого прошения приостанавливается до наработки от заявителя соответствующей просьбы или до ее рассекречивания.

Полный и детальное описание сведений, составляющих государственную тайну, содержится в ст. 5 Закона Российской Федерации «О государственной тайне» [1].

Статья 1391. Экспертиза заявки на промышленный образец

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья упорядочивает порядок проведения экспертизы заявки на промышленный образец, которая проводится на текущий момент времени в соответствии с приказом Роспатента «Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по государственной регистрации промышленного образца и выдаче патента на промышленный образец, его дубликата»[2].

1. В пункте 1 комментируемой статьи указано, что по заявке на промышленный образец, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, проводится формальная экспертиза, в процессе которой проверяются:

Первое, наличие следующих документов (п. 2 ст. 1377 ГК):

– просьбу о выдаче патента, в котором должны быть указаны автор промышленного образца и заявитель — лицо, располагающее правом на получение патента, а также место жительства или место нахождения каждого из них;

– комплект изображений изделия (по инициативе заявителя — его трехмерная модель в электронной форме), передающих полное описание существенных признаков промышленного образца, которые обусловливают эстетические отличительные признаки внешнего вида изделия;

– чертеж общего вида изделия, конфекционную карту, если они необходимы, чтобы раскрыть суть промышленного образца;

– описание промышленного образца.

Второе, соответствие препровожденных документов установленным требованиям.

В абзаце 2 п. 1 комментируемой статьи раскрыто описание действий, составляющий экспертизу прошения заявки на промышленный образец по существу, которую проводят только при положительном итоге формальной экспертизы:

---

[1] СЗ РФ. – 1997. – № 41. – Ст. 4673.

[2] URL: http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202104120047 (дата обращения: 06.10.2022).

– информационный поиск по поводу заявленного промышленного образца для гарантирования общедоступных сведений, с учетом которых будет осуществляться проверка его патентоспособности;

– проверка соответствия заявленного промышленного образца требованиям, установленным ст. 1231.1, п. 4 ст. 1349 ГК РФ и условиям патентоспособности, прописанным абз. 1 п. 1, п. 5 ст. 1352 ГК РФ;

– проверка соответствия заявленного промышленного образца условиям патентоспособности, прописанным абз. 2 п. 1 ст. 1352 ГК РФ.

Законодатель императивно вводит запрет на проведение информационного поиска по поводу объектов, указанных в п. 4 ст. 1349 (т. е. объектов, которые не могут быть объектами патентных прав), о чем на Роспатент накладывается обремененность уведомить заявителя.

2. В абзаце 1 п. 2 комментируемой статьи установлено, что Роспатент принимает решение о выдаче патента на промышленный образец, если по результатам экспертизы прошения на него по существу установлено, что заявленный промышленный образец, который препровожден на изображениях внешнего вида изделия, не относится к объектам, указанным в ст. 1231.1 ГК РФ или п. 4 ст. 1349 ГК РФ, и соответствует условиям патентоспособности, прописанным ст. 1352 ГК РФ.

В решении должно быть указаны дата подачи прошения на промышленный образец и дата его приоритета.

В абзаце 2 п. 2 комментируемой статьи заданы условия, выявленные по экспертизе прошения на промышленный образец по существу, при наличии которых Роспатент откажет в выдаче патента — заявленный объект не соответствует хотя бы одному из требований или условий патентоспособности.

В абзаце 3 п. 2 комментируемой статьи заданы условия, при наличии которых промышленному образцу, зарегистрированному в соответствии с международным договором Российской Федерации, на территории Российской Федерации предоставляется правовая охрана:

– промышленный образец соответствует требованиям ст. 1231.1 ГК РФ, п. 4 ст. 1349 ГК РФ;

– промышленный образец соответствует условиям патентоспособности, прописанным ст. 1352 ГК РФ.

Решение о предоставлении правовой охраны или об отказе в ее предоставлении Роспатент принимает по результатам экспертизы промышленного образца, прошедшего регистрацию в соответствии с международным договором Российской Федерации.

3. В пункте 3 комментируемой статьи приводится отсылочная опись статьей ГК РФ, положения которых должны быть применены при проведении формальной экспертизы прошения на промышленный образец и экспертизы прошения по существу: п. 2–5 ст. 1384 ГК РФ (относительно формальной экспертизы заявки), п. 6 ст. 1386 ГК РФ (относительно экспертизы прошения по существу), п. 2 и 3 ст. 1387 ГК РФ (относительно признания прошения отозванной), ст. 1388 ГК РФ (относительно права заявителя знакомиться с патентными материалами)и ст. 1389 ГК РФ (относительно восстановления пропущенных сроков заявителем в итоге проведения экспертизы заявки).

Статья 1392. Временная правовая охрана изобретения и промышленного образца

КОММЕНТАРИЙ

1. В абзаце 1 п. 1 комментируемой статьи гарантированы временные рамки и условия предоставления временной правовой охраны изобретения.

Временная правовая охрана изобретения предоставляется:

– изобретению, на которое подана заявка в Роспатент, со дня публикации сведений о заявке (п. 1 ст. 1385 ГК РФ) до даты публикации сведений о выдаче патента в регламентированном бюллетене указанного федерального органа (ст. 1394 ГК РФ);

– в объеме опубликованной формулы изобретения, но не более чем в объеме, который гарантирован формулой, включенной в решении Роспатента о выдаче патента на изобретение.

В абзаце 2 п. 1 комментируемой статьи гарантированы временные рамки и условия предоставления временной правовой охраны промышленного образца.

Временная правовая охрана предоставляется:

– промышленному образцу, по поводу которого подана заявка в Роспатент, со дня публикации сведений о заявке (п. 4 ст. 1385 ГК РФ) до даты публикации сведений о выдаче патента (ст. 1394 ГК РФ);

– в объеме, который дается толкование совокупностью существенных признаков промышленного образца, которые нашли свое отражение на изображениях внешнего вида изделия, и которые содержатся в опубликованной заявке на промышленный образец, но не

более чем в объеме, который гарантирован совокупностью существенных признаков, которые нашли свое отражение на изображениях внешнего вида изделия, и которые содержатся в решении Роспатента о выдаче патента на промышленный образец.

2. В пункте 2 комментируемой статьи приведено описание условий, при наличии которых временная правовая охрана считается ненаступившей:

– отзыв прошения на изобретение или промышленный образец;

– признание этого прошения отозванной;

– учитывание решения по данной заявке об отказе в выдаче патента и возможность подачи возражения против этого решения, прописанная ГК РФ, уже была исчерпана.

3. В пункте 3 комментируемой статьи лицо, которое использует заявленные изобретение или промышленный образец в период, указанный в п. 1 комментируемой статьи, ответственен выплатить патентообладателю после наработки им патента денежное поощрение, размер которого определяют сторон путем соглашения, а при возникновении спора — судом.

Иными словами, наряду с гарантией защиты исключительных прав лиц, получивших патент на промышленный образец, действующее законодательство оговаривает также возможность обеспечения законных интересов субъектов, отдавших прошение на выдачу патента на промышленный образец. Указанная возможность выражается в праве таких лиц на получение поощрения за использование заявленного промышленного образца третьим лицом со дня публикации сведений о заявке до даты публикации сведений о выдаче патента. Размер этого поощрения устанавливается по соглашению сторон, а в ситуации спора — судом (постановление Суда по интеллектуальным правам от 13.12.2023 г. № С01-2206/2023 по делу № А36-4147/2022[1]).

[1] Постановление Суда по интеллектуальным правам от 13.12.2023 г. № С01-2206/2023 по делу № А36-4147/2022 // СПС «КонсультантПлюс». – URL: https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=SIP&n=120556#mDA3dlUgledrIl8N1 (дата обращения: 04.08.2024).

4. Регистрация изобретения, полезной модели, промышленного образца и выдача патента

Статья 1393. Порядок государственной регистрации изобретения, полезной модели, промышленного образца и выдача патента

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлено общее правило, согласно которому на основании решения о выдаче патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности:

– вписывает изобретение, полезную модель или промышленный образец в соответствующий государственный реестр — в Государственный реестр изобретений Российской Федерации, Государственный реестр полезных моделей Российской Федерации и Государственный реестр промышленных образцов Российской Федерации;

– передает патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Как правило, патент на изобретение, за исключением патента на секретное изобретение, патент на полезную модель или патент на промышленный образец передается в форме электронного документа и по инициативе заявителя в бумажной копии.

Если патент испрашивался на имя нескольких лиц, им передается один патент.

На текущий момент времени включение сведений в государственные реестры Российской Федерации оговаривается и упорядочивается приказами Минэкономразвития России:

– «О государственной регистрации изобретений»[1],

– «Об утверждении Правил составления, подачи и рассмотрения документов, считаемых основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации полезных моделей, и их форм…»[2],

[1] URL: http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202304180010 (дата обращения: 18.12.2024).

[2] URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/ 0001201512280049 (дата обращения: 18.12.2024).

– «Об утверждении Правил составления, подачи и рассмотрения документов, считаемых основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации промышленных образцов, и их форм…»[1].

Согласно информационного сообщения Роспатента «О выдаче патентов и свидетельств в форме электронного документа и предоставлении в составе заявок трехмерных моделей»[2] с 17.01.2021 г. вступили в силу положения ГК РФ, касающиеся выдачи патентов на изобретения, полезные модели, промышленные образцы. В соответствии с внесенными изменениями все патенты и свидетельства, начиная с 17.01.2021 г., выдаются Роспатентом в форме электронного документа. По заявкам, поданным до 17.01.2021 г., наряду с патентом или подтверждением в форме электронного документа будет выдаваться патент или свидетельство на бумаге. По заявкам, поданным с 17.01.2021 г., выдача патентов и свидетельств на бумаге будет осуществляться только по ходатайству заявителя, которое может быть препровождено в произвольной форме до государственной регистрации объекта.

Патент или подтверждение на бумаге является препровождением в доступной для восприятия человеком форме соответствующего электронного документа.

Доступ для просмотра и скачивания электронного патента или свидетельства проводится по ссылке, приведенной в решении или уведомлении о государственной регистрации соответствующего объекта. Данная ссылка активируется нажатием или путем ее введения в строку браузера и выполнения запроса.

С 17.01.2021 г. действуют новые составы сведений, содержащихся в патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы. В соответствии с указанными изменениями патенты не имеют приложений и вкладышей. При этом заявившему предоставляется выписка из соответствующего государственного

[1] URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001201512280054 (дата обращения: 18.12.2024).

[2] Информационное сообщение Роспатента «О выдаче патентов и свидетельств в форме электронного документа и предоставлении в составе заявок трехмерных моделей» // Роспатент : [официальный сайт]. – URL: https://rospatent.gov.ru/ru/news/20-07-2020-rg-ru-rospatent-gotov-rassmatrivat-zayavki-v-vide-3d-modeley (дата обращения: 04.08.2024).

реестра, содержащая как сообщения, которые ранее указывались в приложениях и вкладышах, так и иную информацию, которая внесена в государственный реестр. Состав сведений, содержащихся в патенте и свидетельстве на бумаге, идентичен составу сведений, содержащихся в соответствующем электронном документе.

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлена прямая зависимость государственной регистрации и выдачи патента от уплаты патентной пошлины.

Законодатель ввел правило, согласно которому государственная регистрация изобретения, полезной модели или промышленного образца и выдача патента осуществляются при условии уплаты соответствующей патентной пошлины.

Последствия неуплаты в установленном порядке патентной пошлины для заявителя:

– не исполняется регистрация изобретения, полезной модели или промышленного образца;

– не передается патент на эти объекты;

– благодаря решению Роспатента соответствующее прошение признают отозванным.

При оспаривании решения о выдаче патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец в судебном порядке, установленном ст. 1248 ГК РФ, решение о признании прошения отозванной не одобряется.

В соответствии с положением о патентных и иных пошлинах за совершение юридически значимых действий, связанных с патентом на изобретение, полезную модель, промышленный образец, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 10 декабря 2008 г. № 941[1] за регистрацию изобретения, полезной модели, промышленного образца, публикацию сведений о выдаче патента, выдачу патента в форме электронного охранного документа, поддержание в силе патента Российской Федерации на изобретение, промышленный образец, полезную модель с первого по пятый год действия патента установлена патентная пошлина в размере 10 000 рублей.

3. В пункте 3 комментируемой статьи гарантирована обязанность Роспатента устанавливать форму патента на изобретение,

[1] СЗ РФ. – 2008. – № 51. – Ст. 6170.

полезную модель, промышленный образец и состав отраженных в нем сведений.

На текущий момент времени форма патента и состав отраженных в нем сведений, регламентированы приказами Минэкономразвития России:

– «О государственной регистрации изобретений»[1];

– «Об утверждении Правил составления, подачи и рассмотрения документов, считаемых основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации полезных моделей, и их форм…»[2];

– «Об утверждении Правил составления, подачи и рассмотрения документов, считаемых основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации промышленных образцов, и их форм…»[3].

4. В пункте 4 комментируемой статьи приведено описание информации, которую обязан внести Роспатент по заявлению правообладателя в выданный патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец и (или) в соответствующий государственный реестр:

– изменения, которые относятся к сообщениям о правообладателе и (или) об авторе, в т. ч. к наименованию, имени правообладателя, его месту нахождения или месту жительства, имени автора, адресу для переписки;

– изменения для исправления очевидных и технических ошибок.

Внесение этих изменений регламентировано приказом Роспатента от 7 октября 2022 г. № 153 «Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги „Включение изменений в государственные реестры изобретений, полезных моделей, промышленных образцов Российской Федерации, а также в патенты

[1] URL: http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202304180010 (дата обращения: 18.12.2024).

[2] URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/ 0001201512280049 (дата обращения: 18.12.2024).

[3] URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001201512280054 (дата обращения: 18.12.2024).

на изобретение, полезную модель, промышленный образец”»[1]. Результаты предоставления данной услуги могут быть получены в Роспатенте, посредством Единого портала, путем направления почтового отправления, на официальном сайте.

Формы заявлений правообладателей в Роспатент утверждены приказом Минэкономразвития России от 7 октября 2022 г. № 552[2].

5. В пункте 5 комментируемой статьи указано, что сообщения о любых изменениях записей в государственных реестрах публикует Роспатент в своем официальном бюллетене.

Состав печатаемых сведений и публикацию определяет и исполняет федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности в регламентированном бюллетене в соответствии с требованиями приказов Минэкономразвития России от 21 февраля 2023 г. № 107; от 30 сентября 2015 г. № 701; от 30 сентября 2015 г. № 695.

В качестве официального бюллетеня Роспатента, в котором проводится публикация сведений о заявке на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, следует назвать официальные бюллетени «Изобретения. Полезные модели», «Промышленные образцы», которые являются его периодическими электронными изданиями. Периодичность выпуска устанавливается Роспатентом. Выпуск Бюллетеня осуществляет Федеральное государственное бюджетное

---

[1] Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги «Внесение изменений в государственные реестры изобретений, полезных моделей, промышленных образцов Российской Федерации, а также в патенты на изобретение, полезную модель, промышленный образец» : приказ Роспатента от 7 октября 2022 г. № 153 (зарег. в Минюсте России 20.10.2022, № 70636) // Роспатент : [официальный сайт]. – URL: http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202210210005 (дата обращения: 04.08.2024).

[2] Об утверждении форм заявлений, необходимых для осуществления юридически значимых действий по внесению изменений в Государственный реестр изобретений Российской Федерации, Государственный реестр полезных моделей Российской Федерации, Государственный реестр промышленных образцов Российской Федерации, а также в патенты на изобретение, полезную модель, промышленный образец, и признании утратившим силу приказа Минэкономразвития России от 3 ноября 2015 г. № 811 «Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по внесению изменений в государственные реестры изобретений, полезных моделей, промышленных образцов Российской Федерации, а также в патенты на изобретение, полезную модель, промышленный образец» и внесенных в него изменений : приказ Минэкономразвития России от 7 октября 2022 г. № 552 (зарег. в Минюсте России 18.10.2022, № 70590) // Роспатент : [официальный сайт]. – URL: https://rospatent.gov.ru/ru/documents/prikaz-minekonomrazvitiya-552-07102022 (дата обращения: 04.08.2024).

учреждение «Федеральный институт промышленной собственности» (далее — ФИПС). Бюллетени издаются и размещаются на интернет-порталах Роспатента и Федерального института промышленной собственности «Изобретения. Полезные модели» не реже трех раз в месяц, «Промышленные образцы» — не реже одного раза в месяц.

Статья 1394. Публикация сведений о выдаче патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи приведено описание необходимых сведений, которые обязан опубликовать Роспатент в своем официальном бюллетене.

Сообщения о выдаче патента на изобретение и полезную модель, должны включать:

– имя автора (если он не возражает быть упомянутым в таком качестве);

– имя или наименование патентообладателя;

– название и формулу изобретения или полезной модели.

Сообщения о выдаче патента на промышленный образец должны включать:

– имя автора (если он не возражает быть упомянутым в таком качестве);

– имя или наименование патентообладателя;

– название промышленного образца;

– изображение изделия, дающие полное препровождение о всех существенных признаках промышленного образца.

Законодатель императивно четко сформулировал, что состав печатаемых сведений обязан определять федеральный орган исполнительной власти, совершающий нормативно-правовое координирование в сфере интеллектуальной собственности.

В качестве официального бюллетеня Роспатента, в котором проводится публикация сведений о заявке на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, следует назвать официальные бюллетени «Изобретения. Полезные модели», «Промышленные образцы», которые являются его периодическими электронными изданиями. Периодичность выпуска определяется Роспатентом. Выпуск бюллетеней осуществляет федеральное государственное бюджетное учреждение «Федеральный институт промышленной собственности».

Бюллетени издаются и размещаются на интернет-порталах Роспатента и ФИПС: «Изобретения. Полезные модели» не реже трех раз в месяц, «Промышленные образцы» — не реже одного раза в месяц. Требования к оформлению данных бюллетеней согласовывается соответственно приказами Роспатента от 11 октября 2016 г. № 159[1] и от 29 мая 2019 г. № 94[2].

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлено, что после опубликования сведений о выдаче патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец любое лицо получает возможность ознакомиться с документами Роспатента по заявке в связи с регистрацией изобретения, полезной модели или промышленного образца, к числу таких документов входят непосредственно:

– документы заявки;

– отчеты о предварительном информационном поиске и информационном поиске по поводу заявленных изобретения или полезной модели;

– заключение о результатах предварительной оценки их патентоспособности;

– отчеты об информационном поиске по поводу заявленного промышленного образца и др.

Определение порядка ознакомления с указанными документами утверждено приказом Минэкономразвития России от 3 июня 2021 г. № 306[3].

Статья 1395. Патентование изобретений или полезных моделей в иностранных государствах и в международных организациях

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи заданы критерии, при которых одобряется подача прошения на выдачу патента на изобретение или полезную модель, созданных в России, в иностранном государстве или в международной организации.

---

[1] Об утверждении Положения об официальном бюллетене «Изобретения. Полезные модели» : приказ Роспатента от 11 октября 2016 г. № 159 (ред. от 27.07.2022) // Роспатент : [официальный сайт]. – URL: https://rospatent.gov.ru/ru/documents/159-prikaz-rospatenta-ot-11-10-2016-159 (дата обращения: 04.08.2024).

[2] Об утверждении Положения об официальном бюллетене «Промышленные образцы» : приказ Роспатента от 29 мая 2019 г. № 94 (ред. от 18.04.2022) // Роспатент : [официальный сайт]. – URL: https://rospatent.gov.ru/ru/documents/prik-rosp-94-03072020 (дата обращения: 04.08.2024).

[3] URL: consultant.ru/document/cons_doc_LAW_392807/ (дата обращения: 18.12.2024).

Указанная заявка может быть подана:

– по истечении шести месяцев со дня подачи соответствующего прошения в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности;

– если в указанный срок заявитель не будет уведомлен о том, что в заявке хранятся сообщения, образовывающие государственную тайну;

– до истечения шести месяцев со дня подачи соответствующего прошения в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, после проведения по просьбе заявителя проверки наличия в заявке сведений, составляющих государственную тайну.

Порядок проведения проверки наличия в заявке сведений, составляющих государственную тайну, согласовывается постановлением Правительства Российской Федерации от 24 декабря 2007 г. № 928[1].

В целях обеспечения единства практики применения законодательства, регулирующего патентование объектов промышленной собственности в зарубежных странах, и недопущения случаев несанкционированной передачи в зарубежные страны сведений об объектах промышленной собственности, составляющих государственную тайну издан приказ Роспатента от 10 февраля 1995 г. № 14 «Об утверждении Разъяснения № 3 о порядке патентования объектов промышленной собственности в зарубежных странах»[2].

2. В пункте 2 комментируемой статьи заданы критерии, при соблюдении которых одобряется патентование без предварительной подачи соответствующего прошения в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

К таким условиям относятся:

---

[1] О порядке проведения проверки наличия в заявках на выдачу патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец, созданные в Российской Федерации, сведений, составляющих государственную тайну : постановление Правительства Российской Федерации от 24 декабря 2007 г. № 928 (ред. от 20.10.2023) // СЗ РФ. – 2007. – № 53. – Ст. 6624.

[2] Об утверждении Разъяснения № 3 о порядке патентования объектов промышленной собственности в зарубежных странах : приказ Роспатента от 10 февраля 1995 г. № 14 (ред. от 11.12.1996) (зарег. в Минюсте России 23.03.1995, № 814) // Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств Российской Федерации. – 1995. – № 8.

– патентование должно осуществляться в соответствии с Договором о патентной кооперации[1] (далее — PCT) или Евразийской патентной конвенцией[2];

– заявка в соответствии с PCT (международная заявка) подана в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности как в получающее ведомство, и Российская Федерация в ней указана в качестве государства, в котором заявитель намерен получить патент;

– евразийская заявка подана при помощи федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Законодатель императивно ввел запрет на применение положения абз. 2 п. 3 ст. 1381 ГК РФ по поводу соответствующей заявки, послужившей основанием для испрашивания приоритета по международной заявке, поданной в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности. Названные положения не применяются.

Договор о патентной кооперации от 19 июня 1970 г. был подписан от имени СССР 23 декабря 1970 г. и ратифицирован Президиумом Верховного Совета СССР 23 декабря 1977 г. со следующими оговоркой и прошением, сделанными при подписании: «Союз Советских Социалистических Республик не считает себя связанным положениями статьи 59 Договора о патентной кооперации, касающейся разрешения споров о толковании или применении Договора»[3].

«Союз Советских Социалистических Республик считает необходимым заявить, что положения пункта 3 статьи 62 Договора, предусматривающие возможность распространения Договаривающимися государствами действии Договора на территории, за международные отношения которых они несут обязательность, являются устаревшими и противоречат Декларации Генеральной Ассамблеи Организации Объединенных Наций о предоставлении независимости колониальным странам и народам (резолюция 1514/XV от 14 декабря 1960 г.)»[4].

В соответствии с пунктом (1) его ст. 63 Договор о патентной кооперации вступил в силу 24 января 1978 г. Ратификационная грамота

[1] Договор о патентной кооперации (PCT) (подписан в г. Вашингтоне 19.06.1970) (с изм. и доп. от 03.10.2001) // WIPO (ВИОС) : [официальный сайт]. – URL: http://wipo.int (дата обращения: 04.08.2024).

[2] СЗ РФ. – 1996. – № 20. – Ст. 2323.

[3] URL: http://wipo.int (дата обращения: 04.08.2024).

[4] Там же.

СССР была сдана на хранение Генеральному директору Всемирной организации интеллектуальной собственности 29 декабря 1977 г. В соответствии с пунктом (2) ст. 63 Договор вступил в силу для СССР 29 марта 1978 г.

Евразийская патентная конвенция ратифицирована Российской Федерацией Федеральным законом от 1 июня 1995 г. № 85-ФЗ[1] и вступила в силу для Российской Федерации 27 сентября 1995 г.

В соответствии со ст. (2) Договора о патентной кооперации федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности выполняет соответственно функции получающего ведомства в Российской Федерации, Международного поискового органа и Органа международной предварительной экспертизы, руководствуясь при этом Евразийской патентной конвенцией, Инструкцией к PCT, Административной инструкцией в соответствии с PCT, соответствующими руководствами, публикуемыми Международным бюро ВОИС.

Статья 1396. Международные и евразийские заявки, имеющие силу заявок, предусмотренных настоящим Кодексом

КОММЕНТАРИЙ

1. В абзацах 1, 2 п. 1 комментируемой статьи гарантированы условия и сроки рассмотрения поданной в соответствии с PCT международного прошения на изобретение или полезную модель, в которой Российская Федерация указана в качестве государства, в котором заявитель намерен получить патент на изобретение или полезную модель.

Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности начинает проверку такого прошения по истечении тридцати одного месяца с даты испрашиваемого в международной заявке приоритета, если в Роспатент поступило прошение о выдаче патента на изобретение или полезную модель. По просьбе заявителя международная заявка рассматривается до истечения этого срока.

Препровождение в Роспатент просьбы о выдаче патента на изобретение или полезную модель может быть заменено препровождением содержащегося в международной заявке просьбы на русском языке или ее перевода на русский язык.

[1] О ратификации Евразийской патентной конвенции : Федеральный закон от 1 июня 1995 г. № 85-ФЗ // СЗ РФ. – 1995. – № 23. – Ст. 2170.

В абзаце 3 п. 1 комментируемой статьи установлено, что действие международного прошения по поводу Российской Федерации в соответствии с PCT прекращается, если названные документы в принятый срок не препровождены.

В абзаце 4 п. 1 комментируемой статьи установлено, что пропущенный заявителем срок препровождения указанных документов может быть восстановлен Роспатентом при условии указания причин его несоблюдения.

2. В пункте 2 комментируемой статьи указано, что проверку евразийского прошения на изобретение, имеющей в соответствии с Евразийской патентной конвенцией силу прописанного ГК РФ прошения на изобретение, проводится начиная со дня, когда федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности получена от Евразийского патентного ведомства заверенная копия евразийской заявки.

3. В пункте 3 комментируемой статьи установлено правило, приравнивающее публикацию на русском языке международного прошения Международным бюро Всемирной организации интеллектуальной собственности в соответствии с PCT и публикацию евразийского прошения Евразийским патентным ведомством в соответствии с Евразийской патентной конвенцией к публикации сведений о заявке на изобретение по истечении восемнадцати месяцев со дня подачи прошения на изобретение, прошедшей формальную экспертизу с утвердительным результатом, осуществленной в соответствии со ст. 1385 ГК РФ.

В соответствии с п. 2(a) ст. 21 PCT от 19 июня 1970 г.[1] за исключением случаев, прописанных в подпункте “b” и в ст. 64(3), международная публикация международного прошения проводится незамедлительно по истечении 18 месяцев с даты приоритета этой заявки. Заявитель может просить Международное бюро опубликовать его международную прошение в любое время до истечения указанного срока.

Согласно ст. 64 (3) PCT любое государство может заявить, что в тех случаях, когда это касается данного государства, международная публикация международного прошения не требуется.

Если к истечению 18 месяцев с даты приоритета международная заявка вмещает указание только таких государств, которые сделали эту оговорку, международная заявка не публикуется.

[1] URL: http://wipo.int (дата обращения: 04.08.2024).

Однако международная заявка может быть опубликована Международным бюро:

– по просьбе заявителя;

– незамедлительно после публикации национального прошения или патента, основанных на международной заявке, национальным ведомством указанного государства или от его имени, но не ранее 18 месяцев с даты приоритета.

В соответствии с п. (4) ст. 15 Евразийской патентной конвенции евразийская заявка публикуется Евразийским ведомством вместе с отчетом о поиске незамедлительно по истечении 18 месяцев с даты ее подачи или, если испрошен приоритет, с даты приоритета. По ходатайству заявителя Евразийское ведомство публикует евразийскую заявку ранее указанного срока. В этом случае отчет о поиске публикуется отдельно по его поступлении.

Статья 1397. Евразийский патент и патент Российской Федерации на идентичные изобретения

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлено, что в ситуации, когда евразийский патент и патент Российской Федерации на идентичные изобретения или идентичные изобретение и полезную модель, имеющие одну и ту же дату приоритета, принадлежат разным патентообладателям, такие изобретения или изобретение и полезная модель могут использоваться только с соблюдением прав всех патентообладателей.

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлено, что если евразийский патент и патент Российской Федерации на идентичные изобретения или идентичные изобретение и полезную модель, имеющие одну и ту же дату приоритета, принадлежат одному и тому же лицу, это лицо может предоставить любому лицу право использования таких изобретений или изобретения и полезной модели по лицензионным договорам, заключенным на основе этих патентов.

Из буквального трактования данной нормы следует, что одному лицу может принадлежать два патента (евразийский патент и патент Российской Федерации) на идентичные изобретения или идентичные изобретение и полезную модель, имеющие одну и ту же дату приоритета.

При этом заключать лицензионные договора, предоставляя право использования таких изобретений или изобретения и полезной модели, данное лицо может по любому из этих патентов и по обоим сразу.

§ 6. Прекращение и восстановление действия патента

Статья 1398. Признание недействительным патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи гарантированы случаи, когда патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец может быть признан недействительным полностью или частично.

Первый случай касается несоответствия изобретения, полезной модели или промышленного образца:

– условиям патентоспособности, установленным ГК РФ;

– требованиям, прописанным п. 4 ст. 1349 ГК РФ, а также несоответствия промышленного образца требованиям, прописанным ст. 1231.1 ГК РФ.

Условия патентоспособности изобретения предполагают, что оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо (п. 1 ст. 1350 ГК РФ).

Условия патентоспособности полезной модели предполагают, что она является новой и промышленно применимой (п. 1 ст. 1351 ГК РФ).

Условия патентоспособности промышленного образца предполагают, что он является новым и оригинальным (п. 1 ст. 1352 ГК РФ).

Согласно п. 4 ст. 1349 ГК РФ некоторые результаты интеллектуальной деятельности не могут быть объектами патентных прав.

В ст. 1231.1 ГК РФ приводится описание объектов, включающим, воспроизводящим или имитирующим официальные символы, наименования и отличительные знаки либо их узнаваемые части, и которым не может предоставляться правовая охрана в качестве промышленного образца.

Второй случай касается несоответствия документов прошения на изобретение или полезную модель, препровожденных на дату ее

подачи, требованию раскрытия сущности изобретения или полезной модели с полнотой, достаточной для осуществления изобретения или полезной модели специалистом в данной области техники.

Третий случай касается наличия:

– таких признаков в формуле изобретения или полезной модели, включенной в решение о выдаче патента, которые не были раскрыты на дату подачи прошения (п. 2 ст. 1378 ГК РФ);

– таких изображений изделия, в прилагаемых к решению о выдаче патента на промышленный образец материалах, которые включают существенные признаки промышленного образца, и которых нет на изображениях, предоставленных на дату подачи заявки;

– таких изображений изделия, с которых удалены существенные признаки промышленного образца, которые были препровождены на изображениях на дату подачи прошения (п. 3 ст. 1378 ГК РФ).

Четвертый случай касается выдачи патента при наличии нескольких заявок на идентичные изобретения, полезные модели или промышленные образцы, имеющих одну и ту же дату приоритета, с нарушением условий, прописанных ст. 1383 ГК РФ (речь идет о дополнительных материалах, изменяющих заявку).

Согласно ст. 1383 ГК РФ, если в процессе экспертизы установлено, что разными заявителями поданы прошения на идентичные изобретения, полезные модели или промышленные образцы и эти прошения имеют одну и ту же дату приоритета, патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец может быть выдан только по единственной из таких заявок лицу, определяемому соглашением между заявителями.

Пятый случай касается выдачи патента:

– с установкой в нем в качестве автора или патентообладателя лица, которое таковым согласно ГК РФ не представляется;

– без указания в патенте в качестве автора или патентообладателя лица, которое таковым согласно ГК РФ является.

2. В абзаце 1 п. 2 комментируемой статьи гарантированы условия и порядок оспаривания выдачи патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Такой патент может быть оспорен:

– в период его действия, положенного п. 1–3 ст. 1363 ГК РФ (20 лет — для изобретений; 10 лет — для полезных моделей; 5 лет — для промышленных образцов);

– путем подачи возражения в Роспатент любым лицом, которому стало известно о нарушениях, прописанных подп. 1–4 п. 1 комментируемой статьи. Речь идет о несоответствии условиям патентоспособности, требованию раскрытия сущности, наличия в формуле признаков, не раскрытых на дату подачи прошения либо наличие изображений, отсутствующих на эту дату, или изображений изделия, с которых удалены существенные признаки, имевшиеся на дату подачи заявки, выдачи патента при наличии нескольких заявок на идентичные объекты, имеющих одну и ту же дату приоритета, с нарушением условий.

В абзаце 2 п. 2 комментируемой статьи установлена возможность и условия оспаривания патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец:

– оспорить можно только в пределах периода его действия в Российской Федерации (20 лет — для изобретений; 10 лет — для полезных моделей; 5 лет — для промышленных образцов), установленного п. 1–3 ст. 1363 ГК РФ;

– оспаривание должно происходить путем подачи иска в суд;

– оспорить патент вправе любое лицо, которому стало известно о нарушениях, прописанных подп. 5 п. 1 комментируемой статьи, т. е. при выдаче патента в качестве автора или патентообладателя в нем указано лицо, таковым не являющееся, либо не указано вовсе.

В абзаце 3 п. 2 комментируемой статьи установлена возможность и условия оспаривания патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец заинтересованным лицом и по истечении периода его действия по основаниям и в порядке, которые заданы абз. 1 и 2 п. 2 комментируемой статьи.

3. В пункте 3 комментируемой статьи гарантирован порядок и условия преобразования патента на изобретение в патент на полезную модель:

– просьбу о преобразовании патентообладатель может подать в период оспаривания патента на изобретение;

– срок действия патента на изобретение не превысил срок действия патента на полезную модель (20 лет — для изобретений; 10 лет — для полезных моделей), установленного п. 1 ст. 1363 ГК РФ;

– Роспатент удовлетворяет просьбу о преобразовании, если патент на изобретение признан полностью недействительным, а полезная модель соответствует требованиям и условиям патентоспособности,

предъявляемым к полезным моделям (новизна и промышленно применима) и установленным п. 4 ст. 1349, ст. 1351, подп. 2 п. 2 ст. 1376 ГК РФ;

– Роспатент откажет в преобразовании, если патент на изобретение выдан по заявке, по которой поступило прошение с предложением заключить договор об его отчуждении в порядке, установленном п. 1 ст. 1366 ГК РФ (общедоступное предложение заключить договор), и эта просьба не отозвано в соответствии с п. 3 ст. 1366 ГК РФ на день подачи просьбы о преобразовании патента (т. е. если в течение двух лет со дня публикации сведений о выдаче патента в Роспатент не поступило письменное уведомление о желании заключить договор об отчуждении патента, просьбу можно было отозвать);

– в ситуации преобразования патента на изобретение в патент на полезную модель сохраняются приоритет и дата подачи заявки.

4. В абзаце 1 п. 4 комментируемой статьи обусловлено признание недействительным патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец полностью или частично благодаря решению, принятому Роспатентом в соответствии с п. 2 и 3 ст. 1248 ГК РФ, либо вступившего в законную силу решения суда.

Правила рассмотрения и разрешения Роспатентом споров в административном порядке утверждены приказом Минобрнауки России № 644, Минэкономразвития России № 261 от 30 апреля 2020 г.[1].

В абзаце 2 п. 4 комментируемой статьи заданы последствия признания патента недействительным частично на изобретение, полезную модель или промышленный образец, в таких случаях выдается соответствующий новый патент.

В абзаце 3 п. 4 комментируемой статьи заданы последствия удовлетворения просьбы о преобразовании патента на изобретение в патент на полезную модель, в таких случаях выдается патент на полезную модель.

5. В пункте 5 комментируемой статьи установлено, с какой даты будет аннулирован патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец, если этот патент был признан решением Роспатента недействительным полностью или частично. Такой датой считается дата подачи прошения на патент. С аннулированием патента прекращается и правовая охрана соответствующего изобретения,

[1] URL: http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202008260011 (дата обращения: 18.12.2024).

полезной модели или промышленного образца, аннулируется и записи в соответствующих Государственных реестрах.

6. В пункте 6 комментируемой статьи указано, что лицензионные договоры, в основу заключения которых был положен патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец, признанный впоследствии недействительным, продолжают сохранять свое действие в той мере, в какой они были исполнены к моменту, когда было принято решение о недействительности соответствующего патента.

Соответственно с момента признания патента недействительным заключенные лицензионные договоры прекращают свое действие. С учетом изложенного судам надлежит исходить из следующего.

В удовлетворении требования лицензиата о возврате лицензионных платежей за период, предшествующий признанию патента недействительным, должно быть отказано.

В то же время лицензиар вправе добиваться неуплаченных лицензионных платежей за соответствующий период.

Если патент признается недействительным в ситуации выдачи патента с установкой в нем в качестве патентообладателя лица, не являющегося таковым в соответствии с ГК РФ, и передается новый патент с установкой в нем надлежащего патентообладателя, лицензионные платежи, взятые ненадлежащим патентообладателем, учитываются при гарантировании размера убытков, возмещения которых надлежащий патентообладатель может потребовать от ненадлежащего (п. 141 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

7. В пункте 7 комментируемой статьи гарантированы последствия признания патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец недействительным:

– отменяется решение Роспатента о выдаче патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец (ст. 1387 ГК РФ);

– аннулируется запись в соответствующем государственном реестре (п. 1 ст. 1393 ГК РФ).

8. В пункте 8 комментируемой статьи указано, что основания и в порядок, которые прописаны комментируемой статьей, применяются к признанию недействительным полностью или частично

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

предоставлению правовой охраны на территории Российской Федерации промышленному образцу, зарегистрированному в соответствии с международным договором Российской Федерации.

Не могут быть признаны нарушением прав лица, которому были вы-даны патент, подтверждение на товарный знак или подтверждение об исключительном праве на наименование места происхождения товара, действия иных лиц по использованию изобретения, полезной модели или промышленного образца, патент на которые признан впоследствии недействительным, по использованию товарного знака, наименования места происхождения товара, вверение правовой охраны которому впоследствии признано недействительным (п. 139 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1399. Досрочное прекращение действия патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья упорядочивает порядок досрочного прекращения действия патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Законодатель четко сформулировал следующие основания досрочного прекращения действия патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец:

– благодаря заявления, которое подал патентообладатель в Роспатент, — со дня поступления заявления;

– если патент выдавался на группу изобретений, полезных моделей или промышленных образцов, а просьбу патентообладателя относится не ко всем входящим в группу объектам патентных прав, действие патента прекращается исключительно по поводу того объекта или объектов, который указан или указаны в заявлении;

– при неуплате в принятый срок патентной пошлины за поддержание патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец в силе — по истечении положенного периода для уплаты патентной пошлины за поддержание патента в силе.

Размер и порядок уплаты госпошлины определяются в соответствии с положением о патентных и иных пошлинах за совершение юридически значимых действий, связанных с патентом на изобретение, полезную модель, промышленный образец, утвержденного

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

постановлением Правительства Российской Федерации от 10 декабря 2008 г. № 941[1].

Так, в соответствии с п. 1.17 и 1.20 указанного положения за поддержание в силе патента Российской Федерации на изобретение, промышленный образец, полезную модель с 1-го по 5-й год действия патента установлена патентная пошлина в размере 10 000 рублей. Годовые пошлины за поддержание в силе указанного патента за годы действия, считая с даты подачи заявки составляют: за 6-ой год — 3 000 рублей, за 7 и 8 годы — по 4 000 рублей, за 9 год — 6 000 рублей и т. д.

Пошлины за поддержание в силе патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец уплачиваются одновременно за 5-летние периоды действия. Непосредственная уплата соответствующих пошлин производится в течение последнего года предыдущего 5-летнего периода действия патента.

Статья 1400. Восстановление действия патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец. Право послепользования

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи гарантированы условия восстановления действия патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец, которое было прекращено в связи с тем, что патентная пошлина за поддержание патента в силе не была уплачена в принятый срок.

Действие указанного патента может быть восстановлено федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности:

– по ходатайству лица, которому принадлежал патент, или его правопреемника;

– поданному в указанный федеральный орган в течение трех лет со дня истечения периода уплаты патентной пошлины, но до истечения прописанного ГК РФ периода действия патента (20 лет — для изобретений; 10 лет — для полезных моделей; 5 лет — для промышленных образцов (ст. 1363 ГК РФ)).

Размер и порядок уплаты госпошлины определяются в соответствии с положением о патентных и иных пошлинах за совершение

[1] СЗ РФ. – 2008. – № 51. – Ст. 6170.

юридически значимых действий, связанных с патентом на изобретение, полезную модель, промышленный образец, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 10 декабря 2008 г. № 941[1].

Так, в соответствии с п. 1.17 и 1.20 указанного положения за поддержание в силе патента Российской Федерации на изобретение, промышленный образец, полезную модель с 1-го по 5-й год действия патента установлена патентная пошлина в размере 10 000 рублей. Годовые пошлины за поддержание в силе указанного патента за годы действия, считая с даты подачи заявки составляют: за 6-ой год — 3 000 рублей, за 7 и 8 годы — по 4 000 рублей, за 9 год — 6 000 рублей и т. д.

Пошлины за поддержание в силе патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец уплачиваются одновременно за 5-летние периоды действия. Непосредственная уплата соответствующих пошлин производится в течение последнего года предыдущего 5-летнего периода действия патента.

2. В пункте 2 комментируемой статьи указано, что сообщения о восстановлении действия патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец публикует федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности в регламентированном бюллетене.

Состав печатаемых сведений и публикацию определяет и исполняет федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности в регламентированном бюллетене в соответствии с требованиями приказов Минэкономразвития России от 21 февраля 2023 г. № 107[2], от 30 сентября 2015 г. № 701[3], от 30 сентября 2015 г. № 695[4].

В качестве официального бюллетеня Роспатента, в котором приводится публикация сведений о заявке на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, следует назвать официальные бюллетени «Изобретения. Полезные модели», «Промышленные образцы»,

[1] СЗ РФ. – 2008. – № 51. – Ст. 6170.

[2] URL: http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202304180010 (дата обращения: 18.12.2024).

[3] URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/ 0001201512280049 (дата обращения: 18.12.2024).

[4] URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001201512280054 (дата обращения: 18.12.2024).

которые являются его периодическими электронными изданиями. Периодичность выпуска определяется Роспатентом. Выпуск бюллетеней осуществляет ФИПС. Бюллетени издаются и размещаются на интернет-порталах Роспатента и ФИПС «Изобретения. Полезные модели» не реже трех раз в месяц, «Промышленные образцы» — не реже одного раза в месяц. Требования к оформлению данных бюллетеней согласовывается приказами Роспатента от 11 октября 2016 г. № 159[1] и от 29 мая 2019 г. № 94[2].

3. В пункте 3 комментируемой статьи разъяснена дефиниция права послепользования.

Право послепользования олицетворяет право безвозмездного использование патента без расширения объема такого использования любым лицом, в период между датой прекращения действия патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец и датой публикации в регламентированном бюллетене федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности сведений о восстановлении действия патента.

Указанное лицо сохраняет за собой право послепользования, если в указанный период начало использование изобретения, полезной модели или промышленного образца либо сделало необходимые к этому приготовления.

4. В пункте 4 комментируемой статьи установлено, что передача другому лицу права послепользования одобряется лишь вместе с предприятием, на котором использовалось:

– изобретение либо решение, отличающееся от изобретения исключительно эквивалентными признаками (п. 3 ст. 1358 ГК РФ);

– полезная модель или промышленный образец;

– были сделаны необходимые к этому приготовления.

Если действие патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец восстанавливается (ст. 1400ГК РФ), восстанавливается и обремененность по выплате поощрения.

Если досрочное прекращение действия патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец осуществлено с целью прекращения уплаты поощрения (например, изобретение

[1] URL: https://rospatent.gov.ru/ru/documents/159-prikaz-rospatenta-ot-11-10-2016-159 (дата обращения: 04.08.2024).

[2] Об утверждении Положения об официальном бюллетене «Промышленные образцы» : приказ Роспатента от 29 мая 2019 г. № 94 (ред. от 18.04.2022) // Роспатент : [официальный сайт]. – URL: https://rospatent.gov.ru/ru/documents/prik-rosp-94-03072020 (дата обращения: 04.08.2024).

продолжает использоваться в производстве), работник (автор) вправе добиваться от работодателя возмещения убытков (п. 1 и 4 ст. 10 ГК РФ).

При применении п. 3 ст. 1400 ГК РФ следует иметь в виду, что лицо, использующее изобретение, полезную модель или промышленный образец одним из способов, названных в п. 2 ст. 1358 ГК РФ, в т. ч. осуществляющее предложение к продаже, продажу товаров, оставляет за собой полномочие на дальнейшее использование изобретения, полезной модели или промышленного образца тем же способом и в том же объеме (право послепользования), доказав, что производство (приготовление к производству) товара, в котором использованы изобретение, полезная модель или промышленный образец, осуществлено в период до восстановления действия патента (п. 133 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

§ 7. Особенности правовой охраны и использования секретных изобретений

Статья 1401. Подача и рассмотрение заявки на выдачу патента на секретное изобретение

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статье указано, что подача прошения на выдачу патента на секретное изобретение (заявка на секретное изобретение), проверку такого прошения и обращение с ней осуществляются с соблюдением законодательства о государственной тайне.

К законодательству о государственной тайне следует отнести Закон Российской Федерации от 21 июля 1993 г. № 5485-1 «О Государственной тайне»[2], Указ Президента Российской Федерации от 11 февраля 2006 г. № 90 «О перечне сведений, отнесенных к государственной тайне»[3], постановления Правительства Российской Федерации от 4 сентября 1995 г. № 870 «Об утверждении Правил отнесения сведений, составляющих государственную тайну, к различным

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

[2] СЗ РФ. – 1997. – № 41. – Ст. 4673.

[3] О перечне сведений, отнесенных к государственной тайне : Указ Президента Российской Федерации от 11 февраля 2006 г. № 90 // СЗ РФ. – 2006. – № 8. – Ст. 892.

степеням секретности»[1], от 2 октября 2004 г. № 514 «О федеральных органах исполнительной власти, Государственной корпорации по атомной энергии „Росатом" и Государственной корпорации по космической деятельности „Роскосмос", уполномоченных рассматривать прошения на выдачу патента на секретные изобретения»[2] и др.

Закон Российской Федерации «О Государственной тайне» регулирует отношения, возникающие в связи с отнесением сведений к государственной тайне, их засекречиванием или рассекречиванием и защитой в интересах обеспечения безопасности Российской Федерации. Описание сведений, относимых к гостайне, приводится в ст. 5 данного закона.

В соответствии со ст. 1349 ГК РФ секретные изобретения — это изобретения, содержащие сообщения, образовывающие государственную тайну.

2. В пункте 2 комментируемой статьи указано, что прошения на секретные изобретения, для которых установлена степень секретности «особой важности» или «совершенно секретно», а также на секретные изобретения, которые относятся к средствам вооружения и военной техники и к методам и средствам в области разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности и для которых установлена степень секретности «секретно», подаются в зависимости от их тематической принадлежности в уполномоченные Правительством Российской Федерации федеральные органы исполнительной власти, Государственную корпорацию по атомной энергии «Росатом» Государственную корпорацию по атомной энергии «Росатом», Государственную корпорацию по космической деятельности «Роскосмос» (уполномоченные органы).

В соответствии с п. 1 постановления Правительства Российской Федерации № 514 Министерство обороны Российской Федерации, Министерство внутренних дел Российской Федерации, Министерство здравоохранения Российской Федерации, Министерство промышленности и торговли Российской Федерации, Федеральная служба безопасности Российской Федерации, Государственная корпорация по

[1] Об утверждении Правил отнесения сведений, составляющих государственную тайну, к различным степеням секретности : постановление Правительства Российской Федерации от 4 сентября 1995 г. № 870 (ред. от 30.10.2021) // СЗ РФ. – 1995. – № 37. – Ст. 3619.

[2] СЗ РФ. – 2004. – № 41. – Ст. 4046.

атомной энергии «Росатом» и Государственная корпорация по космической деятельности «Роскосмос» являются органами, уполномоченными рассматривать прошения на выдачу патента на секретные изобретения, для которых установлена степень секретности «особой важности» или «совершенно секретно», а также на секретные изобретения, которые относятся к средствам вооружения и военной техники, к методам и средствам в области разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности и для которых установлена степень секретности «секретно».

Сообщения, отнесенные к государственной тайне, по степени секретности подразделяются на сообщения особой важности, совершенно секретные и секретные.

К сообщениям особой важности следует относить сообщения в области военной, внешнеполитической, экономической, научно-технической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб интересам Российской Федерации в единственной или нескольких из перечисленных областей.

К совершенно секретным сообщениям следует относить сообщения в области военной, внешнеполитической, экономической, научно-технической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб интересам министерства (ведомства) или отрасли экономики Российской Федерации в единственной или нескольких из перечисленных областей.

К секретным сообщениям следует относить все иные сообщения из числа сведений, составляющих государственную тайну. Ущербом безопасности Российской Федерации в этом случае считается ущерб, нанесенный интересам предприятия, учреждения или организации в военной, внешнеполитической, экономической, научно-технической, разведывательной, контрразведывательной или оперативно-розыскной области деятельности.

Степень секретности сведений, находящихся в распоряжении нескольких органов государственной власти, согласовывается по взаимному согласованию между ними.

Просьбы по иным секретным изобретениям подаются в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

3. В пункте3 комментируемой статьи разъяснена дефиниция прошения на секретное изобретение, согласно которому если при рассмотрении федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности прошения на изобретение будет установлено, что содержащиеся в ней сообщения составляют государственную тайну, такая заявка засекречивается в порядке, установленном законодательством о государственной тайне, и считается заявкой на секретное изобретение.

В качестве отдельного требования законодатель согласовывает запрет на засекречивание заявки, поданной иностранным гражданином или иностранным юридическим лицом.

4. В пункте 4 комментируемой статьи содержится отсылка к нормам ст. 1384, 1386–1389 ГК РФ, положения которых применяются при рассмотрении прошения на секретное изобретение.

Так, в соответствии со ст.1384 ГК РФ, при рассмотрении прошения на секретное изобретение проводится формальная экспертиза, в процессе которой проверяются наличие необходимых документов, их соответствие установленным требованиям и согласовывается дата подачи заявки.

В соответствии со ст.1386 ГК РФ до проведения экспертизы прошения на изобретение по существу требуется ходатайство заявителя или третьего лица, подаваемое после того, как формальная экспертиза этого прошения будет завершена с утвердительным результатом (см. коммент. ст. 1386 ГК РФ).

В соответствии со ст.1387 ГК РФ, если в итоге экспертизы прошения на изобретение по существу установлено, что заявленное изобретение, проявленное формулой, предложенной заявителем, соответствует условиям патентоспособности (новизне, наличию изобретательского уровня и промышленной применимости), Роспатент принимает решение о выдаче патента на изобретение с этой формулой. В решении указывается дата приоритета изобретения.

В соответствии со ст.1388 ГК РФ, заявитель вправе знакомиться со всеми относящимися к патентованию изобретений материалами, на которые имеется ссылка в запросах, отчетах, решениях, уведомлениях или иных документах, полученных им из федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности. Копии запрашиваемых заявителем в указанном федеральном органе патентных документов направляются ему в течение месяца со дня наработки запроса.

Ознакомление с документами, содержащими сообщения о секретных изобретениях, проводится при наличии у заявителя (его представителя) документа, удостоверяющего личность, предписания на выполнение задания установленной формы и справки о допуске к сообщениям, составляющим государственную тайну.

В пункте 4 комментируемой статьи также указано, что публикация сведений о заявке на секретное изобретение в этом случае не производится.

5. В пункте 5 комментируемой статьи установлено, что при установлении новизны секретного изобретения в уровень техники (п. 2 ст. 1350 ГК РФ) также включаются при условии их более раннего приоритета секретные изобретения, запатентованные в Российской Федерации, и секретные изобретения, на которые выданы авторские свидетельства СССР, если для этих изобретений установлена степень секретности не выше, чем степень секретности изобретения, новизна которого согласовывается.

Секретное изобретение является новым, если оно не известно из уровня техники.

Секретное изобретение имеет изобретательский уровень, если для специалиста оно явным образом не следует из уровня техники.

Уровень техники включает любые сообщения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения.

6. В пункте 6 комментируемой статьи гарантирован общий порядок подачи возражения против решения, принятого по заявке на секретное изобретение.

Подобное возражение рассматривается в порядке, установленном уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти в зависимости от тематической принадлежности секретного изобретения. Решение, принятое по такому возражению, может быть оспорено в суде.

7. В пункте 7 комментируемой статьи императивно установлено, что прошения на секретные изобретения не могут быть преобразованы в прошение на полезную модель или промышленный образец путем подачи в Роспатент соответствующего заявления.

Статья 1402. Государственная регистрация секретного изобретения и выдача патента на него. Распространение сведений о секретном изобретении

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи гарантирован орган, совершающий государственную регистрацию секретного изобретения и выдающего патент на него.

В основном государственная регистрация секретного изобретения в Государственном реестре изобретений Российской Федерации и выдача патента на секретное изобретение осуществляются федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Если решение о выдаче патента на секретное изобретение принято уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти в зависимости от тематической принадлежности секретного изобретения, указанный уполномоченный орган:

– осуществляет государственную регистрацию секретного изобретения в Государственном реестре изобретений Российской Федерации;

– принимает решение и выдает патент на секретное изобретение;

– уведомляет федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности о регистрации и выдаче патента на секретное изобретение;

– вписывает изменения, связанные с исправлением очевидных и технических ошибок, в патент на секретное изобретение и (или) Государственный реестр изобретений Российской Федерации.

На текущий момент времени правовое координирование патента на секретной изобретение проводится в рамках постановления Правительства Российской Федерации от 2 октября 2004г. № 514[1] и приказа Министра обороны Российской Федерации от 23 июля 2012 г. № 2020 «Об утверждении Административного регламента предоставления Министерством обороны Российской Федерации государственной услуги по организации рассмотрения заявок и выдачи

[1] СЗ РФ. – 2004. – № 41. – Ст. 4046.

патентов на секретные изобретения, относимые к средствам вооружения и военной техники»[1].

2. В пункте 2 комментируемой статьи императивно указано, что сообщения о заявках и патентах на секретные изобретения, а также об относящихся к секретным изобретениям изменениях в Государственном реестре изобретений Российской Федерации не публикуются.

Передача сведений о таких патентах проводится в соответствии с законодательством о государственной тайне.

В частности, согласно разделу V Закона Российской Федерации «О государственной тайне»[2] взаимная передача сведений, составляющих государственную тайну, проводится органами государственной власти, предприятиями, учреждениями и организациями, не состоящими в отношениях подчиненности и не выполняющими совместных работ с санкции уполномоченного органа государственной власти, в распоряжении которого находятся эти сообщения.

Органы государственной власти, предприятия, учреждения и организации, запрашивающие сообщения, образовывающие государственную тайну, обременены создать условия, обеспечивающие защиту этих сведений. Их руководители несут персональную обязательность за несоблюдение установленных ограничений по ознакомлению со сообщениями, составляющими государственную тайну.

Обязательным условием для передачи сведений, составляющих государственную тайну, органам государственной власти, предприятиям, учреждениям и организациям является получение лицензий на проведение работ со сообщениями соответствующей степени секретности.

Передача сведений, составляющих государственную тайну, предприятиям, учреждениям, организациям или гражданам в связи с выполнением совместных и других работ проводится заказчиком этих работ с разрешения уполномоченного органа и только в объеме, необходимом для выполнения этих работ. При этом до передачи сведений, составляющих государственную тайну, заказчик обременен убедиться в наличии у предприятия, учреждения или организации

[1] Об утверждении Административного регламента предоставления Министерством обороны Российской Федерации государственной услуги по организации рассмотрения заявок и выдачи патентов на секретные изобретения, относящиеся к средствам вооружения и военной техники : приказ Министра обороны Российской Федерации от 23 июля 2012 г. № 2020 (зарег. в Минюсте России 20.08.2012, № 25222) // Российская газета. – 2012. – 14 декабря.

[2] СЗ РФ. – 1997. – № 41. – Ст. 4673.

лицензии на проведение работ с использованием сведений соответствующей степени секретности, а у граждан — соответствующего допуска.

Статья 1403. Изменение степени секретности и рассекречивание изобретений

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи содержится отсылочная норма, с учетом которой изменение степени секретности и рассекречивание изобретений, а также изменение и снятие грифов секретности с документов прошения и с патента на секретное изобретение осуществляются в порядке, установленном законодательством о государственной тайне — раздел IV Закона Российской Федерации «О государственной тайне»[1], постановление Правительства Российской Федерации от 4 сентября 1995 г. № 870 «Об утверждении Правил отнесения сведений, составляющих государственную тайну, к различным степеням секретности»[2].

Основаниями для рассекречивания сведений являются:

– взятие на себя Российской Федерацией международных обязательств по открытому обмену сообщениями, составляющими в Российской Федерации государственную тайну;

– изменение объективных обстоятельств, вследствие которого дальнейшая защита сведений, составляющих государственную тайну, является нецелесообразной.

Органы государственной власти, руководители которых наделены полномочиями по отнесению сведений к государственной тайне, обременены периодически, но не реже чем через каждые 5 лет, пересматривать содержание действующих в органах государственной власти, на предприятиях, в учреждениях и организациях перечней сведений, подлежащих засекречиванию, в части обоснованности засекречивания сведений и их соответствия установленной ранее степени секретности.

Срок засекречивания сведений, составляющих государственную тайну, не должен превышать 30 лет. В исключительных случаях этот срок может быть удлинен по заключению межведомственной комиссии по защите государственной тайны.

---

[1] СЗ РФ. – 1997. – № 41. – Ст. 4673.

[2] СЗ РФ. – 1995. – № 37. – Ст. 3619.

Правом изменения действующих в органах государственной власти, на предприятиях, в учреждениях и организациях перечней сведений, подлежащих засекречиванию, наделяются утвердившие их руководители органов государственной власти, которые несут персональную обязательность за обоснованность принятых ими решений по рассекречиванию сведений. Решения указанных руководителей, связанные с изменением перечня сведений, отнесенных к государственной тайне, подлежат согласованию с межведомственной комиссией по защите государственной тайны, которая вправе приостанавливать и опротестовывать эти решения.

2. В пункте 2 комментируемой статьи гарантированы последствия изменения уровня секретности изобретения.

При повышении степени секретности изобретения федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности передает документы прошения на секретное изобретение в зависимости от их тематической принадлежности в соответствующий уполномоченный орган. Дальнейшая сверка заявки, проверку которой к моменту повышения степени секретности не завершено указанным федеральным органом, проводится уполномоченным органом.

При понижении степени секретности изобретения дальнейшее проверку прошения на секретное изобретение проводится тем же уполномоченным органом, который до этого рассматривал заявку.

3. В пункте 3 комментируемой статьи гарантирован порядок действий с рассекреченными документами прошения на изобретение.

При рассекречивании изобретения уполномоченный орган передает имеющиеся у него рассекреченные документы прошения на изобретение в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности. Дальнейшая проверка заявки, рассмотрение которой к моменту рассекречивания не завершено уполномоченным органом, проводится указанным федеральным органом.

Статья 1404. Признание недействительным патента на секретное изобретение, выданного уполномоченным органом

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья посвящена рассмотрению признания недействительным патента на секретное изобретение.

Возражение против выдачи уполномоченным органом патента на секретное изобретение производится по следующим основаниям, приведенным в п. 1–4 ст. 1398 ГК РФ:

– несоответствия изобретения, полезной модели или промышленного образца условиям патентоспособности, установленным ГК РФ или требованиям, прописанным п. 4 ст. 1349 ГК РФ, а также несоответствия промышленного образца требованиям, прописанным ст. 1231.1 ГК РФ;

– несоответствия документов прошения на изобретение или полезную модель, препровожденных на дату ее подачи, требованию раскрытия сущности изобретения или полезной модели с полнотой, достаточной для осуществления изобретения или полезной модели специалистом в данной области техники,

– наличия таких признаков в формуле изобретения или полезной модели, включенной в решение о выдаче патента, которые не были раскрыты на дату подачи прошения (п. 2 ст. 1378 ГК РФ), или таких изображений изделия, в прилагаемых к решению о выдаче патента на промышленный образец материалах, которые включают существенные признаки промышленного образца, и которых нет на изображениях, предоставленных на дату подачи заявки, или таких изображений изделия, с которых удалены существенные признаки промышленного образца, которые были препровождены на изображениях на дату подачи прошения (п. 3 ст. 1378 ГК РФ);

– выдачи патента при наличии нескольких заявок на идентичные изобретения, полезные модели или промышленные образцы, имеющих одну и ту же дату приоритета, с нарушением условий, прописанных ст. 1383 ГК РФ.

Возражение должно быть подано в уполномоченный орган и рассматривается в установленном им порядке.

Законодатель императивно согласовывает, что решение уполномоченного органа, принятое по возражению:

– утверждается руководителем этого органа;

– вступает в силу со дня его утверждения;

– может быть оспорено в суде.

При рассмотрении дела об оспаривании принятого в порядке, прописанном п. 4 ст. 1398, ст. 1404, п. 4 ст. 1513 ГК РФ, решения Роспатента по результатам рассмотрения возражения против выдачи патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец, против предоставления правовой охраны товарному знаку

просьбу о принятии обеспечительных мер в виде запрета административному органу осуществлять действия по рассмотрению иного самостоятельного возражения против выдачи того же патента, против предоставления правовой охраны тому же товарному знаку не подлежит удовлетворению, если не доказано, что в основание возражений положены совпадающие обстоятельства (п. 54 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 1 июня 2023 г. № 15 «О некоторых вопросах принятия судами мер по обеспечению иска, обеспечительных мер и мер предварительной защиты»[1]).

Статья 1405. Исключительное право на секретное изобретение

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи указано, что использование секретного изобретения и распоряжение исключительным правом на секретное изобретение осуществляются с соблюдением законодательства о государственной тайне.

2. В пункте 2 комментируемой статьи определен орган, регистрирующий переход исключительного права по договору об отчуждении патента, а также передача права использования секретного изобретения по лицензионному договору.

Органом, регистрирующим названные переход и передачу права, могут быть:

– орган, выдавший патент на секретное изобретение;

– правопреемник органа, выдавшего патент на секретное изобретение;

– федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, при отсутствии правопреемника органа, выдавшего патент на секретное изобретение.

3. В пункте 3 комментируемой статьи вводится запрет на общедоступное предложение заключить договор об отчуждении патента и просьбу об открытой лицензии по поводу секретного изобретения, прописанные соответственно в п. 1 ст. 1366 (имеется в виду заявитель, являющийся единственным автором изобретения) и п. 1 ст. 1368 ГК РФ (имеется в виду патентообладатель по открытой лицензии).

[1] О некоторых вопросах принятия судами мер по обеспечению иска, обеспечительных мер и мер предварительной защиты : постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 1 июня 2023 г. № 15 // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. – 2023. – № 8.

4. В пункте 4 комментируемой статьи императивно запрещено предоставление принудительной лицензии по поводу секретного изобретения, предусмотренной ст. 1362 ГК РФ.

5. В пункте 5 комментируемой статьи приведено описание действий, не считаемых нарушением исключительного права обладателя патента на секретное изобретение.

К таким действиям относятся:

– использование секретного изобретения лицом, которое не знало и не могло на законных основаниях знать о наличии патента на данное изобретение;

– применение продукта, в котором использовано секретное изобретение, в котором использован промышленный образец, в конструкции, во вспомогательном оборудовании либо при эксплуатации транспортных средств (водного, воздушного, автомобильного и железнодорожного транспорта) или космической техники иностранных государств при условии, что эти транспортные средства или эта космическая техника временно или случайно находятся на территории Российской Федерации и названные продукт или изделие применяются исключительно для нужд транспортных средств или космической техники. подобное действие не признается нарушением исключительного права по поводу транспортных средств или космической техники тех иностранных государств, которые предоставляют такие же права по поводу транспортных средств или космической техники, зарегистрированных в Российской Федерации;

– проведение научного исследования продукта или способа, в которых использованы секретное изобретение, либо проведение эксперимента над такими продуктом или способом;

– использование секретного изобретения при чрезвычайных обстоятельствах (стихийных бедствиях, катастрофах, авариях) с уведомлением о таком использовании патентообладателя в кратчайший срок и с последующей выплатой ему соразмерной компенсации;

– использование секретного изобретения для удовлетворения личных, семейных, домашних или иных не связанных с предпринимательской деятельностью нужд, если целью такого использования не представляется получение прибыли или дохода;

– разовое проработка в аптеках по рецептам врачей лекарственных средств с использованием секретного изобретения;

– ввоз на территорию Российской Федерации, применение, предложение о продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот

или хранение для этих целей продукта, в котором использовано секретное изобретение, в котором использован промышленный образец, если этот продукт или это изделие ранее были введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации патентообладателем или иным лицом с разрешения патентообладателя.

После рассекречивания изобретения или уведомления указанного лица патентообладателем о наличии патента на данное изобретение это лицо должно:

– прекратить использование изобретения;

– заключить с патентообладателем лицензионный договор, кроме случая, когда имело место право преждепользования (ст. 1361 ГК РФ).

В соответствии с п. 1 ст. 1361 ГК РФ право преждепользования оговаривает сохранение права на дальнейшее безвозмездное использование тождественного решения без расширения объема такого использования за лицом, которое до даты приоритета изобретения, полезной модели или промышленного образца (ст. 1381, 1382 ГК РФ) добросовестно использовало на территории Российской Федерации созданное независимо от автора тождественное решение или решение, отличающееся от изобретения только эквивалентными признаками, или сделало необходимые к этому приготовления.

Право преждепользования возникает лишь по поводу:

– объекта патентного права, который использовался на территории Российской Федерации;

– лица, которое создало независимо от автора тождественно решение и добросовестно использовало данный объект или сделало необходимые к этому приготовления до даты подачи прошения на охраняемый объект.

6. В пункте 6 комментируемой статьи введен императивный запрет обращения взыскания на исключительное право на секретное изобретение.

§ 8. Защита прав авторов и патентообладателей

Статья 1406. Споры, связанные с защитой патентных прав

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи императивно установлено, что все споры по защите патентных прав, рассматриваются судом.

К спорам, связанным с защитой патентных прав, относятся, в частности, споры:

– об авторстве изобретения, полезной модели, промышленного образца;

– об установлении патентообладателя;

– о нарушении исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец;

– 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;

– о праве преждепользования;

– о праве послепользования;

– о размере, сроке и порядке уплаты поощрения.

2. В пункте 2 комментируемой статьи гарантирован досудебный порядок разрешения споров, заключающийся в рассмотрении споров в административном порядке федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности и образуемой при нем Палатой по патентным спорам. При этом решение указанного органа вступает в силу со дня его принятия и может быть оспорено в суде.

Законодателем указано, что защита патентных прав проводится в административном порядке в соответствии с п. 2 и 3 ст. 1248 ГК РФ при оспаривании решений:

1) федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности:

– об отказе в выдаче патента на изобретение, о выдаче патента на изобретение или о признании прошения на изобретение отозванной (ст. 1387 ГК РФ);

– о признании прошения на полезную модель отозванной, об отказе в выдаче патента на полезную модель, о выдаче патента на полезную модель (ст. 1390 ГК РФ);

– об отказе в выдаче патента на промышленный образец, о выдаче патента на промышленный образец или о признании прошения на промышленный образец отозванной (ст. 1391 ГК РФ);

– о выдаче патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец по основаниям, установленным подп. 1–3 п. 1 ст. 1398 ГК РФ;

2) уполномоченного Правительством Российской Федерации федерального органа исполнительной власти в зависимости от тематической принадлежности секретного изобретения:

– по заявке на выдачу патента на секретное изобретение (ст. 1401 ГК РФ);

– о выдаче патента на секретное изобретение (ст. 1404 ГК РФ).

На текущий момент времени правила рассмотрения споров в административном порядке, утверждены совместным приказом Минобрнауки России № 644 и Минэкономразвития России № 261 от 30 апреля 2020 г.[1]

Применение к лицу, нарушившему интеллектуальные права на результаты интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, мер административной или уголовной ответственности не исключает возможности применения к этому же лицу мер защиты интеллектуальных прав в гражданско-правовом порядке (п. 53 постановления Пленума ВС РФ № 10[2]).

Статья 1406.1. Ответственность за нарушение исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье определены суммы компенсации, которые вправе добиваться автор или иной правообладатель наряду с использованием других применимых способов защиты и мер ответственности, установленных ГК РФ (ст. 1250, 1252, 1253 ГК РФ) от нарушителя его исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец вместо возмещения убытков:

– в размере от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда исходя из характера нарушения;

– в двукратном размере стоимости права использования изобретения, полезной модели или промышленного образца, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование соответствующих изобретения, полезной модели, промышленного образца тем способом, который использовал нарушитель.

[1] URL: http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202008260011 (дата обращения: 18.12.2024).

[2] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

В силу п. 3 ст. 1252 ГК РФ правообладатель в случаях, прописанных законодателем, при нарушении исключительного права вправе выбрать способ защиты: вместо возмещения убытков он может добиваться от нарушителя уплаты компенсации за нарушение указанного права, но одновременное взыскание убытков и компенсации не одобряется.

Компенсация подлежит взысканию при доказанности факта нарушения, при этом правообладатель не обременен доказывать факт несения убытков и их размер.

При заявлении требований о взыскании компенсации правообладатель вправе выбрать один из способов расчета суммы компенсации, указанных в ст. 1406.1 ГК РФ, а также до вынесения судом решения изменить выбранный им способ расчета суммы компенсации, поскольку предмет и основания заявленного иска не изменяются.

Суд по своей инициативе не вправе изменять способ расчета суммы компенсации (п. 59 постановления Пленума ВС РФ № 10).

Заявляя требование о взыскании компенсации в размере от десяти тысяч до пяти миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда, истец ответственен представить обоснование размера взыскиваемой суммы, подтверждающее, по его мнению, соразмерность требуемой им суммы компенсации допущенному нарушению, за исключением требования о взыскании компенсации в минимальном размере.

Если правообладателем заявлено требование о выплате компенсации в двукратном размере стоимости права использования творения, объекта смежных прав, изобретения, полезной модели, промышленного образца или товарного знака, то гарантирование размера компенсации проводится исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное их использование тем способом, который использовал нарушитель (п. 61 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1407. Публикация решения суда о нарушении патента

КОММЕНТАРИЙ

Комментируемая статья определяет право патентообладателя потребовать публикации в регламентированном бюллетене федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности решения суда о неправомерном использовании изобретения,

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

полезной модели, промышленного образца или об ином нарушении его прав.

В соответствии с подп. 5 п.1 ст. 1252 ГК РФ защита исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации осуществляется, в частности, путем предъявления требования о публикации решения суда о допущенном нарушении с установкой действительного правообладателя — к нарушителю исключительного права. При этом в публикации может быть приведено решение не в полном объеме, но обязательно в решении должны указываться вид нарушения, нарушитель, действительный обладатель исключительных прав.

Публикация решения суда о допущенном нарушении и пресечение действий, нарушающих исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации либо создающих угрозу нарушения такого права, осуществляются независимо от вины нарушителя и за его счет.

ГЛАВА 73. ПРАВО НА СЕЛЕКЦИОННОЕ ДОСТИЖЕНИЕ

§ 1. Основные положения

Статья 1408. Права на селекционные достижения

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье раскрываются права автора, сформировавшего селекционное достижение.

1. В пункте 1 комментируемой статьи содержится общая норма об основных интеллектуальных правах автора, сформировавшего селекционное достижение, которым относятся: исключительное право и право авторства.

Интеллектуальные права автора, сформировавшего селекционное достижение, могут носить имущественный характер (исключительное право), и личный неимущественный характер (право авторства). Смысл исключительности имущественных прав на селекционные достижения состоит в том, что только сам обладатель права (автор либо патентообладатель) может их реализовывать, решать вопрос об использовании селекционного достижения и защищать права от незаконных действий третьих лиц. Право авторства на селекционные достижения как личное неимущественное право неотчуждаемо и непередаваемо, так как его существование неотделимо от личности его носителя (ст. 1418 ГК РФ).

В соответствии с п. 1 ст. 1412 ГК РФ под селекционным достижением, отвечающим условиям правовой охраны, следует понимать сорта растений и породы животных, прошедшие регистрацию в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений, если эти результаты интеллектуальной деятельности отвечают установленным настоящим Кодексом требованиям к таким селекционным достижениям.

2. В пункте 2 комментируемой статьи закреплены иные права, которое принадлежат автору селекционного достижения, к ним относится право:

– на получение патента;

– на наименование селекционного достижения;

– на поощрение за служебное селекционное достижение.

При рассмотрении дел о признании интеллектуальных прав подлежит применению законодательство, действовавшее на момент

возникновения соответствующего права. Так, автор творения дается толкование на основе законодательства, действовавшего на момент его создания; автор изобретения, полезной модели, промышленного образца или селекционного достижения — на основе законодательства, действовавшего на дату подачи заявки на выдачу соответствующего патента. На этот же момент учитывается и гражданство автора в случаях, когда это имеет значение для спорных правоотношений (п. 26 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1409. Действие исключительного права на селекционные достижения на территории Российской Федерации

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье дается толкование порядка действия исключительного права на селекционные достижения на территории Российской Федерации. В отличие от авторских прав права на селекционные достижения не возникают автоматически в силу факта создания селекционного достижения.

Исключительное право на селекционное достижение признается и охраняется при условии государственной регистрации селекционного достижения, селекционного достижения в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений, в соответствии с которой федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям передает заявившему патент на селекционное достижение, которое имеет силу на территории Российской Федерации в корреспонденции с международными договорами Российской Федерации.

Статья 1410. Автор селекционного достижения

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье устанавливается значение автора селекционного достижения, которым признается селекционер — гражданин, творческим трудом которого создано, выведено или выявлено селекционное достижение.

Приводится общее правило признания лица, указанного в качестве автора в заявке на выдачу патента на селекционное достижение, автором селекционного достижения, если не доказано иное.

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Из текста комментируемой статьи следует, что презумпция авторства распространяется и на случаи создания селекционного достижения несколькими авторами (соавторство).

Автор селекционного достижения устанавливается на основе законодательства, действовавшего на дату подачи прошения на выдачу соответствующего патента. На этот же момент учитывается и гражданство автора в случаях, когда это имеет значение для спорных правоотношений (п. 26 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1411. Соавторы селекционного достижения

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье устанавливается значение соавторов селекционного достижения, которыми признаются граждане, совместным творческим трудом которых создано, выведено или выявлено селекционное достижение.

1. В пункте 2 комментируемой статьи закреплено право соавторов использовать селекционное достижение по собственному усмотрению.

Данное право диспозитивно, поскольку в соглашении между соавторами может быть прописан иной порядок использования селекционного достижения.

3. В пункте 3 комментируемой статьи сделана отсылка к п. 3 ст. 1229 ГК РФ, регулирующему отношения соавторов, связанные с распределением доходов от использования селекционного достижения и с распоряжением исключительным правом на селекционное достижение.

В ситуации, когда исключительное право на результат принадлежит нескольким лицам совместно, каждый из правообладателей может использовать такой результат или подобное средство по своему усмотрению. Взаимоотношения лиц, которым исключительное право принадлежит совместно, определяются в соглашении между ними.

Доходы от совместного использования селекционного достижения либо от совместного распоряжения исключительным правом на него распределяются между всеми правообладателями в равных долях. Иной порядок распределения доходов оговаривается в соглашении между ними.

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Распоряжение исключительным правом на селекционное достижение и правом на получение патента на селекционное достижение проводится соавторами совместно.

3. В пункте 4 комментируемой статьи закреплено право соавторов самостоятельно принимать меры по защите своих прав на селекционное достижение.

Статья 1412. Объекты интеллектуальных прав на селекционные достижения

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи вводится определение объектов интеллектуальных прав на селекционные достижения, под которыми понимаются сорта растений и породы животных, прошедшие регистрацию в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений, если эти результаты интеллектуальной деятельности отвечают установленным ГК РФ требованиям к таким селекционным достижениям.

Деятельность селекционера, будучи деятельностью, целью которой является получение нового сорта растения или породы животного с необходимыми для человека качествами, имеет ярко проявленный творческий характер. Законодательством охраняется только результат селекционного процесса в виде нового сорта растения или породы животного, соответствующий прописанным законом требованиям. От селекционных достижений следует отличать штаммы микроорганизмов, культуры клеток растений и животных, которые охраняются нормами патентного права и признаются изобретениями согласно ст. 1350 ГК РФ (см. коммент. к ней).

2. В пункте 2 комментируемой статьи устанавливается значение сорта растений, под которым понимается группа растений, которая независимо от охраноспособности дается толкование по признакам, характеризующим данный генотип или комбинацию генотипов, и отличается от других групп растений того же ботанического таксона одним или несколькими признаками.

Сорт может быть препровожден одним или несколькими растениями, частью или несколькими частями растения (например, черенки, побеги, листья и т. п.) при условии, что такая часть или такие части могут быть использованы для воспроизводства целых растений сорта.

В пункте 2 комментируемой статьи особо выделяются охраняемые класса сорта растений, которыми являются:

– клон — это большое число клеток или молекул, идентичных единственной родоначальной клетке или молекуле;

– линия — потомство одного гомозиготного по всем генам самоопыляющегося растения;

– гибрид первого поколения — организм, сочетающий в себе признаки и свойства генетически различающихся родительских форм,

– популяция — группа особей, имеющих наследственные различия.

2. В пункте 3 комментируемой статьи устанавливается значение породы животных, под которой понимается группа животных, которая независимо от охраноспособности обладает генетически обусловленными биологическими и морфологическими свойствами и признаками, причем некоторые из них специфичны для данной группы и отличают ее от других групп животных.

Порода может быть препровождена женской или мужской особью либо племенным материалом, то есть предназначенными для воспроизводства породы животными (племенными животными), их гаметами или зиготами (эмбрионами).

Законодатель делает акцент охраняемые классы породы животных, которыми являются:

– тип — вид своеобразной ценной группы племенных животных, связанных родством с гарантированным родоначальником, способной к длительному самовоспроизводству и распространяющаяся в основном при помощи мужских потомков;

– кросс линий — сочетание различных линий племенных животных, в целях обеспечения их прогрессивного совершенствования посредством неродственного спаривания.

Статья 1413. Условия охраноспособности селекционного достижения

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье определяются условия охраноспособности селекционного достижения.

Согласно п. 1 комментируемой статьи патент передается на селекционное достижение, отвечающее критериям охраноспособности

и относящееся к ботаническим и зоологическим родам и видам, описание которых согласовывается федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативно-правовое координирование в сфере сельского хозяйства.

В настоящее время применяется описание ботанических и зоологических родов и видов, утвержденный приказом Министерства сельского хозяйства Российской Федерации (далее — Минсельхоза России) от 1 июля 2019 г. № 369[1].

1. В пункте 2 комментируемой статьи зафиксированы критерии охраноспособности селекционного достижения, которыми являются:

– новизна,

– отличимость,

– однородность,

– стабильность.

2. В пункте 3 комментируемой статьи законодателем определены отличительные признаки такого критерия охраноспособности селекционного достижения, как новизна.

Сорт растений и порода животных считаются новыми, если на дату подачи прошения на выдачу патента семена или племенной материал данного селекционного достижения не продавались и не передавались иным образом селекционером, его правопреемником или с их согласия другим лицам для использования селекционного достижения:

– на территории Российской Федерации ранее чем за один год до указанной даты;

– на территории другого государства ранее чем за четыре года или, если это касается сортов винограда, древесных декоративных, древесных плодовых культур и древесных лесных пород, ранее чем за шесть лет до указанной даты.

3. В пункте 4 комментируемой статьи законодателем определены отличительные признаки такого критерия охраноспособности селекционного достижения, как отличимость.

[1] Об утверждении перечня ботанических и зоологических родов и видов, предусмотренного статьей 1413 Гражданского кодекса Российской Федерации : приказ Минсельхоза России от 1 июля 2019 г. № 369 (зарег. в Минюсте России 23.08.2019, № 55730) // Официальный интернет-портал правовой информации «Pravo.gov». – URL: http://www.pravo.gov.ru (дата обращения: 23.08.2023).

Селекционное достижение должно явно отличаться от любого другого общеизвестного селекционного достижения, существующего к моменту подачи прошения на выдачу патента.

Законодатель вводит определение общеизвестного селекционного достижения, под которым понимается селекционное достижение, данные о котором находятся в официальных каталогах или справочном фонде либо которое имеет точное описание в единственной из публикаций.

Подача прошения на выдачу патента также делает селекционное достижение общеизвестным со дня подачи прошения при условии, что на селекционное достижение был выдан патент.

4. В пункте 5 комментируемой статьи законодателем определены отличительные признаки такого критерия охраноспособности селекционного достижения, как однородность.

Растения одного сорта, животные единственной породы должны быть достаточно однородны по своим морфологическим, физиологическим, цитологическим, химическим и другим признакам с учетом отдельных отклонений, которые могут иметь место в связи с особенностями размножения.

Сорт или порода будут признаваться однородными, если желаемые свойства или признаки действительно нашли свое генетическое закрепление в биологическом объекте, а не являются результатом случайного стечения обстоятельств. Таким образом, каждый представитель породы или сорта ответственен соответствовать установленным для данного сорта (породы) биологическим стандартам. Критерии и признаки однородности применительно к отдельным видам селекционных достижений устанавливаются специальными методиками, одобренными Минсельхозом России, при котором функционирует Государственная комиссия по испытанию и охране селекционных достижений, и проверяются в процессе осуществления соответствующих экспертиз.

5. В пункте 6 комментируемой статьи законодателем определены отличительные признаки такого критерия охраноспособности селекционного достижения, как стабильность.

Селекционное достижение считается стабильным, если его основные признаки остаются неизменными после неоднократного размножения или в ситуации особого цикла размножения — в конце каждого цикла размножения. Получение сорта растения или породы животного,

которые не способны сохранять свои особые свойства при воспроизводстве, не признается охраняемым селекционным достижением, даже если и имеет научное значение и носит творческий характер.

Статья 1414. Государственная регистрация селекционного достижения

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье дается толкование условия государственной регистрации селекционного достижения в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений.

В соответствии с п. 2 ст. 1439 ГК РФ в Государственный реестр охраняемых селекционных достижений вносятся следующие сообщения: род, вид растения, животного; наименование сорта растений, породы животных; дата государственной регистрации селекционного достижения и регистрационный номер; имя или наименование патентообладателя и его место жительства или место нахождения; имя автора селекционного достижения и его место жительства; описание селекционного достижения; факт передачи патента на селекционное достижение другому лицу с установкой его имени или наименования, места жительства или места нахождения; сообщения о заключенных лицензионных договорах; дата окончания действия патента на селекционное достижение с установкой причины.

Благодаря государственной регистрации федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям передает заявившему патент на селекционное достижение.

Статья 1415. Патент на селекционное достижение

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье дается толкование содержания патента на селекционное достижение и закрепляются правила, регламентирующие охрану интеллектуальных прав на селекционное достижение.

1. В пункте 1 комментируемой статьи закреплено правило, согласно которому патент на селекционное достижение удостоверяет приоритет селекционного достижения, авторство и исключительное право на селекционное достижение.

В соответствии с п. 1 ст. 1434 ГК РФ приоритет селекционного достижения согласовывается по дате поступления в федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям прошения на выдачу патента.

Авторство, отмеченное в патенте, имеет целью обозначение точного гражданина (граждан), творческим трудом которого (которых) создано, выявлено или выведено селекционное достижение (см. коммент. к ст. 1410, 1411, 1418 ГК РФ).

В соответствии с ст. 1421 ГК РФ исключительное право патентообладателя заключается в преимущественной возможности использования и распоряжения селекционным достижением по своему усмотрению способами, не противоречащими закону.

2. В пункте 2 комментируемой статьи дается законодательное гарантирование объема охраны интеллектуальных прав на селекционное достижение, предоставляемой благодаря патенту, которое определяется как совокупность существенных признаков, зафиксированных в описании селекционного достижения. В соответствии с подп. 6 п. 2 ст. 1439 ГК РФ описание селекционного достижения отражается в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений.

Решения Роспатента и федерального органа исполнительной власти по селекционным достижениям, принятые по результатам рассмотрения возражений против выдачи патента на селекционное достижение могут быть оспорены в суде в установленном порядке. При рассмотрении таких дел судам следует учитывать, что нарушения Роспатентом, федеральным органом исполнительной власти по селекционным достижениям процедуры рассмотрения возражений, заявлений против выдачи патента являются основанием для признания принятого ненормативного правового акта недействительным только при условии, если эти нарушения носят существенный характер и не позволили всесторонне, полно и непредубежденно рассмотреть названные возражения, просьбы (п. 136 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1416. Авторское свидетельство

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье дается толкование права автора селекционного достижения на получение авторского свидетельства, которое передает федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям.

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Авторское свидетельство — специальный охранный документ, удостоверяющий авторство автора, выдаваемый каждому автору, не являющемуся патентообладателем.

Авторское свидетельство отличается от патента и по своей правовой природе не приравнивается к патенту на селекционное достижение. Необходимость получения авторского свидетельства особо значимо для лиц, профессионально занимающихся выведением новых сортов и (или) пород растений и животных. Такие лица, беспрепятственно распоряжаясь принадлежащим им исключительным правом на селекционное достижение, располагают официальным документом — авторским свидетельством, которым удостоверяют свой благополучный опыт в этой области.

Для получения авторского свидетельства, автору необходимо уплатить госпошлину в размере 130 рублей для резидентов и 660 рублей для нерезидентов. Размер пошлины вскрыт в п. 8 приложения к постановлению Правительства Российской Федерации от 14 сентября 2009 г. № 735[1].

Статья 1417. Государственное стимулирование создания и использования селекционных достижений

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье упорядочивается порядок государственного стимулирования создания и использования селекционных достижений.

Комментируемая статья согласовывает право авторов, а также иных обладателей исключительного права на селекционное достижение (патентообладателей) и лицензиатов, использующих соответствующие селекционные достижения, на льготы в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Так, согласно п. 15 постановления Правительства Российской Федерации от 14 сентября 2009 г. № 735 «Об утверждении Положения о патентных и иных пошлинах за совершение юридически значимых действий, связанных с патентом на селекционное достижение, с государственной регистрацией перехода исключительного права на селекционное достижение к другим лицам и договоров о распоряжении этим правом» физическое лицо, являющееся единственным автором селекционного достижения и испрашивающее патент на свое имя

[1] СЗ РФ. – 2009. – № 38. – Ст. 4488.

либо являющееся единственным автором селекционного достижения и обладателем соответствующего патента, уплачивает пошлины за отдельные действия связанные с патентом на селекционное достижение (п. 1–8 и подп. 9.1.1–9.1.3, 9.2.1–9.2.3, 9.3.1–9.3.3, 9.4.1–9.4.3 и 9.5.1–9.5.3 приложения к этому Положению), в размере 50 % положенного размера.

Пункт 16 указанного постановления приводит описание лиц, которые полностью освобождаются от уплаты перечисленных в п. 15 пошлин. Для предоставления права на освобождение от уплаты пошлин или на уплату пошлин в уменьшенном размере заявитель (патентообладатель) должен обратиться с ходатайством об этом и приложить документы, подтверждающие его право на льготу.

§ 2. Интеллектуальные права на селекционные достижения

Статья 1418. Право авторства на селекционное достижение

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье устанавливается значение права авторства на селекционное достижение, под которым понимается право признаваться автором селекционного достижения.

В комментируемой статье заданы правила, регламентирующие право авторства: право признаваться автором селекционного достижения неотчуждаемо и непередаваемо, в том числе когда передаются другим лицам или переходе к нему исключительного права на селекционное достижение и при предоставлении другому лицу права его использования.

Императивно установлено, что отказ от права авторства ничтожен.

Статья 1419. Право на наименование селекционного достижения

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи закрепляется право автора на наименование селекционного достижения.

2. В пункте 2 комментируемой статьи приведено описание требований, предъявляемых к наименованию селекционного достижения:

– должно позволить провести идентификацию селекционного достижения;

– быть коротким;

– иметь отличие от наименований имеющихся селекционных достижений того же или схожего ботанического либо зоологического вида;

– не должно заключаться в одних цифрах;

– не должно запутывать по поводу его свойств, происхождения, смысла селекционного достижения, личности его автора;

– не должно противоречить принципам гуманности и морали.

В соответствии с п. 3 правил составления и подачи заявки на выдачу патента на селекционное достижение, утвержденных Министерством сельского хозяйства и продовольствия Российской Федерации (далее — Минсельхозпродом РФ) 14 октября 1994 г.[1] название селекционного достижения должно удовлетворять требованиям правил по присвоению названия селекционному достижению, утвержденных Госкомиссией 30.08.94 № 13-3/63[2].

Названные правила включают семь положений, которые рекомендуется учитывать при присвоении соответствующего названия сорта растения или породы животных.

Так, согласно положению 1, неприемлемым считается название, которое может ввести в заблуждение из-за того, что оно идентично, или похоже на название, под которым другой сорт того же вида или близкородственной таксономической единицы уже известен или официально зарегистрирован, или под которым семенной или племенной материал уже продается.

Согласно положению 2, термины, употребляемые для семенного или племенного материала, не должны использоваться в названии сорта. Также неприемлемы названия, которые могут быть восприняты не как сортовые и в особенности:

– латинские или общепринятые названия рода, вида или части этих названий (их возможно использовать лишь для подчеркивания цвета, формы или в другом переносном смысле по поводу сортов культур иного ботанического рода);

---

[1] Правила составления и подачи заявки на выдачу патента на селекционное достижение (утв. Минсельхозпродом Российской Федерации 14.10.1994, № 2-01/3) (зарег. в Минюсте России 16.12.1994, № 749) // Российские вести. – 1995. – 30 марта.

[2] Правила по присвоению названия селекционному достижению (утв. Государственной комиссией Российской Федерации по испытанию и охране селекционных достижений 30.08.1994, № 13-3/63 с доп. от 12.03.1997) // ГАРАНТ.РУ : [сетевое издание]. – URL: https://base.garant.ru/72114738/ (дата обращения: 28.09.2024).

– официальные товарные знаки, названия или аббревиатура названий селекционных учреждений, официальных органов, учреждений или организаций, к которым сорт не имеет отношения;

– названия, которые состоят только из географических названий.

Согласно положению 3, неприемлемы названия, которые потребителю трудно запомнить или произнести; названия, состоящие из более чем трех букв, если их комбинацию нельзя произнести по слогам; неприемлемы и числа в качестве названия; неприемлемы названия, состоящие более чем из трех независимых слов, если нет особых обстоятельств, способствующих легкому запоминанию этого словосочетания; неприемлемы слишком длинные слова, особенно те, у которых более трех последовательных слогов не несут смыслового значения; неприемлемы комбинации из букв или слов и цифр, если они используются не в надлежащей последовательности и не относятся к тем культурам, по которым такой тип названий общепринят; неприемлемы названия, содержащие элементы, которые могут вызвать трудности в произношении, передаче по телексу и телеграфу или автоматизированной обработке информации. Например, дефис, апостроф, кавычки, надстрочные и подстрочные цифры и буквы.

Согласно положению 4, неприемлемы названия, состоящие исключительно или главным образом из используемых в повседневном языке терминов, и если это будет затруднять использование этих терминов при продаже семенного и племенного материала.

Согласно положению 5, неприемлемы названия, использование которых может быть под запретом впоследствии; неприемлемы названия, если они противоречат принципам гуманности и морали.

Согласно положению 6, неприемлемо название сорта, которое может вызвать ложное препровождение по поводу признаков и качества сорт, например, создающие впечатление, что сорт обладает какими-то особыми качествами, которых на самом деле у него нет; или которые указывают на какие-то особые свойства сорта и способствуют таким образом созданию впечатления о том, что данные свойства присущи только этому сорту, в то время как и другие сорта данной культуры также обладают или могут обладать такими же свойствами; сравнительные названия в превосходной степени; названия, указывающие на недвусмысленное место или район, в то время как сорт не имеет никакой связи с этим местом или районом; названия, создающие впечатление, что сорт родственен другому сорту, если в действительности это не так.

Согласно положению 7, неприемлемо название, если оно может привести к возникновению ложных препровождений относительно личности селекционера.

3. В пункте 3 комментируемой статьи установлено, что наименование селекционного достижения, которое предлагает автор или с его согласия иное лицо (заявитель), подающий прошение на выдачу патента, должно быть одобрено федеральным органом исполнительной власти по селекционным достижениям.

Если предлагаемое наименование противоречит требованиям, установленным п. 2 комментируемой статьи, указанный федеральный орган предлагает заявившему представить на проверку другое наименование. Срок для предложения другого наименования ограничен 30 днями.

Федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям вправе отказать в регистрации селекционного достижения, если:

– в течение 30 дней заявитель не предложил другого наименования, которое бы соответствовало названным требованиям;

– заявитель в этот же период времени не оспорил отклонение в одобрении предложенного им первоначального наименования в судебном порядке.

Статья 1420. Право на получение патента на селекционное достижение

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье введены общие правила, регламентирующие право на получение патента на селекционное достижение.

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлено, что право на получение патента на селекционное достижение первоначально принадлежит автору такого достижения.

2. В пункте 2 комментируемой статьи зафиксирована возможность перехода права на получение патента на селекционное достижение к другому лицу (правопреемнику) или передачи ему в ситуациях и по причинам, которые устанавливаются законом, в т. ч. в порядке универсального правопреемства, или по договору, в частности по трудовому договору.

3. В пункте 3 комментируемой статьи дается толкование формы договора и последствия ее несоблюдения.

Для договора об отчуждении права на получение патента на селекционное достижение обязательна именно письменная форма. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность такого договора.

4. В пункте 4 комментируемой статьи установлено общее правило несения риска неохраноспособности за приобретателем права. Исключения из этого правила могут быть гарантированы в соглашении сторон договора об отчуждении права на получение патента на селекционное достижение.

В состав наследства входят также иные интеллектуальные права, не являющиеся исключительными, если они относятся к числу имущественных прав наследодателя. В частности: право на получение патента на селекционное достижение (п. 2 ст. 1420 ГК РФ) наследуются на общих основаниях (подп. «б» п. 91 постановления Пленума ВС РФ № 9[1]).

Статья 1421. Исключительное право на селекционное достижение

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье раскрывает содержание исключительного права на селекционное достижение.

1. В пункте 1 комментируемой статьи содержится отсылка к ст. 1229 ГК РФ. Патентообладателю принадлежит исключительное право использования селекционного достижения в соответствии со статьей 1229 ГК РФ способами, указанными в п. 3 комментируемой статьи. Патентообладатель имеет возможность распоряжаться исключительным правом на селекционное достижение.

Патентообладатель по собственному усмотрению может как позволить, так и запретить прочим лицам использовать селекционное достижение, при этом отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать селекционное достижение не получая разрешение от патентообладателя, за исключением случаев, прописанных ГК РФ. Использование селекционного достижения не получая разрешение от патентообладателя, является незаконным и влечет обязательность, установленную ГК РФ, другими законами.

Исключение составляют случаи, когда подобное использование не получая разрешение от патентообладателя селекционного достижения одобряется ГК РФ.

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2012. – № 7.

2. В пункте 2 комментируемой статьи указано, что исключительное право на селекционное достижение распространяется также:

– на растительный материал, под которым понимается растение или его часть, используемые в целях, отличных от целей воспроизводства сорта;

– на товарных животных, под которыми понимаются животные, используемые в целях, отличных от целей воспроизводства породы, которые были получены соответственно из семян или от племенных животных, если такие семена или племенные животные были введены в гражданский оборот без разрешения патентообладателя.

При этом под семенами понимаются растение или его часть, применяемые для воспроизводства сорта.

3. В пункте 3 комментируемой статьи гарантированы отдельные способы использования селекционного достижения и обозначено описание тех действий с семенами и племенным материалом селекционного достижения, которые относятся к исключительной прерогативе патентообладателя и не могут совершаться другими лицами без его согласия. Такие действия связаны: с производством и воспроизводством; доведением до посевных кондиций для последующего размножения; предложением к продаже; продажей и иными способами введения в гражданский оборот; вывозом с территории России; ввозом на территорию России; хранением в целях, указанных в подп. 1–6 п. 3 комментируемой статьи.

4. В пункте 4 комментируемой статьи установлено, что исключительное право на селекционное достижение распространяется также на семена, племенной материал, которые:

– существенным образом наследуют признаки иных охраняемых (исходных) сорта растений или породы животных, если они сами не являются селекционными достижениями, главным образом наследующими признаки иных селекционных достижений;

– не бесспорно отличаются от охраняемых сорта растений или породы животных;

– требуют многократного использования охраняемого сорта растений для производства семян.

Законодатель приводит описание признаков селекционного достижения, существенным образом наследующего признаки другого охраняемого (исходного) селекционного достижения. Такими селекционными достижениями признаются сорт растения либо порода животного, которые при явном отличии от исходного:

– наследует наиболее существенные признаки исходного селекционного достижения или селекционного достижения, которое само наследует существенные признаки исходного селекционного достижения, сохраняя при этом основные признаки, отражающие генотип или комбинацию генотипов исходного селекционного достижения;

– соответствует генотипу или комбинации генотипов исходного селекционного достижения, за исключением отклонений, вызванных применением таких методов, как индивидуальный отбор из исходного сорта растений, породы животных, отбор индуцированного мутанта, беккросс, генная инженерия.

Статья 1422. Действия, не являющиеся нарушением исключительного права на селекционное достижение

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье вводится описание действий, которые не признаются нарушением исключительного права на селекционное достижение.

К таким действиям относятся:

– действия, которые совершают, чтобы удовлетворить личные, семейные, домашние или иные не связанные с предпринимательской деятельностью потребности, если получение прибыли или дохода не выступает целью подобных действий;

– действия, направленные на достижение научно-исследовательских или экспериментальных целей;

– применение охраняемого селекционного достижения как исходный материал для наработки иных сортов растений и пород животных, а также действия в их отношении, связанные с производством и воспроизводством; доведением до посевных кондиций для последующего размножения; предложением к продаже; продажей и иными способами введения в гражданский оборот; вывозом с территории России; ввозом на территорию России; хранением (п. 3 ст. 1421 ГК РФ). Исключение составляют случаи, применения охраняемого селекционного достижения в прописанных п. 4 ст. 1421 ГК РФ ситуациях;

– использование растительного материала, полученного в хозяйстве, в течение двух лет в качестве семян для выращивания на территории этого хозяйства сорта растений из числа растений, описание родов и видов которых приводится в постановлении постановлением

Правительства Российской Федерации от 4 октября 2007 г. № 643[1]. Данное положение распространяется на индивидуальных предпринимателей и юридических лиц, которых относят в соответствии с законом к субъектам малого и среднего предпринимательства, а также граждан;

– воспроизводство товарных животных, направленное на их применение в данном хозяйстве;

– произвольные действия по поводу семян, растительного материала, племенного материала и товарных животных, которых ввел в гражданский оборот патентообладатель или с его согласия другое лицо, кроме:

1) последующего размножения сорта растений и породы животных;

2) вывоза с территории России растительного материала или товарных животных, которые могут позволить размножить сорт растений или породу животных, в страну, где данные род или вид не подлежат правовой охран. Исключение составляет вывоз в целях переработки для последующего употребления.

Статья 1423. Принудительная лицензия на селекционное достижение

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи гарантированы условия предоставлении принудительной простой (неисключительной) лицензии на использование на территории Российской Федерации селекционного достижения путем подачи иска в суд к патентообладателю о ее предоставлении:

– истекли 3 года со дня выдачи патента на селекционное достижение;

– патентообладатель отказался заключать лицензионный договор на производство или реализацию семян, племенного материала на условиях, соответствующих установившейся практике;

– обратиться с иском может любое лицо, которое не только желает, но и готово его использовать;

[1] Об утверждении перечня родов и видов растений, в отношении которых использование растительного материала не является нарушением исключительного права на селекционное достижение в соответствии со статьей 1422 Гражданского кодекса Российской Федерации : постановление Правительства Российской Федерации от 4 октября 2007 г. № 643 // СЗ РФ. – 2007. – № 41. – Ст. 4906."

– исковые требования, должны отражать предлагаемые запрашиваемым лицензию лицом условия предоставления ему такой лицензии, в т. ч. объем применения селекционного достижения, размер, порядок и сроки платежей.

Если патентообладатель не обоснует, что наличествуют уважительные причины, мешающие предоставить заявившему право использовать соответствующее селекционное достижение, суд принимает решение о предоставлении указанной лицензии и об условиях ее предоставления. Общий размер платежей за подобную лицензию устанавливает суд, но он не должен быть ниже цены лицензии, определяемой при сравнимых обстоятельствах.

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлено, что благодаря решения суда о предоставлении принудительной простой (неисключительной) лицензии федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям осуществляет государственную регистрацию предоставления права использования селекционного достижения на условиях выданной лицензии.

3. Пункт 3 комментируемой статьи вводит перечень действий, осуществляемых на основании решения суда о предоставлении принудительной простой (неисключительной) лицензии на использование на территории Российской Федерации селекционного достижения:

– патентообладатель обязан предоставить обладателю такой лицензии семена или соответственно племенной материал в количестве, достаточном для использования такой лицензии;

– патентообладатель определяет приемлемые для него условия передачи;

– обладатель лицензии выплачивает патентообладателю стоимость полученного.

4. В пункте 4 комментируемой статьи приводится описание условий, влекущих прекращение действия принудительной простой (неисключительной) в судебном порядке по иску патентообладателя:

– если обладатель такой лицензии нарушает условия, благодаря которых она была предоставлена;

– если обстоятельства, обусловившие вверение такой лицензии, изменились настолько, что, если бы эти обстоятельства существовали на момент предоставления лицензии, она вообще не была бы

предоставлена или была бы предоставлена на значительно отличающихся условиях.

Статья 1424. Срок действия исключительного права на селекционное достижение

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлен тридцатилетний срок действия исключительного права на селекционное достижение и удостоверяющего это право патента.

Указанный срок начинает свое исчисление со дня государственной регистрации селекционного достижения в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений.

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлен тридцатипятилетний срок действия исключительного права и удостоверяющего это право патента на сорта винограда, древесных декоративных, плодовых культур и лесных пород, в том числе их подвоев.

С истечением указанных сроков сорт растения или порода животного считаются общественным достоянием и могут быть использованы без каких-либо ограничений. Возможность удлинения периода действия патента на селекционное достижение действующим законодательством не обозначена (см. коммент. к ст. 1425 ГК РФ).

Статья 1425. Переход селекционного достижения в общественное достояние

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлено правило, согласно которому после прекращения действия исключительного права (тридцать либо тридцать пять лет) селекционное достижение переходит в общественное достояние.

Следует отметить, что селекционное достижение переходит в общественное достояние не только когда истечет срок действия исключительного права на него, но также в ситуации смерти (прекращения) правообладателя, если нет наследников ни по одному из причин наследования, либо никто из них не вправе наследовать или все они отстранены от наследования, либо никто из наследников не принял наследства, либо все наследники отказались от наследства, не указав, что отказывается в пользу другого наследника (для юридического лица — при отсутствии правопреемников).

2. В пункте 2 комментируемой статьи указано, что селекционное достижение, перешедшее в общественное достояние, может беспрепятственно использоваться любым лицом без чьего-либо согласия или разрешения и без уплаты поощрения за использование.

§ 3. Распоряжение исключительным правом на селекционное достижение

Статья 1426. Договор об отчуждении исключительного права на селекционное достижение

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье приводится определение договора об отчуждении исключительного права на селекционное достижение.

По договору об отчуждении исключительного права на селекционное достижение (договор об отчуждении патента) одна сторона (патентообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на соответствующее селекционное достижение в полном объеме другой стороне — приобретателю исключительного права (приобретателю патента).

Договор об отчуждении исключительного права на селекционное достижение является двухсторонним, возмездным, реальным («передает свое исключительное право на соответствующее селекционное достижение») или консенсуальным (обязуется передать).

Сторонами договора являются — с одной стороны — патентообладатель, с другой — приобретатель патента.

Правоотношения, возникающие между патентообладателем и приобретателем патента, являются обязательственными, а между приобретателем и всеми иными лицами, за исключением лицензиатов по ранее выданным лицензиям, — абсолютными.

Предметом договора выступают исключительное право на соответствующее селекционное достижение в полном объеме, которое выражается в возможности использования селекционных достижений, а также распоряжения своим исключительным правом, и которое патентообладатель переуступает приобретателю.

Срок договора ограничен пределами сроков действия исключительного права на соответствующее селекционное достижение, установленных законом (см. коммент. к ст. 1424 ГК РФ).

Цена договора толкуется соглашением сторон. При отсутствии в договоре условия о размере поощрения или порядке его гарантирования договор считается незаключенным. При этом правила гарантирования цены, прописанные п. 3 ст. 424 ГК РФ, не применяются.

Любой договор о передаче исключительного права на соответствующее селекционное достижение должен быть заключен в письменной форме. В противном случае договор является недействительным, исключительное право считается не переданным.

Права и обремененности, вытекающие из определения договора об отчуждении исключительного права на соответствующее селекционное достижение, характеризуются следующим:

– патентообладатель передает или обязуется передать принадлежащее ему исключительное право на соответствующее селекционное достижение в полном объеме другой стороне; следовательно, первоначальный владелец исключительного права на соответствующее селекционное достижение полностью лишается права на его использование, распоряжения им, права по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам его использование;

– приобретатель патента на соответствующее селекционное достижение обременен принять в принятый договором срок и уплатить правообладателю прописанное договором поощрение, если договором не запланировано иное.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 14 декабря 2023 г. № 2151 утверждены правила государственной регистрации распоряжения исключительным правом на селекционное достижение по договору и перехода такого права без договора[1]. Данные правила начали действовать с 1 сентября 2024 г., но срок их действия ограничен 1 сентября 2030 г. Государственную регистрацию распоряжения исключительным правом и перехода исключительного права по договору об отчуждении исключительного права на селекционное достижение осуществляет Министерство сельского хозяйства Российской Федерации (далее — Минсельхоз России) (п. 2 правил).

[1] Об утверждении Правил государственной регистрации распоряжения исключительным правом на селекционное достижение по договору и перехода такого права без договора : постановление Правительства Российской Федерации от 14 декабря 2023 г. № 2151 // СЗ РФ. – 2023. – № 51. – Ст. 9397.

Статья 1427. Публичное предложение о заключении договора об отчуждении патента на селекционное достижение

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье определяются правоотношения, связанные с общедоступным предложением заключить договор об отчуждении патента на селекционное достижение.

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлено, что заявитель, являющийся автором селекционного достижения, при подаче прошения на выдачу патента на селекционное достижение может приложить к документам прошения просьбу о том, что в ситуации 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 подобное желание и уведомил об этом патентообладателя и федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям.

При наличии подобной просьбы патентные пошлины, прописанные ст. 1249 ГК РФ, по заявке на выдачу патента на селекционное достижение и за патент, выданный по такой заявке, с заявителя не взимаются.

Законодатель возложил на Минсельхоз России обремененность опубликовать в своем официальном бюллетене сообщения об указанном заявлении.

2. В пункте 2 комментируемой статьи на лицо, заключившее с патентообладателем на основании его просьбы договор об отчуждении патента, возложена обязанность уплаты всех патентных пошлин, от уплаты которых был освобожден заявитель (патентообладатель). В дальнейшем патентные пошлины уплачиваются в установленном порядке.

Размер пошлины установлен в п. 17 приложения к постановлению Правительства Российской Федерации от 14 сентября 2009 г. № 735 «Об утверждении Положения о патентных и иных пошлинах за совершение юридически значимых действий, связанных с патентом на селекционное достижение, с государственной регистрацией перехода исключительного права на селекционное достижение к другим лицам и договоров о распоряжении этим правом» [1].

[1] СЗ РФ. – 2009. – № 38. – Ст. 4488.

Согласно данному положению для регистрации договора об отдаче патента на селекционное достижение и публикации сведений о нем в регламентированном бюллетене необходимо уплатить госпошлину в размере 1 320 рублей для резидентов и 6 600 рублей для нерезидентов.

Документ, подтверждающий уплату всех патентных пошлин, от уплаты которых был освобожден заявитель (патентообладатель), необходим для государственной регистрации в федеральном органе исполнительной власти по селекционным достижениям перехода исключительного права к приобретателю по договору об отчуждении патента. Указанный документ следует приложить к материалам просьбы о регистрации договора.

3. В пункте 3 комментируемой статьи заданы условия и порядок отзыва просьбы об общедоступном предложении заключения договора об отчуждении патента.

Так, если в течение двух лет со дня публикации сведений о выдаче патента, по поводу которого было сделано прошение о том, что в ситуации выдачи патента патентообладатель обязуется заключить договор об отчуждении патента на условиях, соответствующих установившейся практике, с любым гражданином Российской Федерации или российским юридическим лицом, кто первым изъявил подобное желание и уведомил об этом патентообладателя и федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям.

Если в федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям не поступило письменное уведомление о желании заключить договор об отчуждении патента, патентообладатель может подать в указанный федеральный орган ходатайство об отклонении своего заявления. В этом случае прописанные настоящим Кодексом патентные пошлины, от уплаты которых заявитель (патентообладатель) был освобожден, подлежат уплате. В дальнейшем патентные пошлины уплачиваются в установленном порядке.

Законодатель возложил на Минсельхоз России обремененность опубликовать в своем официальном бюллетене сообщения об отклонении указанного заявления.

Статья 1428. Лицензионный договор о предоставлении права использования селекционного достижения

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье устанавливается значение лицензионного (от лат. *licentia* — дозволение) договора о предоставлении права использования селекционного достижения.

По лицензионному договору одна сторона — патентообладатель (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне — пользователю (лицензиату) удостоверенное патентом право использования соответствующего селекционного достижения в установленных договором пределах.

Лицензионный договор о предоставлении права использования селекционного достижения является двухсторонним, реальным («предоставляет право использования соответствующего селекционного достижения») или консенсуальным (обязуется предоставить). Лицензионные договоры являются возмездными, за исключением случаев приобретения исключительных прав без цели коммерческого использования и без права предоставления другим лицам.

Сторонами договора являются — с одной стороны — лицензиар (патентообладатель либо лицо, которое приобрело права патентообладателя путем передачи их по наследству либо в порядке правопреемства), с другой стороны — лицензиат.

Предметом лицензионных договоров о предоставлении права использования селекционного достижения являются способы использования селекционного достижения, исключительное право на которое удостоверено патентом.

Срок, на который заключается лицензионный договор, не может превышать срок действия исключительного права на соответствующее селекционное достижение.

В ситуации, когда в лицензионном договоре о предоставлении права использования соответствующего селекционного достижения срок его действия не гарантирован, договор считается заключенным на пять лет, если настоящим Кодексом не запланировано иное.

Что касается территории, на которой одобряется использование соответствующего селекционного достижения, то она должна быть указана в лицензионном договоре. Если территория, на которой одобряется использование соответствующего селекционного достижения, в договоре не указана, лицензиат вправе осуществлять его использование на всей территории Российской Федерации.

Цена договора формулируется соглашением сторон. При отсутствии в лицензионном договоре условия о размере поощрения или порядке его гарантирования договор считается незаключенным. При этом правила гарантирования цены, прописанные п. 3 ст. 424 ГК РФ, не применяются.

Лицензионный договор о предоставлении права использования соответствующего селекционного достижения заключается письменной форме, если ГК РФ не запланировано иное. В основном, установленному ст. 1235 ГК РФ, несоблюдение письменной формы влечет недействительность лицензионного договора.

Права и обремененности, вытекающие из дефиниции лицензионного договора о предоставлении права использования соответствующего селекционного достижения, характеризуются следующим:

– лицензиар обременен предоставить лицензиату право использования соответствующего селекционного достижения в установленных договором пределах;

– лицензиат обременен принять в принятый договором срок и уплатить лицензиару прописанное договором поощрение, если договором не запланировано иное;

– лицензиат может использовать переданное ему по лицензионному договору соответствующее селекционное достижение только в пределах тех прав и теми способами, которые прописаны договором.

Право использования соответствующего селекционного достижения, прямо не представленное в лицензионном договоре, не считается предоставленным лицензиату.

Статья 1429. Открытая лицензия на селекционное достижение

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи определение открытой лицензии на селекционное достижение, согласно которому таковой признается прошение патентообладателя о возможности предоставления любому лицу права использования селекционного достижения, направленное в Минсельхоз России.

Прошение о возможности предоставления права использования селекционного достижения на условиях открытой лицензии дает гарантию уменьшения патентных пошлин для патентообладателя. В этом случае размер пошлины за поддержание патента в силе уменьшается на 50 процентов начиная с года, следующего за годом

публикации Минсельхозом России в регламентированном бюллетене сведений об открытой лицензии.

Законодательно указано, что публикация сведений в регламентированном бюллетене об открытой лицензии проводится за счет патентообладателя, который сообщает в Минсельхоз России условия, на которых право использования селекционного достижения можно предоставить любому лицу.

Заключение лицензионного договора на условиях простой (неисключительной) лицензии с лицом, которое изъявило желание использовать названное селекционное достижение, является обремененностью патентообладателя.

2. В пункте 2 комментируемой статьи подтверждено правомочие патентообладателя подать в Минсельхоз России ходатайство об отклонении своей просьбы об открытой лицензии. Воспользоваться своим правом он сможет лишь по истечении двух лет со дня публикации в регламентированном бюллетене сведений об этой открытой лицензии.

За патентообладателем закреплены следующие обремененности:

– доплатить пошлину, в размере установленном в п. 9 приложения к постановлению Правительства Российской Федерации от 14 сентября 2009 г. № 735 «Об утверждении Положения о патентных и иных пошлинах за совершение юридически значимых действий, связанных с патентом на селекционное достижение, с государственной регистрацией перехода исключительного права на селекционное достижение к другим лицам и договоров о распоряжении этим правом»[1], за поддержание патента в силе за период, прошедший со дня публикации сведений об открытой лицензии, и в дальнейшем уплачивать ее в полном размере, если до отзыва открытой лицензии никто не изъявил желание использовать селекционное достижение;

– уплачивать пошлину за поддержание патента в силе в полном размере со дня отзыва открытой лицензии, в ситуации если до отзыва открытой лицензии были заключены соответствующие лицензионные договоры на условиях открытой лицензии.

При соблюдении перечисленных выше условий лицензиаты сохраняют свои права на весь срок действия этих договоров.

[1] СЗ РФ. – 2009. – № 38. – Ст. 4488.

Кроме того, в п. 2 комментируемой статьи указывается, что законодатель возложил на Минсельхоз России обязанность опубликовать в своем официальном бюллетене сообщения об отклонении просьбы об открытой лицензии.

§ 4. Селекционное достижение, созданное, выведенное или выявленное в порядке выполнения служебного задания или при выполнении работ по договору

Статья 1430. Служебное селекционное достижение

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи устанавливается значение служебного селекционного достижения, под которым понимается селекционное достижение, которое создал, вывел или выявил работник в порядке выполнения своих трудовых обязанностей или точного задания работодателя.

2. В пункте 2 комментируемой статьи закреплено, что право авторства на служебное селекционное достижение принадлежит работнику (автору). Данное право следует из принципа неотчуждаемости и непередаваемости этого права.

3. В пункте 3 комментируемой статьи зафиксировано, что исключительное право на служебное селекционное достижение и право на получение патента принадлежат работодателю, если трудовым или гражданско-правовым договором между работником и работодателем не запланировано иное.

4. В пункте 4 комментируемой статьи дается толкование обязанности работника письменно уведомить работодателя о создании, выведении или выявлении в порядке выполнения своих трудовых обязанностей или точного задания работодателя результата, по поводу которого возможно вверение правовой охраны в качестве селекционного достижения, в ситуации не отражения в договоре между работодателем и работником соглашения об ином.

При этом законодателем оговаривается, что право на получение патента на подобное селекционное достижение будет возвращено работнику, если работодатель в течение четырех месяцев со дня уведомления его работником о созданном, выведенном или выявленном им итоге, по поводу которого возможно вверение правовой охраны

в качестве селекционного достижения, не подаст прошение на выдачу патента на это селекционное достижение в федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям, не передаст право на получение патента на служебное селекционное достижение другому лицу или не сообщит работнику о сохранении информации о соответствующем итоге в тайне.

В этом случае работодатель в период действия патента может на использование служебного селекционного достижения в собственном производстве на условиях простой (неисключительной) лицензии с выплатой патентообладателю компенсации, размер, условия и порядок уплаты которой определяются договором между работником и работодателем, а в ситуации спора — судом.

5. В пункте 5 комментируемой статьи дается толкование права работника на получение от работодателя поощрения за использование созданного, выведенного или выявленного служебного селекционного достижения в размере и на условиях, которые определяются соглашением между ними, но не менее чем в размере, составляющем два процента от суммы ежегодного дохода от использования селекционного достижения, не исключая доход от предоставления лицензий. Спор о размере, порядке или об условиях уплаты работодателем поощрения в связи с использованием служебного селекционного достижения разрешается судом.

Выплата поощрения работнику продолжается в течение шести месяцев после истечения каждого года, когда селекционное достижение было использовано.

Императивно установлена неотчуждаемость права на поощрение за служебное селекционное достижение. Но оно может перейти к наследникам автора на оставшийся срок действия исключительного права.

6. В пункте 6 комментируемой статьи разъяснена дефиниция селекционного достижения, не являющегося служебным — это селекционное достижение, созданное, выведенное или выявленное работником с использованием денежных, технических или иных материальных средств работодателя, но не в порядке выполнения своих трудовых обязанностей или точного задания работодателя. Право на получение патента на селекционное достижение и исключительное право на подобное селекционное достижение принадлежат работнику.

Законодателем при этом оговаривается право работодателя в указанном случае по собственному выбору потребовать:

– предоставить ему безвозмездную простую (неисключительную) лицензию на использование селекционного достижения для собственных нужд на весь срок действия исключительного права на селекционное достижение;

– возместить расходы, которые им понесены в связи с созданием, выведением или выявлением такого селекционного достижения.

В состав наследства входят также иные интеллектуальные права, не являющиеся исключительными, если они относятся к числу имущественных прав наследодателя. В частности: право на поощрение за служебные результаты интеллектуальной деятельности, причитающееся работнику — автору служебного изобретения, служебной полезной модели или служебного промышленного образца, служебного селекционного достижения п. 4 ст. 1370 и п. 5 ст. 1430 ГК РФ), переходит к его наследникам на оставшийся срок действия исключительного права (подп. «г» п. 91 постановления Пленума ВС РФ № 9[1]).

Статья 1431. Селекционные достижения, созданные, выведенные или выявленные по заказу

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлена принадлежность заказчику, права на получение патента и исключительного права на селекционное достижение, которое было создано, выведено или выявлено по договору, предметом которого было создание, выведение или выявление селекционного достижения (по заказу). Принадлежность заказчику названного выше права может быть отменена или скорректирована только в договоре между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком.

2. В пункте 2 комментируемой статьи подтверждено правомочие подрядчика (исполнителя) применить селекционное достижение для своих потребностей на условиях безвозмездной простой (неисключительной) лицензии до окончания периода действия патента. Данное право применимо, если заказчику принадлежит и право на получение патента на селекционное достижение, и исключительное право на селекционное достижение.

3. В пункте 3 комментируемой статьи подтверждено правомочие заказчика использовать селекционное достижение в целях, ради

[1] Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. – 2012. – № 7.

которых и заключался соответствующий договор, на условиях безвозмездной простой (неисключительной) лицензии до окончания периода действия патента, если подрядчику (исполнителю) принадлежит согласно условиям договора и право на получение патента на селекционное достижение, и исключительное право на селекционное достижение.

4. В пункте 4 комментируемой статьи говорится о том, что выплата вознаграждения не являющемуся патентообладателем автору селекционного достижения, которое создавалось, выводилось или выявлялось по заказу, производится в размере и на условиях, которые определяются соглашением между ними, но не менее чем в размере, составляющем два процента от суммы ежегодного дохода от использования селекционного достижения, не исключая доход от предоставления лицензий. Спор о размере, порядке или об условиях уплаты работодателем поощрения в связи с использованием служебного селекционного достижения разрешается судом.

Вознаграждение выплачивается работнику в течение шести месяцев после истечения каждого года, в котором использовалось селекционное достижение (п. 5 ст. 1430 ГК РФ).

Статья 1432. Селекционные достижения, созданные, выведенные или выявленные при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статьи определяются правоотношения, связанные с селекционными достижениями, созданными, выведенными или выявленными при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту.

Отсылка к ст. 1373 ГК РФ определяет, что к селекционным достижениям, которые созданы, выведены или выявлены при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту, соответственно применяются правила указанной статьи.

В соответствии со ст. 1373 ГК РФ право на получение патента и исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец, созданные при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд, принадлежат лицу, которое выполняет данный контракт, т. е. его исполнителю.

Исключение составляют следующие случаи:

– право на получение патента и исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, непосредственно связанный с обеспечением обороны и безопасности, принадлежат Российской Федерации (абз. 1 п. 3 ст. 1240.1 ГК РФ);

– право на получение патента и исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, созданный при выполнении государственного или муниципального контракта за счет средств федерального бюджета, бюджета субъекта Российской Федерации либо местного бюджета (за исключением случаев, прописанных абз. 1 п. 3 ст. 1240.1), принадлежат соответственно Российской Федерации, субъекту Российской Федерации и муниципальному образованию, от имени которых выступает государственный или муниципальный заказчик (п. 4 ст. 1240.1 ГК РФ).

Однако государственным или муниципальным контрактом может быть учтено, что эти права принадлежат: Российской Федерации, ее субъекту или муниципальному образованию, от чьего имени выступает государственный или муниципальный заказчик, либо совместно исполнителю и Российской Федерации, исполнителю и субъекту Российской Федерации или исполнителю и муниципальному образованию.

§ 5. Получение патента на селекционное достижение. Прекращение действия патента на селекционное достижение

Статья 1433. Заявка на выдачу патента на селекционное достижение

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье дается толкование порядка подачи прошения на выдачу патента на селекционное достижение, согласовывает обязательные требования к предмету и содержанию заявки.

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлено, что прошение на выдачу патента на селекционное достижение (заявка на выдачу патента) подает в Минсельхоз России лицо, располагающее правом на получение патента в соответствии с ГК РФ (заявитель).

Лицом, которое обладает правом на получение патента, является непосредственный автор селекционного достижения, если иное не установлено договором либо законом.

Правила составления и подачи прошения на выдачу патента на селекционное достижение утверждены Минсельхозпродом России 14 октября 1994 г. № 2-01/3[1].

2. В пункте 2 комментируемой статьи разъяснена суть прошения на выдачу патента, которая должна включать:

– просьбу о выдаче патента с установкой автора селекционного достижения и лица, на имя которого испрашивается патент, а также места жительства или места нахождения каждого из них;

– анкету селекционного достижения.

Форма просьбы и структура анкеты приводятся в названных выше Правилах составления и подачи прошения на выдачу патента на селекционное достижение, утвержденных Минсельхозпродом РФ 14 октября 1994 г. № 2-01/3.

Анкета является документом прошения и должна содержать:

– название рода и вида (русское и латинское);

– имя и адрес заявителя;

– предлагаемое название селекционного достижения и селекционный номер;

– происхождение селекционного достижения с установкой метода создания и исходные (родительские) формы;

– отличительные признаки поддержания и размножения селекционного достижения;

– признаки селекционного достижения, характеризующие отличительные особенности;

– названия похожих селекционных достижений и признаки, по которым они отличаются от заявляемого селекционного достижения;

– особые условия для испытания селекционного достижения на отличимость, однородность и стабильность (если они имеются).

Анкета сорта (породы) подписывается заявителем(ями).

3. В пункте 3 комментируемой статьи указано, что требования к документам прошения на выдачу патента устанавливаются Минсельхозом России на основании ГК РФ.

4. В пункте 4 комментируемой статьи определено, что заявка на выдачу патента принадлежит только к одному селекционному достижению. Заявка может быть подана при помощи посредника, уполномоченного в установленном порядке заявителем.

[1] Российские вести. – 1995. – 30 марта.

5. В пункте 5 комментируемой статьи говорится о том, что документы, включенные в содержание прошения на выдачу патента, могут быть препровождены как на русском, так и на другом языке. При этом если документы представляются на другом языке, к материалам прошения следует приложить их перевод на русский язык. Название иностранного селекционного достижения записывают на языке заявителя и в русской транскрипции, а ботанические определения — латинским шрифтом печатными буквами.

Статья 1434. Приоритет селекционного достижения

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье определяет установление приоритета селекционного достижения, а также порядок определения даты подачи прошения на выдачу патента селекционное достижение.

1. В пункте 1 комментируемой статьи говорится о том, что приоритет селекционного достижения устанавливают по дате поступления в Минсельхоз России прошения на выдачу патента.

2. В пункте 2 комментируемой статьи гарантированы критерии установления приоритета в случаях совпадения дат прошения на выдачу патента на селекционное достижение.

При поступлении в один день в Минсельхоз России двух или более заявок на выдачу патента на одно и то же селекционное достижение, приоритет согласовывается по более ранней дате отправки заявки.

Если экспертизой установлено, что эти прошения имеют одну и ту же дату отправки, патент выдают по заявке, имеющей более ранний регистрационный номер, который присваивает Минсельхоз России, при условии, что соглашением между заявителями не учтено иное.

3. В пункте 3 комментируемой статьи говорится о том, что если до подачи прошения на выдачу патента, поступившей в Минсельхоз России, подавалась заявка в иностранном государстве, с которым у Российской Федерации заключен договор об охране селекционных достижений, заявитель пользуется приоритетом первого прошения в течение года со дня ее подачи.

В заявке, направляемой в Минсельхоз России, заявитель обременен показать дату приоритета первого прошения. В течение 6 месяцев со дня поступления прошения в Минсельхоз России заявитель обязан представить копию первой заявки, заверенную компетентным

органом соответствующего иностранного государства, и ее перевод на русский язык. При выполнении этих условий заявитель вправе не представлять дополнительную документацию и необходимый для испытания материал в течение трех лет со дня подачи первой заявки.

Статья 1435. Предварительная экспертиза заявки на выдачу патента

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи согласовывается месячный срок для проведения предварительной экспертизы прошения на выдачу патента.

Кроме того, законодательно учтено, что в ходе предварительной экспертизы прошения на выдачу патента обязательны к выполнению следующие действия:

– установление даты приоритета;

– контроль наличия необходимых документов (просьбу о выдаче патента с установкой автора селекционного достижения и лица, на имя которого испрашивается патент, а также места жительства или места нахождения каждого из них; анкета селекционного достижения) и их соответствие установленным требованиям.

2. В пункте 2 комментируемой статьи зафиксировано право заявителя в период проведения предварительной экспертизы по личному побуждению дополнять, уточнять или исправлять документы заявки.

Законодатель наделяет Минсельхоз России правом запросить отсутствующие или уточняющие документы, которые заявитель обязан представить в принятый срок, в противном случае прошение к рассмотрению не принимают.

Законодатель обязывает Минсельхоз России проинформировать заявителя о том, что заявка на выдачу патента не принята.

3. В пункте 3 комментируемой статьи законодатель обязывает Минсельхоз России проинформировать заявителя о незамедлительном после того, как завершится предварительная экспертиза, проинформировать заявителя о ее подтверждающем итоге и дате подачи прошения на выдачу патента.

Минсельхоз России публикует в своем официальном бюллетене все сообщения о принятых заявках.

4. В пункте 4 комментируемой статьи закреплено право заявителя оспорить в судебном порядке решение Минсельхоз России, принятого

по результатам предварительной экспертизы прошения на выдачу патента, в течение трех месяцев со дня наработки этого решения в ситуации несогласия с данным решением.

Статья 1436. Временная правовая охрана селекционного достижения

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи указано, что селекционному достижению, на которое подана заявка в Минсельхоз России, предоставляется временная правовая охрана со дня подачи прошения и до даты выдачи заявившему патента на селекционное достижение.

Режим временной правовой охраны селекционного достижения направлен на то, чтобы в течение того срока, пока проводится предварительная экспертиза заявки, а затем экспертиза и испытания самого селекционного достижения (что может занять значительный период времени, с учетом сезонности произрастания сельскохозяйственных культур), с одной стороны, предоставить будущему патентообладателю гарантированные, ослабленные возможности использования селекционного достижения, а с другой — обеспечить ему гарантии компенсации нелицензионного использования селекционного достижения со стороны третьих лиц.

2. В пункте 2 комментируемой статьи зафиксировано право патентообладателя после получения патента на селекционное достижение принять денежную компенсацию от лица, совершившего без разрешения заявителя в период временной правовой охраны селекционного достижения любое из следующих действий:

– производство и воспроизводство;

– доведение до посевных кондиций для последующего размножения;

– предложение к продаже;

– продажа и иные способы введения в гражданский оборот;

– вывоз с территории Российской Федерации;

– ввоз на территорию Российской Федерации;

– хранение в вышеуказанных целях.

Размер компенсации формируется по соглашению сторон, а в ситуации спора — судом.

3. В пункте 3 комментируемой статьи закреплено право заявителя в период временной правовой охраны селекционного достижения продажи и иной передачи семян, племенного материала только для

научных целей, а также в случаях, когда продажа и иная передача связаны с выделением права на получение патента на селекционное достижение или с производством семян, племенного материала по заказу заявителя в целях создания их запаса.

4. В пункте 4 комментируемой статьи определяются условия, при которых временная правовая охрана селекционного достижения считается не наступившей:

– если заявка на выдачу патента не была принята к рассмотрению (см. коммент. к ст. 1435 ГК РФ);

– если по заявке принято решение об отказе в выдаче патента и возможность подачи возражения против этого решения, прописанная ГК РФ, исчерпана;

– в ситуации нарушения заявителем требований п. 3 ст. 1436 ГК РФ.

Статья 1437. Экспертиза селекционного достижения на новизну

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи зафиксировано, что любое заинтересованное лицо в течение 6 месяцев со дня публикации сведений о заявке на выдачу патента может направить в Минсельхоз России ходатайство о проведении экспертизы заявленного селекционного достижения на новизну.

О поступлении такого ходатайства Минсельхоз России извещает заявителя с изложением существа ходатайства.

Законодатель четко сформулировал право заявителя в течение трех месяцев со дня получения извещения направить в Минсельхоз России мотивированное возражение против ходатайства.

2. В пункте 2 комментируемой статьи согласовывает обремененность Минсельхоз России принять решение и оповестить о нем заинтересованное лицо по имеющимся материалам.

При этом если селекционное достижение не соответствует критерию новизны, одобряется решение об отказе в выдаче патента на него.

Статья 1438. Испытания селекционного достижения на отличимость, однородность, стабильность

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлено, что испытания селекционного достижения на отличимость, однородность

и стабильность проводятся по методикам и в сроки, которые устанавливаются федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативно-правовое координирование в сфере сельского хозяйства.

На текущий момент времени применяется методика и сроки проведения испытаний селекционного достижения (нового сорта растений) на отличимость, однородность и стабильность, утвержденные приказом Минсельхоза России от 27.10.2020 № 631[1].

В соответствии п. 6 названной методики сроки проведения испытаний составляют:

– от 2-х до 3-х вегетационных периодов — для однолетних сельскохозяйственных культур;

– 3 вегетационных периода — для 2-летних сельскохозяйственных культур;

– от 4-х до 5-ти вегетационных периодов — для многолетних трав;

– от 2-х до 3-х вегетационных периодов — для земляники;

– от 5-ти до 8-ми вегетационных периодов — для прочих ягодных культур и лесных кустарников;

– от 5-ти до 7-ми вегетационных периодов — для винограда;

– от 7-ми до 10-ти вегетационных периодов — для плодовых и лесных деревьев.

Для установления отличимости проводят сравнение описания испытываемого сорта растения с имеющимися описаниями сортов растений того же ботанического вида. Новый сорт растения должен явно отличаться от любого другого общеизвестного сорта растения, существующего к моменту подачи прошения на выдачу патента.

В целях выявления однородности проводится наблюдение признаков самоопыляемых и вегетативно размножающихся сортов растений визуально. Оценка однородности проводится в два этапа. На первом — наблюдают за растениями в целях выявления состояния проявленности признаков у растений на участке земли, где проводят испытания. На втором — подсчитывают растения, отличающиеся от нового сорта растений по проявленности признака всего растения или

[1] Об утверждении методики и сроков проведения испытаний селекционного достижения (нового сорта растений) на отличимость, однородность и стабильность : приказ Минсельхоза России от 27 октября 2020 г. № 631 (зарег. в Минюсте России 23.12.2020, № 61734) // Официальный интернет-портал правовой информации «Pravo.gov». – URL: http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202012230061?ysclid=mb0h2xg93p206480989 (дата обращения: 06.10.2022).

его части, которая используется в испытании. Если такие не выявлены в ходе испытания, сорт растения считается однородным. Если наблюдаются такие растения в количестве, превышающем предельное, сорт растения считается неоднородным.

Стабильность оценивается путем выращивания следующего поколения или испытания новой партии сорта растения, чтобы убедиться, что он обладает теми же признаками, что и изначально препровожденный на испытание сорт растения.

В обязанность заявителя входит доставка для испытаний необходимого количества семян, племенного материала по адресу и в срок, которые указаны Минсельхоз России.

2. В пункте 2 комментируемой статьи подтверждено право Минсельхоз России в целях проведения испытания селекционного достижения на отличимость, однородность, стабильность использовать:

– результаты испытаний, проведенных компетентными органами других государств, с которыми заключены соответствующие договоры;

– результаты испытаний, проведенных другими российскими организациями по договору с указанным федеральным органом,

– данные, препровожденные заявителем.

Статья 1439. Порядок государственной регистрации селекционного достижения и выдача патента

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлено, что Минсельхоз России принимает решение о выдаче патента на селекционное достижение, а также составляет описание селекционного достижения и вписывает селекционное достижение в Государственный реестр охраняемых селекционных достижений, в ситуации:

1) соответствия селекционного достижения критериям охраноспособности:

– новизна (см. коммент. к п.3 ст. 1413 ГК РФ);

– отличимость (см. коммент. к п.4 ст. 1413 ГК РФ);

– однородность (см. коммент. к п.5 ст. 1413 ГК РФ);

– стабильность (см. коммент. к п.6 ст. 1413 ГК РФ);

2) соответствия наименования селекционного достижения требованиям ст. 1419 ГК РФ:

– наименование селекционного достижения должно позволять идентифицировать селекционное достижение;

– быть кратким;

– отличаться от наименований существующих селекционных достижений того же или близкого ботанического либо зоологического вида;

– не должно состоять из одних цифр, вводить в заблуждение относительно свойств, происхождения, значения селекционного достижения, личности его автора;

– не должно противоречить принципам гуманности и морали.

2. В пункте 2 комментируемой статьи приводится описание сведений, которые вносятся в Государственный реестр охраняемых селекционных достижений:

– род, вид растения, животного;

– наименование сорта растений, породы животных;

– дата государственной регистрации селекционного достижения и регистрационный номер;

– имя или наименование патентообладателя и его место жительства или место нахождения;

– имя автора селекционного достижения и его место жительства;

– описание селекционного достижения;

– факт передачи патента на селекционное достижение другому лицу с установкой его имени или наименования, места жительства или места нахождения;

– сообщения о заключенных лицензионных договорах;

– дата окончания действия патента на селекционное достижение с установкой причины.

3. В пункте 2.1 комментируемой статьи приводится описание сведений, которые вносятся в Государственный реестр охраняемых селекционных достижений и в патент на селекционное достижение благодаря просьбы правообладателя:

– изменения, относимые к сообщениям о правообладателе и (или) об авторе селекционного достижения, в том числе к наименованию или имени правообладателя, его месту нахождения или месту жительства, имени автора селекционного достижения, адресу для переписки;

– изменения для исправления очевидных и технических ошибок в Госреестре и в патенте.

4. В пункте 3 комментируемой статьи императивно установлено, что патент на селекционное достижение передается заявившему.

Здесь же оговариваются условия выдачи патента, если в заявлении указано несколько заявителей. В этом случае патент передается

заявившему, указанному в заявлении первым, и используется заявителями совместно по соглашению между ними.

5. В пункте 4 комментируемой статьи установлено, что форму патента на селекционное достижение и состав отражаемых в нем сведений согласовывает Минсельхоз России. На текущий момент времени в этих целях применяется приказ Минсельхоза России от 29 октября 2021 г. № 734[1].

Статья 1440. Сохранение селекционного достижения

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи согласовывается обремененность патентообладателя поддерживать сорт растений или породу животных в период действия патента на селекционное достижение таким образом, чтобы сберегались признаки, показанные в описании сорта растений или породы животных, составленном на дату включения селекционного достижения в Госреестр охраняемых селекционных достижений.

2. В пункте 2 комментируемой статьи согласовывается обремененность патентообладателя для проведения контрольных испытаний направлять за собственный счет семена или племенной материал и обеспечит возможность проводить инспекцию на месте по просьбе Минсельхоз России.

Статья 1441. Признание патента на селекционное достижение недействительным

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи определяются условия признания патента на селекционное достижение недействительным в период его действия.

Патент на селекционное достижение может быть признан недействительным, в ситуации установления, что:

– выдача патента была произведена благодаря предоставленных заявителем не подтвердившихся данных об однородности и о стабильности селекционного достижения;

– на дату выдачи патента само селекционное достижение не отвечало критерию новизны или отличимости;

[1] URL: http://publication.pravo.gov.ru/ document/0001202501150005 (дата обращения: 18.12.2024).

– лицо, которое было указано в патенте как патентообладатель, не имело законных причин получать этот патент.

2. В пункте 2 комментируемой статьи гарантирована возможность оспаривания выдачи патента на селекционное достижение любым лицом, которому стало известно о нарушениях, прописанных п. 1 комментируемой статьи.

Оспаривание патента проводится посредством подачи просьбы в Минсельхоз России.

В абзацах 2 и 3 п. 2 комментируемой статьи дается толкование порядка дальнейших действий Минсельхоз России в связи с полученной просьбой:

– патентообладателю отправляется копия такого заявления, на которое он в течение 3 месяцев со дня направления ему такой копии вправе представить мотивированное возражение;

– по такому заявлению одобряется решение в течение 6 месяцев со дня его подачи, если не потребуется проведение дополнительных испытаний.

3. В пункте 3 комментируемой статьи зафиксировано, что патент на селекционное достижение, признанный недействительным, аннулируется со дня подачи прошения на выдачу патента.

При этом лицензионные договоры, заключенные до принятия решения о недействительности патента, сохраняют свое действие в той мере, в какой они были исполнены к этому дню.

4. В пункте 4 комментируемой статьи установлено, что признание патента на селекционное достижение недействительным обозначает и отмену решения Минсельхоз России о выдаче патента (ст. 1439 ГК РФ) и аннулирование соответствующей записи в Госреестре охраняемых селекционных достижений.

Решения Роспатента и федерального органа исполнительной власти по селекционным достижениям, принятые по результатам рассмотрения возражений против выдачи патента на селекционное достижение могут быть оспорены в суде в установленном порядке. При рассмотрении таких дел судам следует учитывать, что нарушения Роспатентом, федеральным органом исполнительной власти по селекционным достижениям процедуры рассмотрения возражений, заявлений против выдачи патента являются основанием для признания принятого ненормативного правового акта недействительным только при условии, если эти нарушения носят существенный

характер и не позволили всесторонне, полно и непредубежденно рассмотреть названные возражения, просьбы (п. 136 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1442. Досрочное прекращение действия патента на селекционное достижение

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье дается толкование порядка досрочного прекращения действия патента на селекционное достижение и в связи с этим заданы следующие случаи прекращения действия патента на селекционное достижение:

– селекционное достижение перестало соответствовать критериям однородности и стабильности;

– патентообладатель по просьбе Минсельхоз России в течение года не предоставил семена, племенной материал, документы и информацию, которые необходимы для проверки сохранности селекционного достижения, или не дал возможности проведения инспекции селекционного достижения на месте в этих же целях;

– патентообладателем подано в Минсельхоз России прошение о досрочном прекращении действия патента;

– патентообладатель не оплатил в принятый срок пошлину за поддержание патента в силе.

Размер пошлины за поддержание в силе патента на селекционное достижение за каждый полный календарный год определен в п. 9 приложении к постановлению Правительства Российской Федерации от 14 сентября 2009 г. № 735 «Об утверждении Положения о патентных и иных пошлинах за совершение юридически значимых действий, связанных с патентом на селекционное достижение, с государственной регистрацией перехода исключительного права на селекционное достижение к другим лицам и договоров о распоряжении этим правом»[2].

Статья 1443. Публикация сведений о селекционных достижениях

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи дается толкование порядка публикации сведений о селекционных достижениях и вводится

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

[2] СЗ РФ. – 2009. – № 38. – Ст. 4488.

описание сведений, которые публикует Минсельхоз России в регламентированном бюллетене:

– о поступивших заявках на выдачу патента с установкой даты приоритета селекционного достижения, имени или наименования заявителя, наименования селекционного достижения, а также имени автора селекционного достижения, если последний не выразил своего несогласия быть таковым упомянутым;

– о решениях, которые приняты по заявке на выдачу патента;

– о корректировке наименований селекционных достижений;

– о признании патентов на селекционные достижения недействительными;

– иные сообщения в части охраны селекционных достижений.

2. В пункте 2 комментируемой статьи предопределено право любого лица ознакомиться с материалами прошения после публикации сведений о поступившей заявке на выдачу патента на селекционное достижение и о решении, принимаемом по ней.

Статья 1444. Использование селекционных достижений

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлено, что реализуемые в Российской Федерации семена и племенной материал должны снабжаться документом, который удостоверит их сортовую, породную принадлежность и происхождение.

2. В пункте 2 комментируемой статьи зафиксировано, что только патентообладатель и лицензиат вправе и может выдать документ на селекционные достижения, включенные в Госреестр охраняемых селекционных достижений, который удостоверит их сортовую, породную принадлежность и происхождение.

В качестве подобного документа может выступать прошение на допуск селекционного достижения к использованию, форма которого приводится в приложении 1 Правил составления и подачи прошения на допуск селекционного достижения к использованию, утвержденные Минсельхозпродом РФ 14 октября 1994 г. № 2-01/4[1].

[1] Правила составления и подачи заявки на допуск селекционного достижения к использованию (утв. Минсельхозпродом РФ 14.10.1994 г. № 2-01/4) (зарег. в Минюсте России 16.12.1994, № 750) // Российские вести. – 1995. – 30 марта.

Статья 1445. Патентование селекционного достижения в иностранных государствах

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье дается толкование особенностей патентования и возмещения расходов, связанных с охраной селекционного достижения в иностранных государствах.

В соответствии с комментируемой статьей разрешено подавать прошение на выдачу патента на селекционное достижение в иностранном государстве.

На заявителя ложатся все расходы, связанные с охраной такого селекционного достижения за пределами Российской Федерации.

§ 6. Защита прав авторов селекционных достижений и иных патентообладателей

Статья 1446. Нарушение прав автора селекционного достижения или иного патентообладателя

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье дается толкование описания действий, рассматриваемых в качестве нарушений прав автора селекционного достижения или иного патентообладателя, под которыми, в частности, понимается:

– применение селекционного достижения с несоблюдением требований производства и воспроизводства, доведения до посевных кондиций и последующего размножения, предложений к продаже, продажи и введения другими способами в гражданский оборот, вывоза с территории России и ввоза на территорию России, а также хранения в указанных выше целях (подп. 1 комментируемой статьи);

– присвоение получаемым и (или) продаваемым семенам, племенному материалу наименования, которое разнится с наименованием для прошедшего регистрацию соответствующего селекционного достижения (подп. 2 комментируемой статьи);

– присвоение получаемым и (или) продаваемым семенам, племенному материалу наименования соответственного прошедшего регистрацию селекционного достижения, если это не семена, племенной материал данного селекционного достижения (подп. 3 комментируемой статьи);

– присвоение получаемым и (или) продаваемым семенам, племенному материалу наименования, подобного с наименованием прошедшего регистрацию селекционного достижения до степени смешения (подп. 4 комментируемой статьи).

Нарушения, связанные с наименованием, кроме всего прочего, являются нарушением исключительных прав автора селекционного достижения и патентообладателя.

Министерство промышленности и торговли Российской Федерации по предложениям федеральных органов исполнительной власти утвердило описание товаров (групп товаров)[1], по поводу которых положения подп. 1 комментируемой статьи не применяются, при условии введения указанных товаров (групп товаров) в оборот за пределами территории Российской Федерации правообладателями (патентообладателями), а также с их согласия[2].

Статья 1447. Публикация решения суда о нарушении исключительного права на селекционное достижение

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье дается толкование права автора селекционного достижения или иного патентообладателя потребовать публикации в регламентированном бюллетене Минсельхоз России решения суда о неправомерном использовании селекционного достижения или об ином нарушении его прав в соответствии с. п. 1 ст. 1252 ГК РФ.

Одной из мер, направленных на защиту исключительных и личных неимущественных прав является опубликование решения суда о нарушении в средствах массовой информации.

Согласно п. 1 ст. 1252 ГК РФ защита осуществляется, в частности, путем предъявления требования: о признании права — к лицу, которое отрицает или иным образом не признает право, нарушая тем самым интересы правообладателя; о пресечении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, — к лицу, совершающему такие действия или осуществляющему необходимые приготовления к ним, а также к иным лицам, которые могут пресечь такие действия; о возмещении убытков — к лицу, неправомерно

[1] URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001202308040119 (дата обращения: 04.08.2024).

[2] СЗ РФ. – 2022. – № 14. – Ст. 2286.

использовавшему результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без заключения соглашения с правообладателем (бездоговорное использование) либо иным образом нарушившему его исключительное право и причинившему ему ущерб, в т. ч. нарушившему его право на поощрение; об изъятии материального носителя — к его изготовителю, импортеру, хранителю, перевозчику, продавцу, иному распространителю, недобросовестному приобретателю; о публикации решения суда о допущенном нарушении с установкой действительного правообладателя — к нарушителю исключительного права.

Публикация решения проводится Минсельхоз России. Однако расходы могут быть возложены и на нарушителя.

ГЛАВА 74. ПРАВО НА ТОПОЛОГИИ ИНТЕГРАЛЬНЫХ МИКРОСХЕМ

Статья 1448. Топология интегральной микросхемы

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье приводятся определения интегральной микросхемы, топологии интегральной микросхемы и согласовываются наиболее общие правила, регламентирующие правовую охрану топологий интегральных микросхем.

1. В пункте 1 комментируемой статьи устанавливается значение топологии интегральной микросхемы, под которой понимается зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними.

Кроме того, законодателем приводится дефиниция интегральной микросхемы, под которой понимается микроэлектронное изделие окончательной или промежуточной формы, которое предназначено для выполнения функций электронной схемы, элементы и связи которого нераздельно сформированы в объеме и (или) на поверхности материала, на основе которого изготовлено подобное изделие.

В соответствии со ст. 2 Вашингтонского договора об интеллектуальной собственности по поводу интегральных микросхем от 26 мая 1989 г.[1] даны следующие определения:

– топология — трехмерное расположение элементов, по меньшей мере, один из которых является активным элементом, и некоторых или всех взаимосвязей интегральной микросхемы, в какой бы форме оно ни было проявлено, или подобное трехмерное расположение, подготовленное для интегральной схемы, предназначенной для производства;

– интегральная микросхема — изделие в окончательной или промежуточной форме, рассчитанное для выполнения электронной функции, в котором элементы, по меньшей мере, один из которых является активным элементом, и некоторые или все взаимосвязи нераздельно сформированы на куске материала.

[1] Договор об интеллектуальной собственности в отношении интегральных микросхем (г. Вашингтон, 26.05.1989) // WIPO (ВИОС) : [официальный сайт]. – URL: https://www.wipo.int/wipolex/ru/treaties/textdetails/12739 (дата обращения: 04.08.2024).

2. В пункте 2 комментируемой статьи оговаривается, что правовая охрана, предоставляемая ГК РФ, распространяется исключительно на оригинальную топологию интегральной микросхемы, которая создана в итоге творческой деятельности автора и неизвестную автору и (или) специалистам в области выстраивания топологий интегральных микросхем на дату ее создания.

При этом топология интегральной микросхемы признается оригинальной, пока не доказано обратное.

Законодательно закреплено правило, согласно которому, топологии интегральной микросхемы, состоящей из элементов, которые известны специалистам в области выстраивания топологий интегральных микросхем на дату ее создания, предоставляется правовая охрана, если пространственно-геометрическое расположение комплекса этих элементов и связей между ними в целом соответствует требованию оригинальности.

Таким образом, в силу п. 2 комментируемой статьи охраняется не только топология в целом и (или) ее отдельные оригинальные части, но и их комбинация, если таковая является оригинальной. Следовательно, правовая охрана может предоставляться и топологии, включающей общеизвестные элементы (блоки, узлы) или даже целиком состоящей из таких элементов, если комбинация этих элементов оригинальна, т. е. является результатом собственных интеллектуальных усилий ее творца. Очевидно, что сами по себе эти неоригинальные элементы правовой охраны не получат.

3. В пункте 3 комментируемой статьи установлено, что правовая охрана, предоставляемая ГК РФ, не распространяется на идеи, способы, системы, технологию или закодированную информацию, которые могут быть воплощены в топологии интегральной микросхемы.

Статья 1449. Права на топологию интегральной микросхемы

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи обусловливаться интеллектуальные права автора на отвечающую условиям предоставления правовой охраны топологию интегральной микросхемы, которые принадлежат ее автору:

– исключительное право (см. коммент. к ст. 1454 ГК РФ);

– право авторства (см. коммент. к ст. 1453 ГК РФ).

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлено, что в случаях, прописанных ГК РФ, автору топологии интегральной микросхемы принадлежат также другие права, в т. ч. право на поощрение за служебную топологию; правомочие быть указанным в качестве автора при государственной регистрации топологии (см. коммент. к ст. 1452 ГК РФ), право на получение от работодателя поощрения (см. коммент. к ст. 1461 ГК РФ) и др.

Статья 1450. Автор топологии интегральной микросхемы

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье устанавливается значение автора топологии интегральной микросхемы, которым признают гражданина, чьим творческим трудом создана эта топология.

В комментируемой статье закреплена презумпция авторства, т. е. нормы, с учетом которой лицо, которое указано как автор в заявке на выдачу свидетельства о государственной регистрации топологии интегральной микросхемы, считается автором этой топологии. Презумпция авторства на топологи опровержима, иными словами, она функционирует, если не доказано иное.

Необходимо отметить, что презумпция авторства распространяется и на случаи создания топологии интегральной микросхемы несколькими авторами (соавторство).

Статья 1451. Соавторы топологии интегральной микросхемы

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи устанавливается значение соавторов топологии интегральной микросхемы, под которыми понимаются граждане, которые создали топологию интегральной микросхемы коллективным творческим трудом.

Лица, создавшие топологию коллективным созидательным трудом, признаются соавторами самостоятельно от того, образует ли такая топология неразрывное целое или состоит из частей (блоков, сегментов, элементов), каждая из которых может применяться сама по себе.

Не являются соавторами лица, которые не участвовали непосредственно в создании топологии, а создавали организационные и материальные предпосылки для труда авторов, в частности способствовали оформлению прав на топологию или ее коммерциализации.

2. В пункте 2 комментируемой статьи закреплено право соавторов использовать топологию по собственному усмотрению. Данное право сформулировано диспозитивно, поскольку оно может быть изменено в соглашении между соавторами.

3. В пункте 3 комментируемой статьи установлено, что к отношениям соавторов по распределению получаемых от использования топологии доходов и по распоряжению исключительным правом на топологию, соответственно применимы правила п. 3 ст. 1229 ГК РФ.

Это означает, что взаимоотношения лиц, которым исключительное право принадлежит совместно, определяются в соглашении между ними. В связи с чем, если в соглашении между соавторами не подтверждено иное, распоряжение исключительным правом на топологию проводится правообладателями совместно, а доходы от ее совместного использования либо от совместного распоряжения исключительным правом на нее распределяются в равных долях.

Законодатель особо выделил, что распоряжение правом на получение свидетельства о государственной регистрации топологии интегральной микросхемы проводится соавторами совместно.

Отношения соавторство применительно к топологии необходимо отличать от создания такой же топологии другим лицом независимо от первоначального автора. При этом за автором тождественной топологии, созданной независимо от зарегистрированной, признаются аналогичные права, предоставленные автору оригинальной топологии, в т. ч. право авторства.

Статья 1452. Государственная регистрация топологии интегральной микросхемы

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи определяются отличительные признаки государственной регистрации топологии интегральной микросхемы.

Так, правообладатель может в соответствии со своим желанием зарегистрировать топологию в Роспатенте в период действия исключительного права на топологию интегральной микросхемы (ст. 1457 ГК РФ).

Порядок государственной регистрации топологии интегральной микросхемы утвержден приказом Министерства экономического развития Российской Федерации (далее — Минэкономразвития России) от 30 сентября 2015 г. № 699[1]. Приказом Минэкономразвития России от 30 сентября 2015 г. № 700 утвержден Административный регламент предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по государственной регистрации топологии интегральной микросхемы и выдаче свидетельства о государственной регистрации топологии интегральной микросхемы, его дубликата»[2]. В развитие данных приказов издан приказ Роспатента от 25 июля 2018 г. № 130, утвердивший руководство по осуществлению административных процедур и действий в рамках предоставления государственной услуги по государственной регистрации топологии интегральной микросхемы и выдаче свидетельства о государственной регистрации топологии интегральной микросхемы, его дубликата[3].

---

[1] Об утверждении Правил оформления заявки на государственную регистрацию топологии интегральной микросхемы, Правил составления документов, являющихся основанием для осуществления юридически значимых действий по государственной регистрации топологии интегральной микросхемы, и их форм, Порядка государственной регистрации топологии интегральной микросхемы, Перечня сведений о зарегистрированной топологии интегральной микросхемы, публикуемых в официальном бюллетене Федеральной службы по интеллектуальной собственности, Перечня сведений, указываемых в свидетельстве о государственной регистрации топологии интегральной микросхемы, формы свидетельства о государственной регистрации топологии интегральной микросхемы : приказ Минэкономразвития России от 30 сентября 2015 г. № 699 (ред. от 01.04.2025) (зарег. в Минюсте России 25.12.2015, № 40253) // Официальный интернет-портал правовой информации «Pravo.gov». – URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001201512280075?ysclid=mb0j9bpsul846604928 (дата обращения: 06.10.2022).

[2] Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по государственной регистрации топологии интегральной микросхемы и выдаче свидетельства о государственной регистрации топологии интегральной микросхемы, его дубликата : приказ Минэкономразвития России от 30 сентября 2015 г. № 700 (ред. от 07.06.2017) (зарег. в Минюсте России 25.12.2015, № 40252) // Там же. – URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/00012015 12280073 (дата обращения: 06.10.2022).

[3] Об утверждении Руководства по осуществлению административных процедур и действий в рамках предоставления государственной услуги по государственной регистрации топологии интегральной микросхемы и выдаче свидетельства о государственной регистрации топологии интегральной микросхемы, его дубликата : приказ Роспатента от 25 июля 2018 г. № 130 // Роспатент : [официальный сайт]. – URL: https://rospatent.gov.ru/ru/documents/ruc_tims/download (дата обращения: 06.10.2022).

Законодатель особо подчеркивает, что государственной регистрации не подлежит топология, которая вмещает сообщения, образовывающие государственную тайну.

Государственной тайной признаются защищаемые государством сообщения, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации (ст. 2 Закона Российской Федерации «О государственной тайне»[1]). Детальное описание сведений, относимых к гостайне, отражено в ст. 5 этого Закона, в частности, государственной тайной являются сообщения о достижениях науки и техники, о научно-исследовательских, опытно-конструкторских, проектных работах и технологиях, имеющих важное оборонное или экономическое значение, влияющих на безопасность государства.

Законодательно возложена обязательность лица, подавшего прошение о государственной регистрации топологии (заявитель), за открытие сведений о топологии, содержащей государственную тайну, в соответствии с законодательством Российской Федерации.

2. В пункте 2 комментируемой статьи согласовывается, что заявка на регистрацию может быть подана в срок, не превышающий двух лет с даты первого использования топологии, если оно имело место. Пропуск заявителем указанного периода может служить основанием для отказа в регистрации.

3. В пункте 3 комментируемой статьи установлено, что заявка на регистрацию принадлежит к единственной топологии.

В содержание прошения на регистрацию входит:

– просьбу о госрегистрации топологии, в котором указано лицо, на чье имя испрашивается государственная регистрация, а также автор, если он согласился быть упомянутым в качестве такового, место жительства или место нахождения каждого из них, дата первого использования топологии, если оно имело место;

– капитализируемые материалы, отождествляющие топологию, не исключая реферат.

4. В пункте 4 комментируемой статьи императивно формулируется орган, устанавливающий порядок регистрации и правила оформления прошения на нее. Таким органом выступает федеральный орган исполнительной власти, совершающий нормативно-правовое координирование в сфере интеллектуальной собственности — Роспатент.

[1] СЗ РФ. – 1997. – № 41. – Ст. 4673.

5. В пункте 5 комментируемой статьи установлено, что благодаря заявке на регистрацию Роспатент, проверив наличие необходимых документов и их комплектность, в ситуации положительного результата осуществляет следующие действия:

– в Реестр топологий интегральных микросхем вписывается соответствующая топология;

– заявителю выдается свидетельство о государственной регистрации топологии интегральной микросхемы в форме электронного документа и по инициативе заявителя в бумажной копии;

– сообщения о зарегистрированной топологии печатаются в регламентированном бюллетене.

Следует отметить, что по просьбе Роспатента или по личной инициативе автор или иной правообладатель имеет возможность дополнить, уточнить и исправить материалы прошения на регистрацию до времени государственной регистрации.

6. Пункт 6 комментируемой статьи закрепляет за Роспатентом обязанность устанавливать:

– порядок государственной регистрации топологий;

– формы свидетельств о государственной регистрации;

– описание отраженных в свидетельствах сведений;

– описание сведений, печатаемых Роспатентом в регламентированном бюллетене.

Порядок, формы свидетельства и перечни сведений, утверждены приказом Минэкономразвития от 30 сентября 2015 года № 699[1].

Требования к оформлению официального бюллетеня «Программы для ЭВМ. Базы данных. Топологии интегральных микросхем», его структуру и состав печатаемых в нем сведений упорядочивает

[1] Об утверждении Правил оформления заявки на государственную регистрацию топологии интегральной микросхемы, Правил составления документов, являющихся основанием для осуществления юридически значимых действий по государственной регистрации топологии интегральной микросхемы, и их форм, Порядка государственной регистрации топологии интегральной микросхемы, Перечня сведений о зарегистрированной топологии интегральной микросхемы, публикуемых в официальном бюллетене Федеральной службы по интеллектуальной собственности, Перечня сведений, указываемых в свидетельстве о государственной регистрации топологии интегральной микросхемы, формы свидетельства о государственной регистрации топологии интегральной микросхемы : приказ Минэкономразвития России от 30 сентября 2015 г. № 699 (ред. от 01.04.2025) (зарег. в Минюсте России 25.12.2015, № 40253) // Официальный интернет-портал правовой информации «Pravo.gov.ru». – URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001201512280075 (дата обращения: 04.08.2024).

приказ Роспатента от 29 ноября 2016 г. № 192[1]. Названный бюллетень издается и размещается на интернет-порталах Роспатента и ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» не реже одного раза в месяц.

В пункте 7 комментируемой статьи определена возможность корректировать информацию о правообладателе и (или) об авторе топологии.

Для этого Роспатент по заявлению, оформленному в соответствии с требованиями Административного регламента предоставления Роспатентом услуги по внесению изменений в реестры топологий интегральных микросхем, а также в свидетельства о государственной регистрации топологии интегральной микросхемы, утвержденного приказом Роспатента от 1 ноября 2021 г. № 178[2], вписывает изменения:

– в наименование или имя правообладателя, его место нахождения или место жительства, имя автора топологии, адрес для переписки;

– исправляет явные и технические оплошности в Реестре топологий интегральных микросхем и свидетельстве о государственной регистрации топологии.

Роспатент обязан опубликовать в регламентированном бюллетене «Программы для ЭВМ. Базы данных. Топологии интегральных микросхем» информацию о любых корректировках записей, которые он внес в Реестр топологий интегральных микросхем.

8. В пункте 8 комментируемой статьи закреплено правило, согласно которому сообщения, внесенные в Реестр топологий интегральных микросхем, считаются достоверными, если не доказано иное.

Законодатель возлагает обязательность за подлинность препровожденных для регистрации сведений на заявителя.

---

[1] Об утверждении Положения об официальном бюллетене «Программы для ЭВМ. Базы данных. Топологии интегральных микросхем» : приказ Роспатента от 29 ноября 2016 г. № 192 // ГАРАНТ.РУ : [сетевое издание]. – URL: https://base.garant.ru/71583520/ (дата обращения: 06.10.2022).

[2] Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по внесению изменений в реестры программ для электронных вычислительных машин, баз данных, топологий интегральных микросхем, а также в свидетельства о государственной регистрации программы для электронных вычислительных машин, базы данных, топологии интегральной микросхемы : приказ Роспатента от 1 ноября 2021 г. № 178 (зарег. в Минюсте России 26.11.2021, № 66012) // ГАРАНТ.РУ : [сетевое издание]. – URL: https://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/403019159/ (дата обращения: 06.10.2022).

В соответствии с п. 21 постановления Правительства Российской Федерации от 12 марта 2022 г. № 353[1] установлено, что до 31 декабря 2025 г. по заявлению заявителя, который подал прошение на государственную регистрацию изобретения, полезной модели, промышленного образца, товарного знака, программы для электронных вычислительных машин, базы данных, топологии интегральной микросхемы, обладателя исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, сторон договора о распоряжении исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации Федеральная служба по интеллектуальной собственности не анонсирует данные об указанных лицах в регламентированном бюллетене.

Статья 1453. Право авторства на топологию интегральной микросхемы

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье устанавливается значение права авторства на топологию интегральной микросхемы и устанавливаются наиболее общие правила, регламентирующие право авторства: его непередаваемость другому лицу и ничтожность отклонение от этого права.

Право авторства признается за всеми авторами, не исключая тех, кто создал топологию по служебному заданию или по заказу. Из права авторства вытекает правомочие быть указанным в качестве такового при государственной регистрации топологии (см. коммент. к ст. 1449 ГК РФ) либо потребовать, чтобы имя автора при регистрации топологии не указывалось.

Положение о ничтожности отказа от авторства является новым, однако это правило и ранее следовало из смысла законодательства и правовой природы права авторства как личного неимущественного права (ст. 1228 ГК РФ). Смысл этого ослабления заключается в том, что авторство отражает свершившийся юридический факт — создание топологии, который не может быть изменен ни по воле третьих лиц, ни по инициативе самого автора.

Нарушение личных неимущественных прав чаще всего заключается в их отрицании либо присвоении третьими лицами. Защита

[1] Об особенностях разрешительной деятельности в Российской Федерации : постановление Правительства Российской Федерации от 12 марта 2022 г. № 353 (ред. от 05.02.2025) // СЗ РФ. – 2022. – № 12. – Ст. 1839.

нарушенных личных неимущественных прав автора на топологии интегральной микросхемы в этих случаях осуществляется, в частности, путем признания права на топологии интегральной микросхемы, восстановления положения, наличествовавшего до нарушения права на топологии интегральной микросхемы, пресечения действий, нарушающих это право или создающих угрозу его нарушения, компенсации морального вреда, публикации решения суда о допущенном нарушении. В ситуации если личные неимущественные права нарушены лицом, с которым автор топологии интегральной микросхемы состоит в договорных отношениях (например, работодатель, заказчик), нарушение может повлечь обязательность или иные последствия, прописанные договором. Во всех случаях выбор конкретных способов защиты зависит от управомоченного лица (в данном случае — автора топологии интегральной микросхемы), с учетом попранного права, характера правонарушения, а также наступивших последствий.

После смерти автора топологии интегральной микросхемы защиту его авторства и иных личных неимущественных прав может осуществлять любое заинтересованное лицо (в первую очередь наследники автора) (см. ст. 1228 ГК РФ).

Статья 1454. Исключительное право на топологию

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи закреплено исключительное право правообладателя на использование топологии по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом (исключительное право на топологию), в т. ч. способами, указанными в п. 2 комментируемой статьи.

Исключительное право является имущественным правом (см. коммент. к ст. 1226 ГК РФ) и может принадлежать автору, соавторам (см. коммент. к ст. 1251 ГК РФ), либо исполнителю государственного (муниципального) контракта и общедоступной власти (см. коммент. к ст. 1298 ГК РФ).

Таким образом, под правообладателем законодатель понимает автора, его наследника, а также любое физическое или юридическое лицо, которое обладает исключительным правом на охраняемую топологию. В основном имущественное право принадлежит создателю топологии, однако в силу закона или договора им может стать и другое лицо, в частности его наследник, работодатель, заказчик или иной правопреемник.

Законодатель делает акцент на возможности правообладателя распоряжаться исключительным правом на топологию.

2. В пункте 2 комментируемой статьи устанавливается значение использования топологии, под которым признаются действия, направленные на извлечение прибыли, в частности:

– воссоздание топологии как полностью, так и отдельными частями путем включения в интегральную микросхему либо похожим образом, за исключением воспроизведения только той части топологии, которая не представляется оригинальной;

– ввоз на территорию Российской Федерации, продажа и другое введение в гражданский оборот топологии, или интегральной микросхемы, в которую включается данная топология, или изделия, содержащего в себе такую интегральную микросхему.

3. В пункте 3 комментируемой статьи согласовывается, что за лицом, независимо создавшим топологию, идентичную другой топологии, признается самостоятельное исключительное право на эту топологию.

Статья 1455. Знак охраны топологии интегральной микросхемы

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье вводится право правообладателя использовать знак охраны топологии интегральной микросхемы.

Исходя из смысла комментируемой статьи использование знака охраны топологии интегральной микросхемы является правом, но не обремененностью правообладателя. Отсутствие знака охраны топологии интегральной микросхемы не лишает топологию правовой охраны, а ее автора — имущественных и неимущественных прав. Знак охраны топологии интегральной микросхемы свидетельствует лишь о том, что проставившее этот знак лицо считает себя владельцем прав на топологию. Подтверждением наличия у лица исключительного права на топологию интегральной микросхемы является не знак охраны на топологии, а также на изделиях, содержащих такую топологию, а, например, соответствующий договор.

Знак охраны состоит из выделенной прописной буквы «Т» («Т», [Т], (Т), или), даты начала периода действия исключительного права на топологию и информации, позволяющей идентифицировать правообладателя.

На экземпляре топологии интегральной микросхемы может быть проставлено несколько знаков охраны топологии с установкой имен ее создателей.

Если в создании топологии интегральной микросхемы участвовало несколько лиц, то в знаке охраны топологии интегральной микросхемы их имена указываются в принятой ими последовательности.

Знак, указанный в комментируемой статье, является международным.

Статья 1456. Действия, не являющиеся нарушением исключительного права на топологию

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье дается толкование описания действий, не считаемых нарушением исключительного права на топологию. В число таких действий входит:

– воссоздание топологии полностью или отдельными частями при помощи включение в интегральную микросхему либо похожим образом, за исключением воспроизводства единственно той части топологии, которая не представляется оригинальной, а также ввоз на территорию Российской Федерации, продажа и иное введение в гражданский оборот топологии, или интегральной микросхемы, в которую включена эта топология, или изделия, включающего в себя такую интегральную микросхему, в которую включена незаконно воспроизведенная топология, а также по поводу любого включающего в себя такую интегральную микросхему изделия в ситуации, если лицо, которое производит подобные действия, не знало и не должно было знать, что в интегральную микросхему включена незаконно воссозданная топология;

– применение топологии в собственных целях, не преследуя получение прибыли, а также для оценивания, анализа, изучения или обучения;

– распространение интегральных микросхем с топологией, ранее введенных в гражданский оборот лицом, обладающим исключительным правом на топологию, или иным лицом с разрешения правообладателя.

В комментируемой статье по поводу лица, которое не знало и не должно было знать о включении в интегральную микросхему незаконно воспроизведенной топологии, закреплено:

– право после наработки сообщения о незаконном воссоздании топологии использовать наличный запас изделий, содержащих в себе интегральную микросхему с незаконно воспроизведенной топологией, и такие изделия, заказанные до этого момента;

– его обремененность выплатить правообладателю компенсацию за применение топологии, которая будут считаться соразмерной поощрению, выплаченному при сравнимых обстоятельствах за подобную топологию.

Статья 1457. Срок действия исключительного права на топологию

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи законодатель императивно определяет десятилетний срок действия исключительного права на топологию.

2. В пункте 2 комментируемой статьи дается толкование порядка исчисления периода действия исключительного права на топологию и согласовывается начальный срок действия исключительного права на топологию, который исчисляется со дня первого использования топологии либо со дня регистрации топологии в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности в зависимости от того, какое из указанных событий наступило ранее.

При этом под первым днем использования топологии подразумевается наиболее ранняя документально зафиксированная дата введения в гражданский оборот в Российской Федерации или любом иностранном государстве этой топологии, или интегральной микросхемы, в которую включена эта топология, или изделия, включающего в себя такую интегральную микросхему.

3. В пункте 3 комментируемой статьи установлен срок прекращения исключительные права на независимо созданные топологии.

Так, в ситуации появления идентичной оригинальной топологии, независимо созданной другим автором, исключительные права на обе топологии прекращаются по истечении десяти лет со дня возникновения исключительного права на первую из них.

4. В пункте 4 комментируемой статьи зафиксировано, что после того, как прекратит свое действие исключительное право на топологию, она сама переходит в общественное достояние, т. е. может беспрепятственно применяться всяким лицом без чьего-либо согласия или разрешения и без уплаты поощрения за применение. Истечение

периода действия исключительного права не влечет прекращение личных прав автора и права авторства.

Статья 1457.1. Переход исключительного права на топологию по наследству

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье императивно установлено, что по поводу исключительного права на топологию следует применять положения о переходе исключительного права на произведение по наследству.

В соответствии с правилами ст. 1283 ГК РФ, применительно к комментируемой статье, входящее в состав наследства исключительное право на топологию прекращается и топология переходит в общественное достояние.

Исключительное право в ситуации смерти одного из соавторов прекращается в части принадлежащего умершему права, если топология состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение, либо, если топология образует неразрывное целое, доля умершего соавтора в исключительном праве переходит ко всем пережившим соавторам в равных долях.

Статья 1458. Договор об отчуждении исключительного права на топологию

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье дается нормативное определение договора об отчуждении исключительного права на топологию.

По договору об отчуждении исключительного права на топологию одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на топологию в полном объеме другой стороне — приобретателю исключительного права на топологию.

Договор об отчуждении исключительного права на топологию является двухсторонним, возмездным, реальным («передает свое исключительное право») или консенсуальным (обязуется передать).

Сторонами договора являются: с одной стороны — правообладатель, с другой стороны — приобретатель исключительного права на топологию.

Правоотношения, возникающие между правообладателем и приобретателем исключительных прав на топологию, являются обязательственными, а между приобретателем и всеми иными лицами, за исключением лицензиатов по ранее выданным лицензиям, — абсолютными.

Предметом договора выступают исключительное право на топологию в полном объеме, которое правообладатель переуступает приобретателю.

Срок договора ослаблен пределами сроков действия исключительного права на топологию, установленных законом и составляет 10 лет.

Цена договора формулируется соглашением сторон. При отсутствии в договоре условия о размере поощрения или порядке его гарантирования договор считается незаключенным. При этом правила гарантирования цены, прописанные п. 3 ст. 424 ГК РФ, не применяются.

Любой договор о передаче исключительного права на топологию должен быть заключен в письменной форме. В противном случае договор является недействительным, исключительное право на топологию считается не переданным.

Права и обремененности, вытекающие из гарантирования договора об отчуждении исключительного права на топологию, характеризуются следующим:

– правообладатель передает или обязуется передать свое исключительное право на топологию в полном объеме другой стороне; следовательно, первоначальный владелец исключительного права на топологию полностью лишается права на использование такой топологии, распоряжения им, права по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам его использование;

– приобретатель исключительного права обременен принять в принятый договором срок и уплатить правообладателю прописанное договором поощрение, если договором не учтено иное.

Статья 1459. Лицензионный договор о предоставлении права использования топологии интегральной микросхемы

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье устанавливается значение лицензионного (от лат. *licentia* — дозволение) договора о предоставлении права использования топологии интегральной микросхемы, согласно одна

сторона — обладатель исключительного права на топологию предоставляет или обязуется предоставить другой стороне право использования этой топологии в установленных договором пределах.

Лицензионный договор о предоставлении права использования топологии интегральной микросхемы является двухсторонним, реальным («предоставляет право использования топологии интегральной микросхемы») или консенсуальным (обязуется предоставить). Лицензионные договоры являются возмездными, за исключением случаев приобретения исключительных прав без цели коммерческого использования и без права предоставления другим лицам.

Сторонами договора являются: с одной стороны — лицензиар (обладатель исключительного права на топологию), с другой стороны — лицензиат.

Предметом лицензионных договоров о предоставлении права использования топологии интегральной микросхемы являются имущественное право использования топологии интегральной микросхемы.

Срок, на который заключается лицензионный договор, не может превышать срок действия исключительного права на топологии интегральной микросхемы, т. е. 10 лет.

В ситуации, когда в лицензионном договоре о предоставлении права использования топологии интегральной микросхемы срок его действия не гарантирован, договор считается заключенным на пять лет, если настоящим Кодексом не учтено иное.

Что касается территории, на которой одобряется использование топологии интегральной микросхемы, то она должна быть указана в лицензионном договоре о предоставлении права использования топологии интегральной микросхемы. Если территория, на которой одобряется использование такого объекта, в договоре не указана, лицензиат вправе осуществлять их использование на всей территории Российской Федерации.

Цена договора формируется соглашением сторон. При отсутствии в лицензионном договоре условия о размере поощрения или порядке его гарантирования договор считается незаключенным. При этом правила гарантирования цены, прописанные п. 3 ст. 424 ГК РФ, не применяются.

Лицензионный договор о предоставлении права использования топологии интегральной микросхемы заключается письменной форме, если ГК РФ не учтено иное. В основном, установленному ст. 1235

ГК РФ, несоблюдение письменной формы влечет недействительность лицензионного договора.

Права и обремененности, вытекающие из гарантирования лицензионного договора о предоставлении права использования топологии интегральной микросхемы, характеризуются следующим:

– лицензиар обременен предоставить лицензиату право использования топологии интегральной микросхемы в установленных договором пределах;

– лицензиат обременен принять в принятый договором срок и уплатить лицензиару прописанное договором поощрение, если договором не учтено иное;

– лицензиат может использовать переданные ему по лицензионному договору топологии интегральной микросхемы только в пределах тех прав и теми способами, которые прописаны договором.

Право использования топологии интегральной микросхемы, прямо не представленное в лицензионном договоре, не считается предоставленным лицензиату.

Статья 1460. Форма договора о распоряжении исключительным правом на топологию и государственная регистрация перехода исключительного права на топологию, его залога и предоставления права использования топологии

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи законодатель согласовывает письменную форму для заключения договора об отчуждении исключительного права на топологию и лицензионного договора.

В основном несоблюдение письменной формы приводит к недействительности соответствующего договора.

2. В пункте 2 комментируемой статьи указано, что если топология была зарегистрирована (ст. 1452 ГК РФ), выделение и залог исключительного права на нее, вверение по договору права применения топологии, переход исключительного права на топологию без договора подлежат государственной регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности в порядке, установленном ст. 1232 ГК РФ.

Порядок государственной регистрации топологии интегральной микросхемы утвержден приказом Минэкономразвития России от

30 сентября 2015 года № 699[1]. Приказом Минэкономразвития России от 30 сентября 2015 г. № 700[2] утвержден Административный регламент предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по государственной регистрации топологии интегральной микросхемы и выдаче свидетельства о государственной регистрации топологии интегральной микросхемы, его дубликата; в развитие данных приказов издан приказ Роспатента от 25 июля 2018 г. № 130, утвердивший Руководство по осуществлению административных процедур и действий в рамках предоставления государственной услуги по государственной регистрации топологии интегральной микросхемы и выдаче свидетельства о государственной регистрации топологии интегральной микросхемы, его дубликата[3].

Приказом Минэкономразвития России от 30 сентября 2015 г. № 707 утвержден Административный регламент предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по государственной регистрации перехода исключительного права в т. ч. на зарегистрированную топологию интегральной микросхемы[4]. По условиям данного регламента заявка о государственной регистрации перехода исключительного права подается лицом, в поддержку которого в ситуациях и по причинам, которые заданы законом, в т. ч. в порядке универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица) и при адресации взыскания на имущество правообладателя, одобряется переход исключительного права. Вести дела с Роспатентом заявитель может и самостоятельно, или при помощи патентного поверенного, прошедшего регистрацию в Роспатенте, или при помощи иного представителя. Результатами предоставления государственной услуги являются:

– государственная регистрация перехода исключительного права;

– включение сведений о случившейся регистрации в Реестр топологий интегральных микросхем;

---

[1] URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001201512280075?ysclid=mb0j9bpsul84660 4928 (дата обращения: 06.10.2022).

[2] URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/00012015 12280073 (дата обращения: 06.10.2022).

[3] URL: https://rospatent.gov.ru/ru/documents/ruc_tims/download (дата обращения: 06.10.2022).

[4] URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001201512280056 (дата обращения 04.08.2023).

– выдача (направление) заявившему уведомления о госрегистрации перехода права;

– помещение сведений об осуществленной регистрации в соответствующем официальном бюллетене Роспатента «Программы для ЭВМ. Базы данных. Топологии интегральных микросхем».

Статья 1461. Служебная топология

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи дается законодательное гарантирование служебной топологии, которой признается топология, созданная работником в связи с выполнением своих трудовых обремененностей или определенного задания работодателя.

2. В пункте 2 комментируемой статьи закрепляется право авторства на служебную топологию за работником.

3. В пункте 3 комментируемой статьи за работодателем закрепляется исключительное право на служебную топологию, если трудовым или гражданско-правовым договором между ним и работником не учтено иное.

4. В пункте 4 комментируемой статьи подтверждено правомочие работника на получение от работодателя поощрения, если исключительное право на топологию принадлежит работодателю или передано им третьему лицу.

Размер такого поощрения, условия и порядок его уплаты определяются договором между работником и работодателем, а в ситуации спора — судом.

В основном законодателем презюмируется неотчуждаемость права на поощрение за служебную топологию. Тем не менее, данное право может перейти к наследникам автора на оставшийся срок действия исключительного права.

В состав наследства входят также иные интеллектуальные права, не являющиеся исключительными, если они относятся к числу имущественных прав наследодателя. В частности: право на поощрение за служебную топологию переходит к наследникам автора на оставшийся срок действия исключительного права. Право на поощрение, выплачиваемое автору как обладателю исключительного права на служебную топологию за использование такой топологии работодателем на условиях простой (неисключительной) лицензии,

переходит к наследникам автора на общих основаниях (п. 91 постановления Пленума ВС РФ № 9[1]).

5. В пункте 5 комментируемой статьи устанавливается значение топологии, которая не представляется служебной.

Топология, при создании которой работник использовал денежные, технические или иные материальные средства работодателя, но не в связи с выполнением своих трудовых обремененностей или определённого задания работодателя, не представляется служебной.

Исключительное право на эту топологию принадлежит работнику. В связи с чем, у работодателя появляется право по своему выбору потребовать предоставить ему безвозмездную простую (неисключительную) лицензию на применение созданной топологии для своих нужд на весь срок действия исключительного права на топологию или возместить понесенные им расходы на создание данной топологии.

В состав наследства входят также иные интеллектуальные права, не являющиеся исключительными, если они относятся к числу имущественных прав наследодателя. В частности: право на поощрение за служебную топологию (абз. 2 п. 4ст. 1461 ГК РФ) переходит к наследникам автора на оставшийся срок действия исключительного права. Право на поощрение, выплачиваемое автору как обладателю исключительного права на служебную топологию за использование такой топологии работодателем на условиях простой (неисключительной) лицензии (абз. 3 п. 4ст. 1461ГК РФ), переходит к наследникам автора на общих основаниях (подп. «д» п. 91 постановления Пленума ВС РФ № 9).

Статья 1462. Топология, созданная при выполнении работ по договору

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи закрепляется за подрядчиком (исполнителем) исключительное право на топологию, которая создана при выполнении договора подряда либо договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ, которые прямо не предусматривали ее создание, если договором между ним и заказчиком не учтено иное.

Следует учитывать, что при проведении научных исследований исполнитель (подрядчик) обременен провести работы лично,

[1] Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. – 2012. – № 7.

а к исполнению договора на выполнение опытно-конструкторских или технологических работ исполнитель вправе, если иное не учтено договором, привлекать третьих лиц. Распределение имущественных прав между сторонами договора толкуется комментируемой статьей.

В этом случае заказчик вправе, если в договоре не установлено другое, применить созданную таким образом топологию в целях, для достижения которых и заключался соответствующий договор, на условиях простой (неисключительной) лицензии в течение всего периода действия исключительного права без уплаты за это использование дополнительного поощрения.

Предметом такого договора является получение иного технического или научного результата, а создание новой топологии является одним из способов достижения этого результата.

При передаче подрядчиком (исполнителем) исключительного права на топологию другому лицу заказчик оставляет за собой полномочие использования топологии на указанных условиях.

2. Пункт 2 комментируемой статьи закрепляет за подрядчиком (исполнителем) право использовать созданную топологию для собственных нужд на условиях безвозмездной простой (неисключительной) лицензии в течение всего периода действия исключительного права на топологию, в ситуации, когда в соответствии с договором между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком исключительное право на топологию передано заказчику или указанному им третьему лицу, если договором не запланировано иное.

3. Пункт 3 комментируемой статьи согласовывает право автора топологии, которому не принадлежит исключительное право на такую топологию, на поощрение. Размер поощрения, условия и порядок его уплаты определяются договором между работником и работодателем, а в ситуации спора — судом.

Статья 1463. Топология, созданная по заказу

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи дается толкование принадлежности исключительного права заказчику по поводу топологии, которую создавали по договору, предметом которого и было ее создание (по заказу), если договором между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком не предусматривалось другое. Такую топологию принято называть топологией, созданной по заказу.

2. В пункте 2 комментируемой статьи согласовывается право подрядчика (исполнителя), если договором не запланировано иное, использовать эту топологию для собственных нужд на условиях безвозмездной простой (неисключительной) лицензии в течение всего периода действия исключительного права, в ситуации, когда исключительное право на топологию в соответствии принадлежит заказчику или указанному им третьему лицу.

3. В пункте 3 комментируемой статьи согласовывается право заказчика использовать топологию в целях, для достижения которых и заключался соответствующий договор, на условиях безвозмездной простой (неисключительной) лицензии в течение всего периода действия исключительного права, в ситуации, когда в соответствии с договором между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком исключительное право на топологию принадлежит подрядчику (исполнителю).

Право заказчика использовать топологию для собственных нужд является непередаваемым, что не исключает, возможности передачи заказчиком топологии сопутствующей информации для выполнения иных работ и разработок в интересах заказчика. Оригинальные топологии, взятые в итоге выполнения таких макетов, могут использоваться заказчиком (если он будет правообладателем) без ослаблений при условии, что они не нарушают прав подрядчика (исполнителя) по первоначальному договору.

4. Пункт 4 комментируемой статьи определяет право автора созданной по заказу топологии, не являющемуся правообладателем, на поощрение в соответствии с п. 4 ст. 1461 ГК РФ. Размер поощрения, условия и порядок его уплаты определяются договором между работником и работодателем, а в ситуации спора — судом.

Статья 1464. Топология, созданная при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье регламентируются правоотношения, связанные с правами на топологию, созданную при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту, отсылая к соответствующим положениям ст. 1298 ГК РФ, которые следует применять по поводу такой топологии.

В основном (п. 1 ст. 1298 ГК РФ) исключительное право на топологию, созданную по государственному или муниципальному

контракту для государственных или муниципальных нужд, принадлежит исполнителю, который является автором либо иным выполняющим государственный или муниципальный контракт лицом.

В тоже время государственным или муниципальным контрактом может быть прописана принадлежность исключительного права Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию, от имени которых выступает государственный или муниципальный заказчик либо совместно исполнителю и Российской Федерации, исполнителю и субъекту Российской Федерации или исполнителю и муниципальному образованию.

Исключение из общего правила касаются права на получение патента и исключительного права на результат интеллектуальной деятельности:

– который непосредственно связан с обеспечением обороны и безопасности (абз. 1 п. 3 ст. 1240.1 ГК РФ);

– создан при выполнении государственного или муниципального контракта за счет средств федерального бюджета, бюджета субъекта Российской Федерации либо местного бюджета (п. 4 ст. 1240.1 ГК РФ);

– которые как требуется, принадлежат Российской Федерации, либо Российской Федерации, субъекту Российской Федерации и муниципальному образованию, от имени которых выступает государственный или муниципальный заказчик, если иное не установлено ГК РФ.

Если в соответствии с государственным или муниципальным контрактом исключительное право на топологию принадлежит Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию, исполнитель должен путем заключения соответствующих договоров со своими работниками и третьими лицами приобрести все права или обеспечить их приобретение для передачи как требуется Российской Федерации, субъекту Российской Федерации и муниципальному образованию. При этом исполнитель может на возмещение затрат, понесенных им в связи с приобретением соответствующих прав у третьих лиц.

Если исключительное право на топологию, созданную при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту, принадлежит не Российской Федерации, не субъекту Российской Федерации или не муниципальному образованию, правообладатель по требованию государственного или муниципального заказчика

должен предоставить указанному им лицу безвозмездную простую (неисключительную) лицензию на использование соответствующей топологии для государственных или муниципальных нужд.

Если исключительное право на топологию, созданную при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту, принадлежит совместно исполнителю и Российской Федерации, исполнителю и субъекту Российской Федерации или исполнителю и муниципальному образованию, государственный или муниципальный заказчик вправе предоставить безвозмездную простую (неисключительную) лицензию на использование такой топологии для государственных или муниципальных нужд, уведомив об этом исполнителя.

Законодателем также подтверждено право работника (автора), чье исключительное право перешло к исполнителю, на поощрение.

ГЛАВА 75. ПРАВО НА СЕКРЕТ ПРОИЗВОДСТВА (НОУ-ХАУ)

Статья 1465. Секрет производства (ноу-хау)

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи дается нормативное определение секрета производства (ноу-хау).

Секретом производства (ноу-хау) признают сообщения произвольного характера о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере и о способах реализации профессиональной деятельности, обладающие действительной или потенциальной коммерческой ценностью вследствие неизвестности их третьим лицам, если к подобным сообщениям у третьих лиц нет беспрепятственного доступа на законном основании и обладатель этих сведений принял разумные меры для соблюдения их конфиденциальности, в том числе путем введения режима коммерческой тайны.

В силу п. 1 ст. 1465 ГК РФ[1] *с 1 октября 2014 г. сохранение конфиденциальности сведений именно путем введения режима коммерческой тайны не представляется обязательным* (п. 144 постановления Пленума ВС РФ № 10[2]).

Ноу-хау представляют собой коммерчески ценные сообщения, о том, как ведется профессиональная деятельность, каким образом организуется процесс производства, какие новые выстраивания разрабатываются в научно-технической области, например, рецепт нового стойкого лакокрасочного покрытия.

Любой секрет производства должны иметь коммерческую полезность вследствие их неизвестности третьим лицам. Эта ценность может носить возможный, вероятный характер. Например, ценными и полезными следует считать сообщения, используя которые можно приумножить будущий доход или сохранить стабильное положение на рынке.

В соответствии со ст. 3 Федерального закона от 29 июля 2004 г. № 98-ФЗ «О коммерческой тайне»[3] коммерческая тайна — режим

---

[1] В редакции Федерального закона № 35-ФЗ (О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации : Федеральный закон от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ // СЗ РФ. – 2014. – № 11. – Ст. 1100).

[2] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

[3] О коммерческой тайне : Федеральный закон от 29 июля 2004 г. № 98-ФЗ (ред. от 14.07.2022) // СЗ РФ. – 2004. – № 32. – Ст. 3283.

конфиденциальности информации, позволяющий ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать не-оправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду.

Согласно этому же закону, дефиниция секрета производства фактически повторяет гарантирование п. 1 комментируемой статьи.

Термин ноу-хау (от англ. *know-how* — знаю, как сделать) — применяется в международном праве для обозначения обязательства по передаче другой стране проявленных в форме документации технических знаний, опыта, навыков с одновременной посылкой специалистов для налаживания производственного процесса, изготовления изделия и т. д.

В соответствии со ст. 10 ФЗ «О коммерческой тайне» режим коммерческой тайны считается установленным после принятия обладателем информации, составляющей коммерческую тайну, следующих мер:

1) гарантирование перечня информации, составляющей коммерческую тайну;

2) уменьшение доступа к информации, составляющей коммерческую тайну, путем установления порядка обращения с этой информацией и контроля за соблюдением такого порядка;

3) учет лиц, получивших доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, и (или) лиц, которым такая информация была предоставлена или передана;

4) координирование отношений по использованию информации, составляющей коммерческую тайну, работниками благодаря трудовым договорам и контрагентами в силу гражданско-правовых договоров;

5) нанесение на материальные носители, содержащие информацию, составляющую коммерческую тайну, или включение в состав реквизитов документов, содержащих такую информацию, грифа «Коммерческая тайна» с установкой обладателя такой информации (для юридических лиц — полное наименование и место нахождения, для индивидуальных предпринимателей — фамилия, имя, отчество гражданина, являющегося индивидуальным предпринимателем, и место жительства).

Следует отметить, что законодатель установил гарантированные ослабления по установлению режима коммерческой тайны. В частности,

в ст. 5 ФЗ «О коммерческой тайне» указано, что режим коммерческой тайны не может быть вскрыт лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, по поводу следующих сведений:

1) содержащихся в учредительных документах юридического лица, за исключением учредительных документов личного фонда или международного личного фонда, документах, подтверждающих факт внесения записей о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в соответствующие государственные реестры;

2) содержащихся в документах, дающих право на осуществление предпринимательской деятельности;

3) о составе имущества государственного или муниципального унитарного предприятия, государственного учреждения и об использовании ими средств соответствующих бюджетов;

4) о состоянии противопожарной безопасности, санитарно-эпидемиологической и радиационной обстановке, безопасности пищевых продуктов и других факторах, оказывающих негативное воздействие на обеспечение безопасного эксплуатации производственных объектов, безопасности каждого гражданина и безопасности населения в целом;

5) о численности, о составе работников, о системе оплаты труда, об условиях труда, в том числе об охране труда, о показателях производственного травматизма и профессиональной заболеваемости, и о наличии свободных рабочих мест;

6) о задолженности работодателей по выплате заработной платы и социальным выплатам;

7) о нарушениях законодательства Российской Федерации и фактах привлечения к ответственности за совершение этих нарушений;

8) об условиях конкурсов или аукционов по приватизации объектов государственной или муниципальной собственности;

9) о размерах и структуре доходов некоммерческих организаций, за исключением личного фонда, в том числе международного личного фонда, о размерах и составе их имущества, об их расходах, о численности и об оплате труда их работников, об использовании безвозмездного труда граждан в деятельности некоммерческой организации, за исключением личного фонда, в т. ч. международного личного фонда;

10) о перечне лиц, имеющих право действовать без доверенности от имени юридического лица;

11) обязательность раскрытия которых или недопустимость ослабления доступа к которым установлена иными федеральными законами;

12) составляющих информацию о состоянии окружающей среды (экологическую информацию).

2. В пункте 2 комментируемой статьи определяются условия, при наличии которых отдельные сообщения не могут стать секретом производства.

Не могут стать секретом производства сообщения, к которым у третьих лиц имеется доступ на вполне законном основании. Речь идет о сообщениях, обязательность раскрытия которых либо недопустимость ослабления доступа к которым установлена законом или иным правовым актом. Например, в таком качестве выступает нормативный правовой акт, затрагивающий права, свободы и обремененности человека и гражданина, а также устанавливающий правовое положение организаций и полномочия государственных органов, органов местного самоуправления (подп. 1 п. 4 ст. 8 ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»[1]).

Не может стать секретом производства и информация о состоянии окружающей среды (экологическая информация) (подп. 2 п. 4 ст. 8 того же Закона).

К ответственности за нарушение исключительного права на секрет производства (ст. 1472 ГК РФ) может быть привлечено любое лицо, разгласившее сообщения, образовывающие секрет производства (или допустившее иные нарушения исключительного права), в т. ч. общедоступно-правовое образование (Российская Федерация, субъект Российской Федерации, муниципальное образование), если его орган, должностное лицо, получившие доступ к соответствующей информации, такую информацию разгласили (ст. 14 Федерального закона от 29 июля 2004 г. № 98-ФЗ «О коммерческой тайне», ст. 17 Федерального закона «Об информации, информационных технологиях и о защите информации») (п. 145 постановления Пленума ВС РФ № 10[2]).

[1] СЗ РФ. – 2006. – № 31 (1 ч.). – Ст. 3448.

[2] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Статья 1466. Исключительное право на секрет производства

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи разъяснена дефиниция исключительного права на секрет производства, согласно которому обладателю секрета производства принадлежит исключительное право использования его любым не вступающим в противоречие с законом способом (см. коммент. ст. 1299 ГК РФ), в т. ч. при изготовлении изделий и воплощении в жизнь экономических и организационных решений.

Законодатель также чётко сформулировал, что обладатель секрета производства может распоряжения названным исключительным правом.

Обладатель секрета производства может по собственному усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование секрета производства. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать секрет производства не получая разрешение от его обладателя, за исключением случаев, прописанных Кодексом.

2. В пункте 2 комментируемой статьи указано, что лицо, которое стало обладать сообщениями, составляющими содержание охраняемого секрета производства, и сделало это добросовестно и самостоятельно от прочих обладателей этого секрета производства приобретает самостоятельное исключительное право на такой секрет производства.

Под добросовестностью в смысле комментируемой статьи понимается получение секрета производства (ноу-хау) на законном основании, без нарушения прав и законных интересов обладателя исключительных прав на него.

Статья 1467. Действие исключительного права на секрет производства

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье установлен срок действия исключительного права на секрет производства.

Продолжительность действия исключительного права на секрет производства не останавливается, пока поддерживается конфиденциальность сведений, которые составляют его содержание. С момента утраты

конфиденциальности соответствующих сведений исключительное право на секрет производства прекращается у всех правообладателей.

Как следует из комментируемой нормы, условие о конфиденциальности является основным и существенным условием договора, предметом которого является секрет производства (ноу-хау).

Кроме того, из комментируемой нормы следует, что срок действия исключительного права на секрет производства:

– с одной стороны, является неограниченным, в ситуации сохранения конфиденциальности сведений;

– с другой стороны — ослаблен временем, когда сообщения, образовывающие секрет производства, становятся общедоступными.

Статья 1468. Договор об отчуждении исключительного права на секрет производства

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи разъяснена дефиниция договора об отчуждении исключительного права на секрет производства, согласно которому одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на секрет производства в полном объеме другой стороне — приобретателю исключительного права на этот секрет производства.

Исходя из того, что данный договор является единственной из разновидностей договора об отдаче исключительного права, ему присущи все черты такого договора.

Договор об отчуждении исключительного права на секрет производства является двусторонним, может быть как консенсуальным, так и реальным.

Указанный договор может быть как возмездным, так и безвозмездным. В ситуации нехватки в таком договоре указания на его безвозмездность он является возмездным в силу прямого указания п. 3 ст. 1234 ГК РФ, и в этом случае условие о размере поощрения или порядке его гарантирования является существенным условием договора. В отсутствие этого условия возмездный договор об отчуждении исключительного права считается незаключенным (п. 3 ст. 1234 ГК РФ).

Сторонами договора выступают приобретатель и правообладатель, которыми могут быть: как физические, так и юридические лица.

Предмет договора — это исключительное право на секрет производства в полном объеме.

Законодатель императивно согласовывает, что договор об отчуждении исключительного права на секрет производства должен быть заключен в письменной форме. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора.

В основном исключительное право на секрет производства переходит в момент заключения договора, если соглашением сторон не запланировано иное.

Существенным условием договора об отчуждении исключительного права на секрет производства является соблюдение конфиденциальности информации, ответственность за нарушение которой может быть прописана договором.

2. В пункте 2 комментируемой статьи возложена обязательная ответственность лица, распорядившегося собственным исключительным правом на секрет производства, при его отчуждении, сохранять конфиденциальность секрета производства пока не прекратит свое действие исключительное право на него.

Статья 1469. Лицензионный договор о предоставлении права использования секрета производства

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи раскрыта регламентация лицензионного договора о предоставлении права использования секрета производства и дано его гарантирование, согласно которому одна сторона — обладатель исключительного права на секрет производства (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования соответствующего секрета производства в установленных договором пределах.

Исходя из того, что данный договор является одной из разновидностей лицензионного договора (ст. 1235 ГК РФ), ему присущи все черты такого договора.

Лицензионный договор о предоставлении права использования секрета производства может быть как консенсуальным, так и реальным, т. е. признаваться заключенным только после совершения сторонами гарантированных действий, например, по передаче суммы поощрения.

При этом если лицензионный договор реальный, то, как правило, он — односторонний, если — консенсуальный, то такой договор — двусторонний. Лицензионный договор является возмездным,

если его безвозмездность не установлена договором (п. 5 ст. 1235 ГК РФ), а если в договоре не указано, что он безвозмездный, но при этом не вскрыт размер поощрения или порядок его гарантирования, договор будет считаться незаключенным (абз. 2 п. 5 ст. 1235 ГК РФ).

Сторонами договора выступают лицензиар и лицензиат, которыми могут быть: как физические, так и юридические лица.

Лицензиат может использовать секрет производства только в пределах тех прав и теми способами, которые прописаны лицензионным договором. Право использования секрета производства, прямо не представленное в лицензионном договоре, не считается предоставленным лицензиату.

Предметом лицензионного договора выступает право использования соответствующего секрета производства лишь в пределах, установленных договором.

Лицензионный договор заключается в письменной форме, несоблюдение которой влечет за собой недействительность лицензионного договора.

Лицензионный договор должен содержать указание на территорию допускаемого использования секрета производства. Если же территория допускаемого использования в договоре не указана, лицензиат вправе осуществлять их использование на всей территории Российской Федерации.

В ситуации прекращения исключительного права лицензионный договор прекращается.

2. В пункте 2 комментируемой статьи говорится о сроке действия лицензионного договора, который может иметь как срочный, так и бессрочный характер, следовательно, условие о сроке не представляется существенным условием лицензионного договора.

В ситуации, когда срок, на который заключен лицензионный договор, не указан в этом договоре, любая из сторон вправе в любое время отклонить договор, предупредив об этом другую сторону не позднее, чем за шесть месяцев, если договором не намечен более длительный срок.

3. В пункте 3 комментируемой статьи возложена обязательность сторон по лицензионному договору сохранять конфиденциальность секрета производства:

– для лицензиара (лицо, распорядившегося своим правом) — в течение всего периода действия лицензионного договора;

– для лицензиата (лица, получившего соответствующие права по лицензионному договору) — до прекращения действия исключительного права на секрет производства.

Существенным условием лицензионного договора о передаче секретов производства является указание на конкретный результат интеллектуальной деятельности или средства его индивидуализации (определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации от 6 июня 2023 г. № 11-КГ23-3-К6 (УИД 16RS0045-01-2021-002884-91)[1]).

Статья 1470. Служебный секрет производства

КОММЕНТАРИЙ

1. В п. 1 комментируемой статьи интерпретируется содержание служебного секрета производства, с учетом которого служебный секрет производства олицетворяет секрет производства, который создал работник в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя.

Законодатель императивно установил, что исключительное право на служебный секрет производства принадлежит работодателю.

2. В п. 2 комментируемой статьи на гражданина, которому в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя стал известен секрет производства, возложена обязанность сохранять конфиденциальность полученных сведений до прекращения действия исключительного права в отношении данного секрета производства.

Статья 1471. Секрет производства, полученный при выполнении работ по договору и при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту

КОММЕНТАРИЙ

1. В абзаце 1 п. 1 комментируемой статьи установлено общее правило, согласно которому при получении секрета производства в процессе выполнения одного из договоров (речь идет о подряде, выполнении научно-исследовательских, опытно-конструкторских

[1] определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации от 6 июня 2023 г. № 11-КГ23-3-К6 (УИД 16RS0045-01-2021-002884-91) // СПС «КонсультантПлюс»). – URL: https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=ARB&n=766546#jFLYDpU4n6feRftK (дата обращения: 04.08.2024). Документ опубликован не был.

и технологических работ) либо государственного или муниципального контракта для государственных или муниципальных нужд), исключительное право на такой секрет производства принадлежит подрядчику (исполнителю).

Данное правило о принадлежности только исполнителю исключи-тельного права на секрет производства сформулировано диспозитивно, поскольку в силу п. 3 и 4 ст. 1240.1 ГК РФ подобное исключительное право на секрет производства, если он непосредственно связано с обеспечением обороны и безопасности, принадлежат Российской Федерации, кроме того исключительное право на секрет производства, который создан при выполнении государственного или муниципального контракта за счет средств федерального бюджета, бюджета субъекта Российской Федерации либо местного бюджета, принадлежат уже соответственно Российской Федерации, ее субъекту и муниципальному образованию, от чьего имени выступает государственный или муниципальный заказчик.

Аналогичное исключение отражено в абз. 2 п. 1 комментируемой статьи, согласно которому государственным или муниципальным контрактом может быть запланировано, что исключительное право на секрет производства принадлежит совместно исполнителю и Российской Федерации, исполнителю и субъекту Российской Федерации или исполнителю и муниципальному образованию, за исключением случаев, установленных абз. 1 п. 3 и п. 4 ст. 1240.1 ГК РФ, т. е. непосредственно связанно с обеспечением обороны и безопасности либо создан за счет средств федерального бюджета, бюджета субъекта Российской Федерации либо местного бюджета.

2. В абзаце 1 п. 2 комментируемой статьи установлено отнесение сведений, которые объединены в конструкторскую и (или) техническую документацию к секрету производства (ноу-хау), непосредственно связанному с обеспечением обороны и безопасности (п. 2 ст. 1240.1 ГК РФ).

В абзаце 2 п. 2 комментируемой статьи установлено секреты производства (ноу-хау), непосредственно связанные с обеспечением обороны и безопасности, подлежат учету в Реестре результатов интеллектуальной деятельности, непосредственно связанных с обеспечением обороны и безопасности, если они:

– получены в границах государственных программ или при выполнении государственного оборонного заказа, осуществление которых обеспечивает федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный в области обороны;

– являются собственными разработками названного федерального органа исполнительной власти или подведомственных ему госучреждений.

Порядок ведения Реестра результатов интеллектуальной деятельности, непосредственно связанных с обеспечением обороны и безопасности, реализовывает федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный в области обороны, в порядке, утвержденном постановлением Правительства Российской Федерации от 28 октября 2021 г. № 1845 «Об утверждении Правил ведения Реестра результатов интеллектуальной деятельности, непосредственно связанных с обеспечением обороны и безопасности»[1].

В абзаце 3 п. 2 комментируемой статьи приведен перечень действий, которые не признают утратой конфиденциальности сведений, составляющих содержание охраняемого секрета производства, прямо связанного с обеспечением обороны и безопасности, и, как следствие, не выступают основанием прекращения правовой охраны такого секрета производства. Так, к числу допускаемых действий при условии обеспечения требований конфиденциальности отнесены:

– передача, в целях учета, сведений в Реестр результатов интеллектуальной деятельности, непосредственно связанных с обеспечением обороны и безопасности;

– обмен подобными сообщениями между государственными заказчиками;

– вверение подобных сведений исполнителям государственных контрактов.

3. В пункте 3 комментируемой статьи гарантированы моменты возникновения и прекращения исключительного права на секрет производства (ноу-хау), непосредственно связанного с обеспечением обороны и безопасности.

[1] Об утверждении Правил ведения Реестра результатов интеллектуальной деятельности, непосредственно связанных с обеспечением обороны и безопасности : Постановление Правительства Российской Федерации от 28 октября 2021 г. № 1845 // СЗ РФ. – 2021. – № 45. – Ст. 7501.

Моментом возникновения такого права считается дата принятия государственным заказчиком решения о правовой охране сведений в качестве секрета производства (ноу-хау).

Моментом прекращения — дата принятия государственным заказчиком решения прекратить его правовую охрану либо момент утраты конфиденциальности сведений, составляющих содержание такого секрета, в соответствии со ст. 1467 ГК РФ, в зависимости от того, какое из указанных событий наступило ранее.

Согласно ст. 1467 ГК РФ с момента утраты конфиденциальности соответствующих сведений исключительное право на секрет производства прекращается у всех правообладателей.

Статья 1472. Ответственность за нарушение исключительного права на секрет производства

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи возложена ответственность в виде возмещения убытков для следующей группы лиц:

– нарушитель исключительного права на секрет производства;

– лицо, которое неправомерно получило сообщения, образовывающие секрет производства;

– лицо, которое разгласило или использовало сообщения, образовывающие секрет производства;

– лицо, обремененное сохранять конфиденциальность секрета производства;

– лицо, распорядившееся своим правом при отдаче исключительного права на секрет производства (п. 2 ст. 1468 ГК РФ);

– лицо, распорядившееся своим правом при предоставлении права использования секрета производства по лицензионному договору (п. 3 ст. 1469 ГК РФ);

– лица, получившие соответствующие права по лицензионному договору (п. 3 ст. 1469 ГК РФ);

– гражданин, которому в связи с выполнением своих трудовых обремененностей или точного задания работодателя стал известен секрет производства (п. 2 ст. 1470 ГК РФ).

Помимо возмещения убытков, законом или договором с указанными выше лицами может быть прописана иная обязанность за причиненные нарушением исключительного права на секрет производства убытки.

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлено исключение из общего правила об ответственности, в силу которого, если лицо использовало секрет производства и не знало и не должно было знать о том, что его использование незаконно, в т. ч. в связи с тем, что оно получило доступ к секрету производства случайно или по ошибке, такое лицо не обязано возмещать убытки или нести иную ответственность, установленную договором или законом.

Министерство промышленности и торговли Российской Федерации по предложениям федеральных органов исполнительной власти утвердило описание товаров (групп товаров), по поводу которых положения комментируемой статьи не применяются, при условии введения указанных товаров (групп товаров) в оборот за пределами территории Российской Федерации правообладателями (патентообладателями), а также с их согласия.

ГЛАВА 76. ПРАВА НА СРЕДСТВА ИНДИВИДУАЛИЗАЦИИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ, ТОВАРОВ, РАБОТ, УСЛУГ И ПРЕДПРИЯТИЙ

§ 1. Право на фирменное наименование

Статья 1473. Фирменное наименование

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье детально определяются правоотношения, связанные с фирменным наименованием юридического лица, являющегося коммерческой организацией.

1. В пункте 1 комментируемой статьи закреплено правило, согласно которому юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое толкуется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица.

На текущий момент времени права на фирменные наименования регулируются положениями о фирменном наименовании Парижской конвенции об охране промышленной собственности 1883 года[1], ст. 44, 71 Конституции Российской Федерации[2], ГК РФ, специальными законами об отдельных видах коммерческих организаций[3].

В силу п. 4 ст. 54 ГК РФ право на фирменное наименование возникает только у юридического лица, являющегося коммерческой организацией.

Наименования некоммерческих организаций (ст. 4 Федерального закона «О некоммерческих организациях») не являются средством индивидуализации юридических лиц в смысле положений части

---

[1] Конвенция по охране промышленной собственности (Заключена в Париже 20.03.1883) (ред. от 02.10.1979) // Вестник ВАС РФ. – 1996. – № 2.

[2] URL: http://www.pravo.gov.ru (дата обращения: 06.10.2022).

[3] Например: Об акционерных обществах : Федеральный закон от 26 декабря 1996 г. № 208-ФЗ (ред. от 30.11.2024) // СЗ РФ. – 1996. – № 1. – Ст. 1 ; Об обществах с ограниченной ответственностью : Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ (ред. от 08.08.2024) // СЗ РФ. – 1998. – № 7. – Ст. 785 ; О государственных и муниципальных унитарных предприятиях : Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ (ред. от 28.12.2024) // СЗ РФ. – 2002. – № 48. – Ст. 4746 ; О производственных кооперативах : Федеральный закон от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ (ред. от 05.04.2021) // СЗ РФ. – 1996. – № 20. – Ст. 2321 и др.

четвертой ГК РФ, на них не распространяется правовая охрана, установленная параграфом 1 главы 76 ГК РФ.

Ввиду этого правила, прописанные ст. 1473 ГК РФ, в т. ч. запреты, содержащиеся в п. 4 этой статьи, на некоммерческие организации не распространяются.

Вместе с тем право на наименование некоммерческой организации может быть защищено от действий третьих лиц, считаемых актом не-добросовестной конкуренции или злоупотреблением правом, благодаря положениям ст. 10 ГК РФ, Федерального закона «О защите конкуренции»[1], ст. 10.bis Парижской конвенции[2]. Кроме того, наименованию некоммерческой организации может быть предоставлена правовая охрана как коммерческому обозначению в случаях, прописанных параграф 4 главы 76 ГК РФ.

Не относятся к фирменным наименованиям в смысле положений Российской Федерации наименования не считаемых юридическими лицами объединений юридических лиц (п. 147 постановления Пленума ВС РФ № 10[3]).

В действующем законодательстве и международных договорах не дается понятия фирменного наименования. На наш взгляд, фирменное наименование (фирма) — это обозначение, закрепляемое за коммерческой организацией, под которым она выступает в гражданском обороте и индивидуализируемое ее в ряду других участников гражданского оборота, неотделимое от самой организации и отчуждаемое только вместе с ней.

2. В пункте 2 комментируемой статьи определяются обязательные элементы фирменного наименования – указание на его организационно-правовую форму, что упорядочивает их отношения со всеми третьими лицами, и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности.

Собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности. Наименование коммерческой организации упоминается фирменным, поскольку является объектом исключительного неимущественного права на фирму.

---

[1] СЗ РФ. – 2006. – № 31 (1 ч.). – Ст. 3434.

[2] Закон. – 1999. – № 7.

[3] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

3. В пункте 3 комментируемой статьи зафиксировано, что юридическое лицо должно иметь одно полное и вправе иметь одно сокращенное фирменное наименование на русском языке, а также на языках народов Российской Федерации и (или) иностранных языках.

Одобряется законодателем наличие в фирменном наименовании юридического лица на русском языке и языках народов Российской Федерации иноязычных заимствований в русской транскрипции или как требуется в транскрипциях языков народов Российской Федерации. Исключение составляет запрет использовать термины и аббревиатуры, отражающие организационно-правовую форму юридического лица.

На наш взгляд, полное фирменное наименование коммерческой организации на русском языке не может содержать никаких иноязычных слов или даже букв (о чем в законодательство следовало бы внести поправку), оно лишь может включать элементы побуквенной передачи текста иноязычных слов русскими буквами; что касается сокращенного фирменного наименования, то, принимая во внимание добровольность его избрания (как на русском, так и на иностранном языках), не будет противоречащим действующему законодательству определить содержание точного сокращенного фирменного наименования наряду с русскими и иноязычными введениями. Под иностранными словами в фирменных наименованиях в данном контексте, по нашему мнению, следует понимать вовсе не те, что имеют зарубежное языковое происхождение, а те, у которых наборная касса букв отличается от содержащейся в русском алфавите.

4. В пункте 4 комментируемой статьи приводится описание обозначений, которые не могут включаться в фирменные наименования, к ним относятся:

– полные или сокращенные официальные наименования иностранных государств, а также слова, являющиеся производными от них;

– полные или сокращенные официальные наименования федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления;

– полные или сокращенные наименования общественных объединений;

– обозначения, противоречащие общественным интересам, а также принципам гуманности и морали.

Особый порядок поставлен для включения в фирменное наименование государственного унитарного предприятия, которое может содержать указание на принадлежность такого предприятия как требуется Российской Федерации и субъекту Российской Федерации.

Включение в фирменное наименование юридического лица официального наименования Российская Федерация или Россия, а также слов, производных от этого наименования, одобряется по разрешению, выдаваемому в порядке, установленном постановлением Правительства Российской Федерации от 3 февраля 2010 г. № 52[1].

Под словами, производными от официального наименования «Российская Федерация» или «Россия», в смысле п. 4 ст. 1473 ГК РФ следует понимать в т. ч. слово «российский» (и производные от него) как на русском языке, так и на иностранных языках в русской транскрипции, но не слово «русский» (и производные от него) (п. 148 постановления Пленума ВС РФ № 10[2]).

Законодатель четко сформулировал последствия для юридического лица, на случай отзыва разрешения на включение в его фирменное официального наименования «Российская Федерация» или «Россия», а также слов, производных от этого наименования. Такому юридическому лицу вменяется обремененность в течение трех месяцев внести соответствующие изменения в свои учредительные документы.

5. В пункте 5 комментируемой статьи содержатся последствия нарушения норм об ослаблениях при использовании отдельных наименований и обозначений в фирменном наименовании. Так, если фирменное наименование юридического лица не соответствует требованиям ст. 1231.1 ГК РФ в части использования в наименовании официальных символов, наименований и отличительных знаков, п. 3 и 4 комментируемой статьи в части использования наименования «Российская Федерация» или «Россия», а также слов, производных от них, орган, совершающий государственную регистрацию юридических лиц, вправе предъявить такому юридическому лицу иск, понуждающий его изменить свое фирменное наименование.

Положения п. 3 ст. 61 ГК РФ о ликвидации такого юридического лица в данном случае не применяют.

---

[1] Об утверждении Правил включения в фирменное наименование юридического лица официального наименования «Российская Федерация» или «Россия», а также слов, производных от этого наименования : постановление Правительства Российской Федерации от 3 февраля 2010 г. № 52 (ред. от 18.09.2023) // СЗ РФ. – 2010. – № 6. – Ст. 660.

[2] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Согласно п. 1 ст. 1473, п. 2 ст. 1475 ГК РФ фирменное наименование подлежит охране со дня государственной регистрации юридического лица (п. 146 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1474. Исключительное право на фирменное наименование

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи закреплено правило, согласно которому юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом (исключительное право на фирменное наименование), в т. ч. путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети «Интернет».

Законодатель особо подчеркивает, что сокращенные фирменные наименования, а также фирменные наименования на языках народов Российской Федерации и иностранных языках защищаются исключительным правом на фирменное наименование при условии их включения в единый государственный реестр юридических лиц.

2. В пункте 2 комментируемой статьи содержится безусловный запрет на распоряжение фирменным наименованием (в т. ч. путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования фирменного наименования).

Однако права на фирменные наименования могут переходить в итоге правопреемства от одного юридического лица другому, а именно в итоге реорганизации юридического лица.

3. Пункт 3 комментируемой статьи не допускает использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, если названные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность и фирменное наименование второго юридического лица было включено в единый государственный реестр юридических лиц ранее, чем фирменное наименование первого юридического лица.

В ситуации использования коммерческой организацией фирменного наименования, сходного с ним до степени смешения, речь идет

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

об оценочном понятии. При этом запрет распространяется только на случаи, когда другое лицо осуществляет аналогичную деятельность. Другими словами, нарушитель должен производить такую же продукцию или оказывать такие же услуги, что и правообладатель.

4. В пункте 4 комментируемой статьи закреплена обязанность юридического лица, нарушившего правила п. 3 комментируемой статьи, по требованию правообладателя, но по своему выбору:

– прекратить использовать фирменное наименование, тождественное фирменному наименованию правообладателя или сходного с ним до степени смешения, по поводу видов деятельности, аналогичных видам деятельности, осуществляемым правообладателем;

– изменить свое фирменное наименование;

– возместить правообладателю причиненные убытки.

С требованием прекратить использование данного наименования может обратиться лишь правообладатель.

Выбор способа прекращения нарушения исключительного права — прекращение использования фирменного наименования по поводу конкретных гарантированных судом видов деятельности или изменение фирменного наименования в силу п. 4 ст. 1474 ГК РФ — принадлежит не истцу, а ответчику. В связи с этим в резолютивной части решения суда, установившего факт нарушения права на фирменное наименование истца, указывается на запрет ответчику осуществлять гарантированные виды деятельности под гарантированным фирменным наименованием. Выбор способа исполнения такого решения суда проводится ответчиком на стадии исполнения решения суда (п. 152 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1475. Действие исключительного права на фирменное наименование на территории Российской Федерации

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи закреплено правило, согласно которому на территории Российской Федерации функционирует включенное в единый государственный реестр юридических лиц исключительное право на фирменное наименование.

Действие исключительного права на фирменное наименование за пределами территории Российской Федерации упорядочивается международными договорами Российской Федерации.

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Порядок регистрации юридических лиц упорядочивается Федеральным законом от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»[1] (далее — Закон о регистрации), а также постановлением Правительства Российской Федерации от 17 мая 2002 г. № 319 «Об уполномоченном федеральном органе исполнительной власти, осуществляющем государственную регистрацию юридических лиц»[2], в соответствии с которым на Министерство по налогам и сборам Российской Федерации возложены функции уполномоченного федерального органа исполнительной власти по государственной регистрации юридических лиц.

Таким образом, реализуется принцип «одного окна» путем объединения двух направлений деятельности исполнительной власти: государственной регистрации юридических лиц и их постановки на учет в налоговых органах. Данный порядок также оговаривает взаимодействие регистрирующего органа с государственными органами, осуществляющими в связи с выполнением своих функциональных обремененностей учет юридических лиц. Причем это взаимодействие будет организовано без привлечения юридических лиц. В этих целях Законом о регистрации согласовывается, что регистрирующий орган в срок не более чем пять рабочих дней с момента государственной регистрации доставляет в форме электронного документа сообщения в государственные органы, гарантированные Правительством Российской Федерации (п. 4 ст. 11 Закона о регистрации).

Перед налоговыми органами поставлена задача организации осуществления государственной регистрации юридических лиц при создании, реорганизации, ликвидации, а также внесении изменений в учредительные документы либо в сообщения, содержащиеся в Едином государственном реестре юридических лиц.

Отказ в государственной регистрации одобряется только в случаях непредоставления, определенных Законом о регистрации (п. 1 ст. 23) необходимых для государственной регистрации документов

[1] О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей : Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ (ред. от 28.12.2024) // СЗ РФ. – 2001. – № 33 (ч. I). – Ст. 3431.

[2] Об уполномоченном федеральном органе исполнительной власти, осуществляющем государственную регистрацию юридических лиц, крестьянских (фермерских) хозяйств, физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей : постановление Правительства РФ от 17 мая 2002 г. № 319 (ред. от 16.09.2003) // СЗ РФ. – 2002. – № 20. – Ст. 1872.

или препровождение документов в ненадлежащий регистрирующий орган.

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлено, что исключительное право на фирменное наименование возникает со дня государственной регистрации юридического лица и прекращается в момент исключения фирменного наименования из единого государственного реестра юридических лиц в связи с прекращением юридического лица либо изменением его фирменного наименования.

Под прекращением юридического лица, прописанном законодателем понимается ликвидация, исключение юридического лица из единого государственного реестра, а также реорганизация при условии прекращения фирменного наименования, за исключением выделения.

Статья 1476. Соотношение прав на фирменное наименование с правами на коммерческое обозначение и на товарный знак и знак обслуживания

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи обусловливается, что фирменное наименование или отдельные его элементы могут использоваться правообладателем в составе принадлежащего ему коммерческого обозначения.

Охрана фирменного наименования, включенного в коммерческое обозначение, производится независимо от охраны коммерческого обозначения.

Как следует из ст. 1538 ГК РФ, основной целью коммерческого обозначения является индивидуализация торговых, промышленных и других предприятий юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, осуществляющих предпринимательскую деятельность, однако в отличие от фирменных наименований они не подлежат обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц (см. коммент. к ст. 1538 ГК РФ).

2. В пункте 2 комментируемой статьи дается толкование соотношения прав на фирменное наименование или отдельных его элементов с правами на товарный знак и знак обслуживания. Фирменное наименование или отдельные его элементы разрешается использовать правообладателю в принадлежащем ему товарном знаке и знаке обслуживания.

Охрана фирменного наименования, включенного в товарный знак или знак обслуживания, производится независимо и самостоятельно от охраны товарного знака или знака обслуживания.

Товарный знак (знак обслуживания) — это способ индивидуализации тех юридических лиц, которые выпускают какую-либо продукцию и выполняют работу. Причем такую работу, которая завершается созданием какого-нибудь материального объекта, имеет овеществленный результат.

Знак обслуживания используют такие коммерческие организации, которые оказывают услуги, не воплощенные в каком-либо материальном объекте. Во всем остальном товарный знак и знак обслуживания — это одно и то же.

Фирменное наименование отличается от товарного знака по следующим признакам: во-первых, порядком возникновения исключительных прав; во-вторых, субъектами права на регистрацию фирменного наименования могут быть только коммерческие организации, субъектами прав на товарный знак могут выступать любые юридические лица и индивидуальные предприниматели без образования юридического лица; в-третьих, различный порядок перехода исключительного права; в-четвертых, правовая охрана товарных знаков в отличие от фирменных наименований носит срочный характер.

§ 2. Право на товарный знак и право на знак обслуживания

1. Основные положения

Статья 1477. Товарный знак и знак обслуживания

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи устанавливается значение товарного знака, под которым понимается обозначение, служащее для индивидуализации товаров.

Законодателем установлено, что исключительное право на товарный знак удостоверяет свидетельство на этот знак.

В соответствии с п. 2 ст. 1481 ГК РФ свидетельство на товарный знак, зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков,

удостоверяет приоритет товарного знака и исключительное право на него по поводу товаров, которые указываются в подтверждении.

Формы свидетельства на товарный знак утверждены приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 г. № 482[1].

По смыслу положений п. 1 ст. 1477, п. 1 ст. 1484 ГК РФ обозначение, которое заявлено на государственную регистрацию и проходит экспертизу в Роспатенте, до даты его регистрации в Государственном реестре товарных знаков товарным знаком не представляется (п. 155 постановления Пленума ВС РФ № 10[2]).

Товарные знаки позволяют отличать однородные товары, а знаки обслуживания как требуется услуги. Для удобства термин товарные знаки используется и по поводу знаков обслуживания. Можно выделить следующие отличительные признаки товарных знаков: во-первых, индивидуализирующие, т. е. способные служить ориентиром, показателем при отделении одних товаров от других; во-вторых, рекламные, т. е. распространенные любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованные неопределенному кругу лиц и направленные на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке; в-третьих, ограничительные, т. е. запрещающие другим лицам его использование без разрешения.

2. В пункте 2 комментируемой статьи устанавливается значение знака обслуживания, под которым понимается обозначениям, служащие для индивидуализации выполняемых работ или оказываемых ими услуг.

---

[1] Об утверждении Правил составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, Требований к документам, содержащимся в заявке на государственную регистрацию товарного знака, знака обслуживания, коллективного знака, и прилагаемым к ней документам и их форм, Порядка преобразования заявки на государственную регистрацию коллективного знака в заявку на государственную регистрацию товарного знака, знака обслуживания и наоборот, Перечня сведений, указываемых в форме свидетельства на товарный знак (знак обслуживания), форме свидетельства на коллективный знак, формы свидетельства на товарный знак (знак обслуживания), формы свидетельства на коллективный знак : приказ Минэкономразвития России от 20 июля 2015 г. № 482 (зарег. в Минюсте России 18.08.2015, № 38572) (ред. от 20.09.2024) // ГАРАНТ.РУ : [сетевое издание]. – URL: https://base.garant.ru/71166768/ (дата обращения: 06.10.2022).

[2] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Императивно согласовывается норма, с учетом которой правила о товарных знаках соответственно применяются к знакам обслуживания, т. е. исключительное право знаки обслуживания удостоверяется подтверждением на них.

Отличие знака обслуживания от товарного знака заключается в том, что в первом случае вместо товаров индивидуализируются работы и услуги.

С учетом п. 1 ст. 1477 и ст. 1484 ГК РФ использованием товарного знака признается его использование для целей индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей.

В связи с этим употребление слов (в т. ч. имен нарицательных), зарегистрированных в качестве словесных товарных знаков, не представляется использованием товарного знака, если оно проводится в общеупотребительном значении, не для целей индивидуализации точного товара, работы или услуги, например, в письменных публикациях или устной речи (п. 157 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1478. *Утратила силу с 29.06.2023 г. в связи с принятием Федерального закона от 28.06.2022 г. № 193-ФЗ*[2].

Статья 1479. Действие исключительного права на товарный знак на территории Российской Федерации

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье дается толкование действия исключительного права на товарный знак на территории Российской Федерации.

В качестве основного условия действия исключительного права на товарный знак на территории Российской Федерации названо обязательная регистрация такого товарного знака Роспатентом, как федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности. Вторым условием обозначены случаи, прописанные международным договором Российской Федерации.

Следует обратить внимание на тот факт, что комментируемая статья не рассматривает принцип взаимности в качестве основания для признания иностранных товарных знаков имеющими силу на территории Российской Федерации. Это возможно только в соответствии с международными договорами Российской Федерации.

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

[2] О внесении изменений в часть четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации : Федеральный закон от 28 июня 2022 г. № 193-ФЗ // СЗ РФ. – 2022. – № 27. – Ст. 4594.

Исключительное право на товарный знак признается и охраняется при условии государственной регистрации товарного знака, благодаря которой Роспатент передает соответствующее подтверждение (см. коммент. к ст. 1481 ГК РФ).

Наряду с товарными знаками, охраняемыми в силу регистрации федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, в Российской Федерации действуют и охраняются исключительные права на товарные знаки в соответствии с Парижской конвенцией об охране промышленной собственности 1883 года[1] (общеизвестные товарные знаки) и Мадридским соглашением о международной регистрации знаков 1891 года[2] (см. коммент. к ст. 1495 ГК РФ).

Статья 1480. Государственная регистрация товарного знака

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье дается толкование востребованности государственной регистрации товарных знаков для возникновения исключительного права на них.

Законодательно закреплено правило, согласно которому государственная регистрация товарного знака проводится Роспатентом в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (Государственный реестр товарных знаков).

Комментируемая статья вмещает отсылку к ст. 1503 и 1505 ГК РФ, в соответствии с которыми согласовывается построение государственной регистрации товарных знаков (см. коммент. ст. 1503 ГК РФ) и внесения изменений в Государственный реестр товарных знаков и в подтверждение на товарный знак (см. коммент. ст. 1505 ГК РФ).

Основанием для начала административной процедуры приема и регистрации прошения является препровождение прошения в Роспатент, в котором проводится прием, регистрация и экспертиза заявок на государственную регистрацию товарного знака. Собственно, с этого времени товарный знак становится объектом правовой охраны.

Требования к документам, содержащимся в заявке на государственную регистрацию товарного знака и прилагаемым к ней документам и их форм утверждены приказом Минэкономразвития России

[1] Конвенция по охране промышленной собственности (Заключена в Париже 20.03.1883) (ред. от 02.10.1979) // Вестник ВАС РФ. – 1996. – № 2.

[2] URL: https://rospatent.gov.ru/ru/documents/ madridskoe-soglashenie-o-mezhdunarodnoy-registracii-znakov-ot-14-aprelya-1891-g (дата обращения: 04.08.2024).

от 20 июля 2015 г. № 482[1], а Административный регламент предоставления Роспатентом государственной услуги по государственной регистрации товарного знака и выдаче свидетельств на него — приказом от 20 июля 2015 г. № 483[2].

Дата подачи прошения служит лишь моментом отсчета периода действия исключительного права и определяет согласно п. 1 ст. 1494 ГК РФ дату приоритета (в частности, в целях применения п. 6 ст. 1483 ГК РФ) (п. 155 постановления Пленума ВС РФ № 10[3]).

Статья 1481. Свидетельство на товарный знак

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи согласовывается, что на товарный знак, который зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков, выдается свидетельство на этот товарный знак.

Форма свидетельства на товарный знак и описание отраженных в нем сведений устанавливаются приказом Минэкономразвития России от 20 июля 2015 г. № 482.

2. В п. 2 комментируемой статьи дается толкование значения свидетельства на товарный знак, которое состоит в том, что оно удостоверяет приоритет товарного знака (см. коммент. к ст. 1495 ГК РФ) и исключительное право на него по поводу товаров, которые перечислены в подтверждении.

Исключительное право на товарный знак по поводу товаров, указанных в подтверждении, подтверждено в ст. 1484 ГК РФ (см. коммент. к ней).

Приоритет товарного знака может быть вскрыт по дате подачи первого прошения на товарный знак в государстве-участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности (конвенционный приоритет), если заявка на товарный знак подана в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности в течение шести месяцев с указанной даты.

---

[1] URL: https://base.garant.ru/71166768/ (дата обращения: 06.10.2022).

[2] Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по государственной регистрации товарного знака, знака обслуживания, коллективного знака и выдаче свидетельств на товарный знак, знак обслуживания, коллективный знак, их дубликатов : приказ Минэкономразвития России от 20 июля 2015 г. № 483 (ред. от 07.06.2017) // ГАРАНТ.РУ : [сетевое издание]. – URL: https://base.garant.ru/71173902/ (дата обращения: 06.10.2022).

[3] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Приоритет товарного знака, помещенного на экспонатах официальных или официально признанных международных выставок, организованных на территории одного из государств-участников Парижской конвенции по охране промышленной собственности, может устанавливаться по дате начала открытого показа экспоната на выставке (выставочный приоритет), если заявка на товарный знак подана в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности в течение шести месяцев с указанной даты.

Заявитель, желающий воспользоваться правом конвенционного или выставочного приоритета, обременен указать это при подаче прошения на товарный знак или в течение двух месяцев со дня ее подачи в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности и приложить необходимые документы, подтверждающие правомерность такого требования, либо представить эти документы в указанный федеральный орган в течение трех месяцев со дня подачи заявки.

Приоритет товарного знака может устанавливаться по дате международной регистрации товарного знака в соответствии с международными договорами Российской Федерации.

Никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения по поводу товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в итоге такого использования возникнет вероятность смешения.

Действия лица, связанные с регистрацией в качестве товарного знака обозначения, включающего в себя сильный элемент товарного знака иного лица, если этот элемент обладает широкой известностью и высокой степенью узнаваемости потребителями, признаны судом недобросовестными.

Не подлежит удовлетворению возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку другого лица в ситуации, если оно подано исключительно с намерением причинить вред этому лицу и лишить его права на товарный знак (п. 7, 8 обзора судебной практики по делам, связанным с оценкой действий правообладателей товарных знаков[1]).

[1] Обзор судебной практики по делам, связанным с оценкой действий правообладателей товарных знаков (утв. Президиумом ВС РФ 15 ноября 2023 г.) // Верховный Суд Российской Федерации: [официальный сайт]. – URL: https://www.vsrf.ru/documents/all/33140/ (дата обращения: 06.10.2022).

Статья 1482. Виды товарных знаков

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлено, что в качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы:

– словесные — в свое время пользовались популярностью у населения конфеты «Раковые шейки», это и есть словесный вид товарного знака. К словесным обозначениям относятся слова, сочетания букв, имеющие словесный характер, словосочетания, предложения, другие единицы языка, а также их сочетания;

– изобразительные — с изображением какого-то значка, например, на фасаде здания Кировского завода имеется шестеренка, а в ней сочетание букв «К» и «З». Это не что иное, как изображение товарного знака завода. К изобразительным обозначениям относятся также изображения живых существ, предметов, природных и других объектов, а также фигуры любых форм, композиции линий, пятен, разнообразных фигур на плоскости;

– объемные — это не просто рисунок, а изображение в объеме, трехмерные объекты, фигуры и комбинации линий, фигур.

Согласно пункта 32 Правил составления, подачи и рассмотрения документов, считаемых основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, утвержденных приказом Минэкономразвития России от 20 июля 2015 г. № 482[1] к объемным обозначениям относятся трехмерные объекты, фигуры и комбинации линий и фигур в пространственном расположении, которые могут представлять собой форму товара или его части, форму упаковки товара, форму, не связанную с товаром. Если на регистрацию в качестве товарного знака заявлено объемное (трехмерное) обозначение, то приводится одно изображение общего вида такого обозначения (схематическое, фотографическое или выполненное в графическом редакторе операционных систем в электронно-цифровой форме);

– другие обозначения или их комбинации. К комбинированным обозначениям относятся комбинации элементов разного вида, изобразительных, словесных, объемных и т. д. К другим обозначениям относятся звуковые, световые и иные обозначения.

[1] URL: https://base.garant.ru/71166768/ (дата обращения: 06.10.2022).

Согласно пункта 32 вышеназванных Правил, утвержденных приказом Минэкономразвития России от 20 июля 2015 г. № 482 к другим обозначениям относятся звуковые, световые, изменяющиеся, голографические, осязательные, позиционные, обонятельные, вкусовые, обозначения, состоящие исключительно из одного или нескольких цветов.

2. В пункте 2 комментируемой статьи дается конкретизирование о том, что товарный знак может быть зарегистрирован в любом цвете или цветовом сочетании.

Изменение цветов элементов, составляющих знак, может в корне поменять впечатление от знака и его вид. Так, одно и то же изображение в виде разновеликих вертикальных штрихов над горизонталью, выполненное зеленым цветом, будет представлять весеннюю траву, а выполненное алым цветом — языки пламени.

Вообще, выбор цветовой гаммы знака является сложным этапом в разработке обозначения. Заявители часто задают вопрос, в какой именно цветовой гамме подавать на регистрацию обозначение. Однозначного ответа на этот вопрос нет: на практике встречается подача в черно-белой гамме с последующим использованием как черно-белого, так и цветного вариантов, а также подача всех вариантов цветовой гаммы, в зависимости от сфер применения знака.

Статья 1483. Основания для отказа в государственной регистрации товарного знака

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи приведено описание обозначений, не регистрируемых ввиду их неспособности выполнять функции товарных знаков, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов:

– которые объединены во всеобщее употребление для обозначения товаров недвусмысленного вида (например, шифер, нейлон, но-шпа, термос и др.);

– считаемых общепринятыми символами и терминами (например, изображения чаши со змеей для фармацевтической промышленности);

– характеризующих товары, в т. ч. указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта (например, «супер», “*Natural”* и др.);

– представляющих собой форму товаров, которая формируется единственно или главным образом свойством либо назначением товаров.

Названные элементы могут быть объединены в товарный знак в качестве неохраняемых элементов, при условии, если они в нем не доминируют.

2. В пункте 1.1. комментируемой статьи приведено описание обозначений, по поводу которых нельзя применять положения п. 1 комментируемой статьи.

В число таких обозначений, в частности, вошли получившие различительную способность в итоге их использования и состоящие лишь из элементов, указанных в подп. 1–4 п. 1 комментируемой статьи и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

3. В пункте 2 комментируемой статьи введен законодательный запрет проводить государственную регистрацию в качестве товарных обозначений, относящихся к объектам, не подлежащим правовой охране в соответствии со ст. 1231.1 ГК РФ, или сходными с ними до степени смешения.

Речь идет о государственных символах и знаках (флагах, гербах, орденах, денежных знаках и тому подобное); сокращенных или полных наименованиях международных и межправительственных организаций, их флагах, гербах, других символах и знаках; официальных контрольных, гарантийных или пробирных клеймах, печатях, наградах и прочих знаках отличия.

Такие элементы могут быть объединены в товарный знак как неохраняемые элементы, если на это имеется согласие соответствующего компетентного органа.

4. В пункте 3 комментируемой статьи введен законодательный запрет проводить государственную регистрацию обозначений, которые представляют собой или содержат элементы:

– являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя или места производства (например, ложные сообщения о качестве или свойстве товара и др.);

– противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали (например, оскорбительные надписи, расистские призывы и др.).

В обоих вышеперечисленных случаях препятствием к регистрации товарного знака может стать как его общая композиция, так и включение в товарный знак отдельных ложных или противоречащих общественным интересам, принципам гуманности и морали элементов.

Согласно п. 2.2. информационной справки, подготовленной по результатам анализа и обобщения судебной практики Суда по интеллектуальным правам в качестве суда первой и кассационной инстанций с учетом практики ВС РФ по вопросам, возникающим при применении положений п. 1 и 3 ст. 1483 ГК РФ, «оценка обозначения на соответствие требованиям подп. 1 п. 3 ст. 1483 ГК РФ производится исходя из понимания этого обозначения средними потребителями — адресатами товаров, для индивидуализации которых испрашивается правовая охрана обозначения, по поводу конкретных товаров (услуг). Обозначения, указывающие на не присущее конкретному товару свойство, которое средним потребителем не может быть воспринято как правдоподобное, ложными в смысле подпункта подп. 1 п. 3 ст. 1483 ГК РФ не являются»[1].

Согласно пункта 37 Правил составления, подачи и рассмотрения документов, считаемых основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, утвержденных приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 № 482[2] при рассмотрении вопроса о противоречии заявленного обозначения общественным интересам, принципам гуманности и морали учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности, неэтично примененная национальная и (или) государственная символика (гербы, флаги, эмблемы), антигосударственные лозунги, слова и изображения не-пристойного содержания, призывы антигуманного характера, оскорбляющие человеческое достоинство, религиозные чувства верующих, слова, написание которых нарушает правила орфографии.

[1] Информационная справка, подготовленная по результатам обобщения судебной практики Суда по интеллектуальным правам в качестве суда кассационной инстанции с учетом практики Конституционного Суда Российской Федерации и Верховного Суда Российской Федерации по некоторых вопросам, возникающим при взыскании компенсации за нарушение авторских и смежных прав (утв. постановлением президиума Суда по интеллектуальным правам от 5 апреля 2017 г. № СП-23/10) // СПС «КонсультантПлюс». – URL: https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=SIP&n=32197#mMvAEpUMauDRSzoy (дата обращения: 04.08.2024). – Документ опубликован не был.

[2] URL: https://base.garant.ru/71166768/ (дата обращения: 06.10.2022).

5. В пункте 4 комментируемой статьи введен запрет проводить государственную регистрацию на обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с официальными наименованиями и изображениями особо ценных объектов культурного наследия народов Российской Федерации либо объектов всемирного культурного или природного наследия, а также с изображениями культурных ценностей, находящихся на хранении в коллекциях, собраниях и фондах, если регистрацию испрашивают на имя лиц, не считаемых их собственниками, не получая разрешение от собственников или лиц, уполномоченных собственниками, на регистрацию таких обозначений в качестве товарных знаков.

В статье 3 Федерального закона от 25 июня 2002 г. № 73-ФЗ «Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации»[1] дается понятие объектов культурного наследия, к которым относятся объекты недвижимого имущества (не исключая объекты археологического наследия) и иные объекты с исторически связанными с ними территориями, творениями живописи, скульптуры, декоративно-прикладного искусства, объектами науки и техники и иными предметами материальной культуры, возникшие в итоге исторических событий, представляющие собой ценность с точки зрения истории, археологии, архитектуры, градостроительства, искусства, науки и техники, эстетики, этнологии или антропологии, социальной культуры и являющиеся подтверждением эпох и цивилизаций, подлинными источниками информации о зарождении и развитии культуры.

6. В пункте 5 комментируемой статьи введен запрет проводить государственную регистрацию на обозначения, по поводу которых согласно международному договору Российской Федерации не одобряется государственная регистрация в качестве товарных знаков, представляющих собой или содержащих элементы, которые охраняются в одном из государств-участников этого международного договора в качестве обозначений, позволяющих идентифицировать вина или спиртные напитки как происходящие с его территории (производимые в границах географического объекта этого государства) и имеющие особое качество, репутацию или другие характеристики, которые главным

[1] Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации : Федеральный закон от 25 июня 2002 г. № 73-ФЗ (ред. от 26.12.2024) // СЗ РФ. – 2002. – № 26. – Ст. 2519.

образом определяются их происхождением, если товарный знак предназначен для обозначения вин или спиртных напитков, не происходящих с территории данного географического объекта.

Перечисленные в п. 1–5 комментируемой статьи абсолютные основания для отказа в регистрации направлены на защиту общедоступных интересов.

7. В пункте 6 комментируемой статьи закреплено правило, согласно которому не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения:

– с товарными знаками других лиц, заявленными на регистрацию (см. коммент. к ст. 1492 ГК РФ) по поводу однородных товаров и имеющими более ранний приоритет, если заявка на государственную регистрацию товарного знака не отозвана или не признана отозванной или по ней не принято решение об отказе в государственной регистрации;

– товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, в т. ч. в соответствии с международным договором Российской Федерации, по поводу однородных товаров и имеющими более ранний приоритет;

– товарными знаками других лиц, признанными в установленном настоящим Кодексом порядке общеизвестными в Российской Федерации товарными знаками, по поводу однородных товаров с даты более ранней, чем приоритет заявленного обозначения.

В качестве исключения одобряется только с согласия правообладателя при условии, что такая регистрация не может явиться причиной введения в заблуждение потребителя регистрация в качестве товарного знака по поводу однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с каким-либо из товарных знаков, указанных в подп. 1 и 2 п. 6 комментируемой статьи. Подобное согласие впоследствии правообладатель отозвать не может.

Перечисленные исключения не применяются по поводу обозначений, сходных до степени смешения с коллективными знаками.

При выявлении сходства до степени смешения используемого ответчиком обозначения с товарным знаком истца учитывается общее впечатление, которое производят эти обозначение и товарный знак (не исключая неохраняемые элементы) в целом на среднего потребителя соответствующих товаров или услуг (п. 37 обзора

судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав[1]).

8. В пункте 7 комментируемой статьи приводится описание обозначений, которые не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков.

Речь в данном случае идет об обозначениях:

– включающих, воспроизводящих или имитирующих охраняемые географические указания или наименования мест происхождения товаров;

– заявленных на регистрацию в качестве таковых до даты приоритета товарного знака, по поводу однородных товаров, за исключением случая, если подобное обозначение включено как неохраняемый элемент в товарный знак, регистрируемый на имя лица, имеющего право использования таких географического указания или наименования места происхождения товара;

– включающих, воспроизводящих или имитирующих охраняемые географические указания или наименования мест происхождения товаров;

– заявленные на регистрацию в качестве таковых до даты приоритета товарного знака, по поводу неоднородных товаров, если использование этого товарного знака по поводу указанных товаров будет ассоциироваться у потребителей с такими географическим указанием или наименованием места происхождения товара и может ущемить законные интересы обладателя исключительного права на такие географическое указание или наименование места происхождения товара.

Например, правом на включение в товарный знак наименований типа «петербургский», «сибирский», «тульский» и т. п. обладают лишь заявители, расположенные в данном населенном пункте или местности.

9. В пункте 8 комментируемой статьи по поводу однородных товаров введен законодательный запрет на регистрацию в качестве товарных знаков обозначений, тождественных или сходных до степени смешения с охраняемым в Российской Федерации фирменным наименованием или коммерческим обозначением (их отдельными элементами) либо с наименованием селекционного достижения, прошедшего регистрацию в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений, права на которые в Российской Федерации

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2015. – № 11.

возникли у иных лиц ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

10. В пункте 9 комментируемой статьи введено описание обозначений, не регистрируемых ввиду их неспособности выполнять функции товарных знаков, тождественных:

– названию известного в Российской Федерации на дату подачи прошения на государственную регистрацию товарного знака (ст. 1492 ГК РФ) творения науки, литературы или искусства, персонажу или цитате из такого творения, произведению искусства или его фрагменту, не получая разрешение от правообладателя, если права на соответствующее произведение возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака;

– имени (ст. 19 ГК РФ), псевдониму (п. 1 ст. 1265, подп. 3 п. 1 ст. 1365 ГК РФ) или производному от них обозначению, портрету или факсимиле известного в Российской Федерации на дату подачи прошения лица, не получая разрешение от этого лица или его наследника;

– промышленному образцу, знаку соответствия, права на которые возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

Следует отметить, что элементы неохраняемых произведений, в т. ч. тех, срок которых истек, могут использоваться беспрепятственно.

Положения п. 9 комментируемой статьи применяются также по поводу обозначений, сходных до степени смешения с указанными в нем объектами.

Таким образом, в п. 6–9 комментируемой статьи перечисляются относительные основания для отказа в регистрации, направленные на защиту частных интересов.

11. Пункт 10 комментируемой статьи запрещает регистрировать в качестве товарных знаков по поводу однородных товаров обозначения, элементами которых являются охраняемые средства индивидуализации других лиц, сходные с ними до степени смешения обозначения, а также объекты, названные в п. 9 комментируемой статьи, т. е. обозначений, не регистрируемых ввиду их неспособности выполнять функции товарных знаков.

Государственная регистрация в качестве товарных знаков таких обозначений допустима лишь при наличии соответствующего согласия, прописанного п. 6 и подп.1 и 2 п. комментируемой статьи.

12. В пункте 11 комментируемой статьи императивно установлено, что по всем основаниям, перечисленным в комментируемой

статье, товарным знакам, зарегистрированным в соответствии с международными договорами Российской Федерации, правовая охрана не предоставляется.

Согласно пункта 2.1. информационной справки, подготовленной по результатам анализа и обобщения судебной практики Суда по интеллектуальным правам в качестве суда первой и кассационной инстанций с учетом практики Верховного Суда Российской Федерации по вопросам, возникающим при применении положений п. 1 и 3 ст. 1483 ГК РФ «для вывода о возможности введения потребителей в заблуждение относительно изготовителя товара в связи с тем, что конкретное обозначение ранее использовалось иным лицом, необходимо наличие доказательств, подтверждающих возникновение (и сохранение) у потребителей стойкой ассоциативной связи между конкретным обозначением, использовавшимся на товарах, и предшествующим производителем этих товаров (подп.1 п. 3 ст. 1483 ГК РФ)»[1].

2. Использование товарного знака и распоряжение исключительным правом на товарный знак

Статья 1484. Исключительное право на товарный знак

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи устанавливается значение исключительного права на товарный знак, под которым понимается абсолютное имущественное право, возникающее благодаря государственной регистрации и включающее комплекс прав разрешительного и запретительного характера.

Это гарантирование основано на том, что лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в т. ч. способами, указанными в пункте 2 комментируемой статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

[1] URL: https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=SIP&n=32197#mMvAEpUMauDRSzoy (дата обращения: 04.08.2024).

2. Пункт 2 комментируемой статьи согласовывает, что исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, по поводу которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака:

– на товарах, в т. ч. на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже (т. е. предпринимаются любые конкретные действия, направленные на реализацию товара, на котором использован товарный знак, однако при этом сама реализация отсутствует), продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;

– при выполнении работ, оказании услуг;

– на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот (т. е. использование товарного знака любым не противоречащим закону способом);

– в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;

– в сети «Интернет», в т. ч. в доменном имени и при других способах адресации.

Под доменным именем понимается любое слово, зарегистрированное в качестве адреса компьютера в Интернете. Доменные имена заменяют цифровые адреса, которые присваиваются любому компьютеру пользователя интернета. По существу, их можно рассматривать как адреса доступа к информации, препровожденной владельцем адреса.

3. В пункте 3 комментируемой статьи особо подчеркивается, что никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения по поводу товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в итоге такого использования возникнет вероятность смешения.

Описание способов распоряжения исключительным правом на товарный знак не представляется исчерпывающим и относится на усмотрение правообладателя. Предоставляя заявившему свое письменное согласие на использование товарного знака, правообладатель правомерно распорядился принадлежащим ему исключительным правом, а вывод судов об обратном противоречит положениям п. 1

ст. 1233 и п. 1 ст. 1484 ГК РФ (определение Судебной коллегии по экономическим спорам ВС РФ от 5 апреля 2022 г. № 305-ЭС21-23755 по делу № А41-13514/2020[1]).

Способы использования товарного знака, входящие в состав исключительного права в силу положений п. 1 и 2 ст. 1484 ГК РФ, не ограничиваются лишь изготовлением товаров с размещением на них этого товарного знака.

Так, проработка товара в форме товарного знака (в т. ч. трехмерного товара, воплощающего двухмерный товарный знак) является способом использования товарного знака.

Исключительное право правообладателя охватывает в числе прочих распространение (в т. ч. предложение к продаже), а также ввоз на территорию Российской Федерации, хранение или перевозку с целью введения в гражданский оборот на территории Российской Федерации товара, в котором (а равно на этикетках, упаковке, документации которого) проявлен товарный знак.

Вместе с тем такие действия, как приобретение товара, в котором проявлен товарный знак, независимо от цели приобретения, а равно хранение или перевозка такого товара без цели введения в гражданский оборот на территории Российской Федерации, не нарушают исключительное право правообладателя.

Изготовление, хранение, перевозка товара третьим лицом по договору с правообладателем являются способами осуществления исключительного права самим правообладателем (п. 156 постановления Пленума ВС РФ № 10[2]).

Статья 1485. Знак охраны товарного знака

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье дается толкование права правообладателя использовать знак охраны товарного знака, в целях сообщения о своем исключительном праве на товарный знак.

Знак охраны, как правило, размещается рядом с товарным знаком и состоит из латинской буквы "*R*" или латинской буквы "*R*" в окружности ® либо словесного обозначения «товарный знак» или

[1] Определение Судебной коллегии по экономическим спорам ВС РФ от 5 апреля 2022 г. № 305-ЭС21-23755 по делу № А41-13514/2020 // ГАРАНТ.РУ : [сетевое издание]. – URL: https://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/404338086/ (дата обращения: 06.10.2022).

[2] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

«зарегистрированный товарный знак» и указывает на то, что применяемое обозначение является товарным знаком, охраняемым на территории Российской Федерации.

Латинская буква "*R*" — это аббревиатура английского слова "*regis-tered*", т. е. зарегистрировано. Таким образом, правообладатель предупреждает о наличии прошедшего регистрацию права на препровожденное обозначение.

Необходимо отметить, что использование знака охраны товарного знака является правом, но не обремененностью правообладателя. Отсутствие знака охраны товарного знака не лишает товарный знак правовой охраны, а его правообладателя — соответствующих прав. Знак охраны товарного знака свидетельствует лишь о том, что проставившее этот знак лицо считает себя владельцем прав на товарный знак. Подтверждением наличия у лица исключительного права на товарный знак является не знак охраны, а подтверждение о государственной регистрации товарного знака.

Статья 1486. Последствия неиспользования товарного знака

КОММЕНТАРИЙ

1. В абзаце 1 п. 1 комментируемой статьи установлено основание досрочного прекращения правовой охраны товарного знака. Таким основанием выступит неиспользование товарного знака непрерывно в течение трех лет.

Прекращение правовой охраны может касаться как всех товаров, так и или части товаров, для индивидуализации которых товарный знак регистрировался.

В абзаце 2 п. 1 комментируемой статьи указано, что любое заинтересованное лицо направляет правообладателю предложение:

– обратиться в Роспатент с просьбой об отказе от права на неиспользуемый им товарный знак;

– заключить с ним договор об отдаче исключительного права на товарный знак по поводу всех товаров или части товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован.

Заинтересованным лицом считают лицо, которое предполагает, что правообладатель не применяет товарный знак по поводу всех товаров или части товаров, для индивидуализации которых он зарегистрирован.

Предложение заинтересованного лица должно быть направлено не только правообладателю, а также по адресу, указанному в Государственном реестре товарных знаков или в соответствующем реестре, прописанном международным договором Российской Федерации.

Предложение заинтересованного лица должно быть направлено также по всем адресам, указанным в Государственном реестре товарных знаков или в соответствующем реестре, прописанном международным договором Российской Федерации (п. 1 ст. 1486 ГК РФ).

Направление предложения по данным адресам свидетельствует о соблюдении досудебного порядка урегулирования спора, прописанного ст. 1486 ГК РФ, даже в ситуации их фактической недостоверности (п. 2 ст. 51, п. 1 ст. 1232 ГК РФ).

Несоблюдением данного порядка является направление заинтересованным лицом предложения только в один из адресов, указанных п. 1 ст. 1486 ГК РФ; в адрес, не указанный в Едином государственном реестре юридических лиц или в Государственном реестре товарных знаков; по электронной почте, а не по почтовому адресу правообладателя; до истечения трех лет с даты государственной регистрации товарного знака (п. 30 постановления Пленума ВС РФ от 22 июня 2021 г. № 18 «О некоторых вопросах досудебного урегулирования споров, рассматриваемых в порядке гражданского и арбитражного судопроизводства»[1]).

В абзаце 3 п. 1 комментируемой статьи определен срок, по истечении которого разрешается инициировать предложение заинтересованного лица. Подобное предложение можно направить правообладателю не ранее чем по истечении трех лет с даты государственной регистрации товарного знака.

В абзаце 4 п. 1 комментируемой статьи гарантированы последствия бездействия правообладателя по поводу предложения заинтересованного лица.

Так, заинтересованное лицо вправе обратиться в суд с исковым прошением о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака вследствие его неиспользования, если:

[1] О некоторых вопросах досудебного урегулирования споров, рассматриваемых в порядке гражданского и арбитражного судопроизводства : постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 22 июня 2021 г. № 18 // Бюллетень ВС РФ. – 2021. – № 8.

– в течение двух месяцев со дня направления предложения заинтересованного лица правообладатель не подаст просьбу об отказе от права на товарный знак и не заключит с ним договор об отдаче исключительного права на товарный знак;

– обратиться в суд с иском заинтересованное лицо может в течение 30 дней по истечении, указанных двух месяцев бездействия правообладателя.

В абзаце 5 п. 1 комментируемой статьи гарантирована возможность повторного обращения заинтересованного лица с новым предложением к правообладателю товарного знака, но не ранее чем по истечении трех месяцев со дня направления предыдущего предложения.

В абзаце 6 п. 1 комментируемой статьи установлено, что суд принимает решение о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака вследствие его неиспользования правообладателем по поводу соответствующих товаров, для индивидуализации которых такой товарный знак зарегистрирован, в течение трех лет, непосредственно предшествующих дню направления правообладателю предложения заинтересованного лица.

В абзаце 7 п. 1 комментируемой статьи императивно указано, что прекращение правовой охраны товарного знака начинается с даты вступления в законную силу решения суда.

Смена правообладателя в ходе рассмотрения спора в суде не влечет востребованности направления нового предложения заинтересованного лица и изменения периода использования товарного знака, который подлежит оценке. Учитывается использование или неиспользование точного товарного знака любыми правообладателями в трехлетний период, предшествующий дате направления предложения заинтересованного лица, за которым последовало обращение в суд (п. 163 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

2. В пункте 2 комментируемой статьи введено понятие использования товарного знака, под которым понимается его использование:

– правообладателем или лицом, которому подобное право передано благодаря лицензионного договора в соответствии со ст. 1489 ГК РФ;

– другим лицом, осуществляющим использование товарного знака под контролем правообладателя;

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

– при условии, что подобное использование реализовывается в корреспонденции с п. 2 ст. 1484 ГК РФ.

Исключение составляют случаи, когда соответствующие действия не связаны непосредственно с введением товара в гражданский оборот, а также использование товарного знака с изменением его отдельных элементов, не меняющим существа товарного знака и не ограничивающим охрану, предоставленную товарному знаку.

3. В пункте 3 комментируемой статьи императивно указано, что бремя доказывания использования товарного знака лежит на правообладателе.

Правообладатель, аргументируя неиспользование товарного знака, вправе привести доказательства того, что товарный знак не был использован им по обстоятельствам, которые от него не зависели.

Препровожденные правообладателем аргументы суд примет во внимание, разрешая вопрос о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака.

4. В пункте 4 комментируемой статьи указано, что с прекращением правовой охраны товарного знака прекращается и исключительное право на него.

Положение пункта 2 ст. 1486 ГК РФ допускает существование незначительных различий между формой, в которой знак зарегистрирован, и формой, в которой он применяется, а также отличий от той формы, в которой знак был впервые зарегистрирован. При этом обязательным условием сохранения правовой охраны товарного знака является допущение его использования только с такими отличиями, которые не изменяют характерные черты товарного знака.

Анализ названного положения позволяет сделать вывод о том, что использование товарного знака в значительно измененном виде (вид алфавита, словесного элемента, наличие, добавление или изменение изобразительных и неохраняемых элементов), т. е. в виде, который меняет его существо, не представляется использованием товарного знака в смысле ст. 1486 ГК РФ (постановление Президиума Суда по интеллектуальным правам от 7 февраля 2022 г. № С01-2254/2021 по делу № СИП-1092/2020[1]).

[1] Постановление Президиума Суда по интеллектуальным правам от 7 февраля 2022 г. № С01-2254/2021 по делу № СИП-1092/2020 // ГАРАНТ.РУ : [сетевое издание]. – URL: https://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/403404250/ (дата обращения: 06.10.2022).

Статья 1487. Исчерпание исключительного права на товарный знак

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье дается толкование понятия исчерпания прав правообладателя на товарный знак и что не представляется нарушением исключительного права на товарный знак.

Сущность исчерпания прав правообладателя на товарный знак состоит в том, что правообладатель, дав согласие на введение в гражданский оборот на территории Российской Федерации товаров с использованием принадлежащего ему товарного знака, не может впоследствии запретить использование указанных товаров третьими лицами (например, при перепродаже товаров). Таким образом, согласие правообладателя на введение в гражданский оборот указанных объектов необходимо получить только один раз. Во всех последующих сделках этого делать не надо.

Товары, на которых товарный знак размещен самим правообладателем или с его согласия, ввезенные на территорию Российской Федерации не получая разрешение от правообладателя, могут быть изъяты из оборота и уничтожены в порядке применения последствий нарушения исключительного права на товарный знак лишь в ситуации их ненадлежащего качества и (или) для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей (постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 13 февраля 2018 г. № 8-П[1]).

Статья 1488. Договор об отчуждении исключительного права на товарный знак

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи устанавливается значение договора об отчуждении исключительного права на товарный знак., согласно этому гарантированию одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать в полном объеме принадлежащее ей исключительное право на соответствующий товарный знак по поводу

[1] Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 13 февраля 2018 г. № 8-П по делу о проверке конституционности положений пункта 4 статьи 1252, статьи 1487 и пунктов 1, 2 и 4 статьи 1515 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобой общества с ограниченной ответственностью «ПАГ» // Официальный интернет-портал правовой информации «Pravo.gov». – URL: http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001201802150012?rangeSize=1 (дата обращения: 06.10.2022).

всех товаров или по поводу части товаров, для индивидуализации которых он зарегистрирован, другой стороне — приобретателю исключительного права.

Договор об отчуждении исключительного права на товарный знак является двухсторонним, возмездным, реальным («передает свое исключительное право») или консенсуальным (обязуется передать).

Сторонами договора являются: с одной стороны — правообладатель, с другой стороны — приобретатель исключительного права.

Правоотношения, возникающие между правообладателем и приобретателем исключительных прав на товарный знак, являются обязательственными, а между приобретателем и всеми иными лицами, за исключением лицензиатов по ранее выданным лицензиям, — абсолютными.

Предметом договора выступают исключительное право на соответствующий товарный знак по поводу всех товаров или по поводу части товаров, для индивидуализации которых он зарегистрирован, которое правообладатель переуступает приобретателю.

Срок договора ослаблен пределами сроков действия исключительного права на соответствующий товарный знак, установленных законом.

Цена договора формируется соглашением сторон. При отсутствии в договоре условия о размере поощрения или порядке его гарантирования договор считается незаключенным. При этом правила гарантирования цены, прописанные п. 3 ст. 424 ГК РФ, не применяются.

Любой договор об отчуждении исключительного права на товарный знак должен быть заключен в письменной форме. В противном случае договор является недействительным, исключительное право считается не переданным.

Права и обремененности, вытекающие из гарантирования договора об отдаче исключительного права на товарный знак, характеризуются следующим:

– правообладатель передает или обязуется передать свое исключительное право на соответствующий товарный знак по поводу всех товаров или по поводу части товаров, для индивидуализации которых он зарегистрирован, другой стороне; следовательно, первоначальный владелец исключительного права на товарный знак полностью лишается права на его использование, распоряжения им, права по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам его использование;

– приобретатель исключительного права обременен принять в принятый договором срок и уплатить правообладателю прописанное договором поощрение, если договором не запланировано иное.

2. В пункте 2 комментируемой статьи содержится запрет на выделение исключительного права на товарный знак по договору, если оно может послужить основанием введения потребителя в заблуждение относительно товара, его изготовителя или места производства.

3. В пункте 3 комментируемой статьи согласовывается возможность отчуждения исключительного права на товарный знак, включающего, воспроизводящего или имитирующего географическое указание или наименование места происхождения товара, которому на территории Российской Федерации предоставляется правовая охрана (см. коммент. к подп. 1 п. 7 ст. 1483 ГК РФ).

Подобное выделение исключительного права возможно лишь при наличии у приобретателя исключительного права на подобное географическое указание или подобное наименование.

Пункт 2 ст. 1488 ГК РФ не требует доказывания введения потребителя в заблуждение в качестве уже свершившегося факта и охранительная функция данной нормы направлена именно на пресечение введения потребителя в заблуждение (определение Судебной коллегии по экономическим спорам ВС РФ от 10 февраля 2017 г.[1]).

Статья 1489. Лицензионный договор о предоставлении права использования товарного знака

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи устанавливается значение лицензионного (от лат. *licentia* — дозволение) договора о предоставлении права использования товарного знака, в соответствии с которым обладатель исключительного права на товарный знак предоставляет или обязуется предоставить другой стороне право использования товарного знака в гарантированных договором пределах с установкой или без указания территории, на которой одобряется использование, по поводу всех или части товаров, для которых он зарегистрирован.

Лицензионный договор о предоставлении права использования товарного знака является двухсторонним, реальным («предоставляет

[1] Определение Судебной коллегии по экономическим спорам ВС РФ от 10 февраля 2017 г. № 305-ЭС15-4129 по делу № А40-48196/2013 // ГАРАНТ.РУ : [сетевое издание]. – URL: https://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/71509452/ (дата обращения: 06.10.2022).

право использования товарного знака») или консенсуальным (обязуется предоставить). Лицензионные договоры являются возмездными, за исключением случаев приобретения исключительных прав без цели коммерческого использования и без права предоставления другим лицам.

Сторонами договора являются: с одной стороны — лицензиар (обладатель исключительного права на товарный знак), с другой стороны — лицензиат.

Предметом лицензионного договора о предоставлении товарного знака является право использования товарного знака.

Срок, на который заключается лицензионный договор, не может превышать срок действия исключительного права на соответствующий товарный знак.

В ситуации, когда в лицензионном договоре о предоставлении права использования товарного знака срок его действия не гарантирован, договор считается заключенным на пять лет, если настоящим Кодексом не запланировано иное.

Что касается территории, на которой одобряется использование товарного знака, то она может быть указана в лицензионном договоре о предоставлении права использования объекта смежных прав, применительно к недвусмысленной сфере предпринимательской деятельности. Если территория, на которой одобряется использование товарного знака, в договоре не указана, лицензиат вправе осуществлять их использование на всей территории Российской Федерации.

Цена договора формулируется соглашением сторон. При отсутствии в лицензионном договоре условия о размере поощрения или порядке его гарантирования договор считается незаключенным. При этом правила гарантирования цены, прописанные п. 3 ст. 424 ГК РФ, не применяются.

Лицензионный договор о предоставлении права использования товарного знака заключается письменной форме, если настоящим Кодексом не запланировано иное. В основном, установленному ст. 1235 ГК РФ, несоблюдение письменной формы влечет недействительность лицензионного договора.

Права и обремененности, вытекающие из гарантирования лицензионного договора о предоставлении права использования товарного знака, характеризуются следующим:

– лицензиар обременен предоставить лицензиату право использования соответствующего товарного знака в установленных договором пределах;

– лицензиар вправе осуществлять контроль за соблюдением условия соответствия качества производимых или реализуемых им товаров, на которых лицензиат помещает лицензионный товарный знак;

– лицензиат обременен принять в принятый договором срок и уплатить лицензиару прописанное договором поощрение, если договором не запланировано иное.

– лицензиат может использовать переданный ему по лицензионному договору товарный знак только в пределах тех прав и теми способами, которые прописаны договором. Право использования товарного знака, прямо не представленное в лицензионном договоре, не считается предоставленным лицензиату;

– лицензиат обременен обеспечить соответствие качества производимых или реализуемых им товаров, на которых он помещает лицензионный товарный знак, требованиям к качеству, устанавливаемым лицензиаром;

– по требованиям, предъявляемым к лицензиату как изготовителю товаров, лицензиат и лицензиар несут солидарную обязательность.

2. В пункте 1.1. комментируемой статьи вводятся дополнительные к общим, прописанным п. 6 ст. 1235 ГК РФ, условия лицензионного договора, в которые включено описание товаров, по поводу которых предоставляется право использования товарного знака.

Это условие считается существенным, если его не согласовать, у лицензиара будет повод заявить о незаключенности договора при изменении его планов в будущем. Кроме того, будет утеряна возможность использовать товарный знак гарантированным способом, поскольку это было необходимо специально отмечать в договоре.

3. В пункте 2 комментируемой статьи гарантирована основная обремененность лицензиата, заключающаяся в обеспечении соответствия качества производимых или реализуемых им товаров, с отметкой лицензионного товарного знака, требованиям к качеству, которые согласовывает лицензиар.

Лицензиар может контролировать следование этому условию. По требованиям, предъявляемым к лицензиату как изготовителю товаров, лицензиат и лицензиар несут солидарную обязательность.

4. В пункте 3 комментируемой статьи закреплено правило, согласно которому вверение права использования товарного знака, включающего, воспроизводящего или имитирующего географическое указание или наименование места происхождения товара, которым на территории Российской Федерации предоставлена правовая охрана (подп. 1 п. 7 ст. 1483 ГК РФ), одобряется только при наличии у лицензиата исключительного права на подобное географическое указание или подобное наименование.

В качестве примера применения норм комментируемой статьи весьма показательно заключение Палаты по патентным спорам от 20.09.2022 г. (приложение к решению Роспатента от 21 октября 2022 г. по заявке № 2015738173):

«*Оспариваемый товарный знак зарегистрирован на имя правообладателя из Республики Адыгея, однако, свою деятельность это лицо там не осуществляет, право же на использование товарного знака по свидетельству № 623248 по лицензионному договору передано ООО „Дэнмакс", расположенному в Санкт-Петербурге, основной областью деятельности которого согласно сообщениям из Единого государственного реестра юридических лиц (далее — ЕГРЮЛ) как раз и является производство сыра, однако, это лицо не обладает подтверждением на право использования НМПТ „СЫР АДЫГЕЙСКИЙ", тем самым нарушается требование к лицензионным договорам, установленное п. 3 ст. 1489 Кодекса.*

Поскольку географическое указание „Адыгеи" в составе оспариваемого товарного знака не соответствует фактическому месту осуществления производства товара, товарный знак по свидетельству № 623248 является ложным»[1].

[1] Приложение к решению Роспатента от 21 октября 2022 г. по заявке № 2015738173 «О признании недействительным предоставления правовой охраны „ПРЕДАНЬЯ АДЫГЕ"» // ГАРАНТ.РУ : [сетевое издание]. – URL: https://base.garant.ru/78045293/ (дата обращения: 06.10.2022).

Статья 1490. Форма договора о распоряжении исключительным правом на товарный знак и государственная регистрация перехода исключительного права на товарный знак, залога исключительного права на товарный знак и предоставления права использования товарного знака

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи императивно установлена письменная форма для заключения договора об отдаче исключительного права на товарный знак, лицензионного договора, а также других договоров, с использованием которых реализуется распоряжение исключительным правом на товарный знак. Несоблюдение письменной формы влечет признание договора недействительным.

2. В пункте 2 комментируемой статьи императивно установлена обязательность государственной регистрации отчуждения и залога исключительного права на товарный знак, предоставления по договору права его использования, перехода исключительного права на товарный знак без договора.

Государственная регистрация указанных договоров производится в порядке, установленном ст. 1232 ГК РФ.

Приказом Минэкономразвития России от 30 сентября 2015 г. № 707[1] утвержден Административный регламент предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по государственной регистрации перехода исключительного права на товарный знак без договора. По условиям данного регламента просьбу о государственной регистрации перехода исключительного права подается лицом, в поддержку которого в ситуациях и по причинам, которые заданы законом, в том числе в порядке универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица) и при адресации взыскания на имущество правообладателя, одобряется переход исключительного права. Вести дела с Роспатентом заявитель вправе самостоятельно, или при помощи патентного поверенного, прошедшего регистрацию в Роспатенте, или при помощи иного представителя. Результатами предоставления государственной услуги являются:

[1] URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001201512280056 (дата обращения: 04.08.2023).

– государственная регистрация перехода исключительного права;

– включение сведений о случившейся регистрации в Государственный реестр товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации;

– выдача (направление) заявившему уведомления о госрегистрации перехода права;

– помещение сведений об осуществленной регистрации в соответствующем официальном бюллетене Роспатента «Товарные знаки, знаки обслуживания, географические указания и наименования мест происхождения товаров».

За регистрацию перехода исключительного права на товарный знак, знак обслуживания к другому лицу без договора взимается пошлина в размере 13 500 руб. + 11 500 руб. за каждый товарный знак, знак обслуживания свыше одного.

Статья 1491. Срок действия исключительного права на товарный знак

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи дается толкование порядка исчисления периода действия исключительного права на товарный знак, который составляет 10 лет.

Начало течения указанного периода относится к дате подачи прошения на государственную регистрацию товарного знака в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, либо к дате подачи первоначальной заявки, если товарный знак регистрируется по выделенной заявке.

2. В пункте 2 комментируемой статьи гарантирована возможность удлинения периода действия исключительного права на товарный знак неограниченное количество раз еще на 10 лет по заявлению правообладателя, поданному в течение последнего года действия этого права.

Форма заявлений и ходатайств, необходимых для осуществления юридически значимых действий по удлинению периода действия исключительного права на товарный знак, знак обслуживания,

коллективный знак, утверждена приказом Минэкономразвития России от 29 ноября 2021 г. № 714[1].

По особому ходатайству правообладателя ему может быть представлено 6 месяцев по истечении периода действия исключительного права на товарный знак для подачи указанного заявления.

Подача такого ходатайства проводится в соответствии с Административным регламентом предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по удлинению периода действия исключительного права на товарный знак, знак обслуживания, коллективный знак, одобренным приказом Роспатента от 1 ноября 2021 г. № 176[2].

Результатами административной процедуры в этом случае являются включение сведений об удлинении периода действия исключительного права на товарный знак в Государственный реестр товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации, публикация в регламентированном бюллетене «Товарные знаки, знаки обслуживания, географические указания и наименования мест происхождения товаров», выдача свидетельства с внесенными изменениями и выписки из Государственного реестра в форме электронного документа путем размещения на официальных сайтах, а в ситуации, если в заявлении испрашивается выдача свидетельства с внесенными изменениями в бумажной копии, - также их направления почтой заказным письмом (бандеролью) по адресу для переписки.

3. В пункте 3 комментируемой статьи уточняется, что запись об удлинении периода действия исключительного права на товарный знак вписывается Роспатентом в Государственный реестр товарных знаков и в подтверждение на товарный знак. Кроме того, сообщения об удлинении периода действия регистрации товарного знака публикуется

[1] Об утверждении форм заявлений и ходатайств, необходимых для осуществления юридически значимых действий по продлению срока действия исключительного права на товарный знак, знак обслуживания, коллективный знак, и признании утратившими силу приказа Минэкономразвития России от 30 сентября 2015 г. № 705 «Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по продлению срока действия исключительного права на товарный знак, знак обслуживания, коллективный знак» и внесенных в него изменений : приказ Министерства экономического развития Российской Федерации от 29 ноября 2021 г. № 714 (зарег. в Минюсте России 30.11.2021, № 66165) // ГАРАНТ.РУ : [сетевое издание]. – URL: https://base.garant.ru/403158467/ (дата обращения: 06.10.2022).

[2] СЗ РФ. – 2021. – № 43. – Ст. 7265.

в регламентированном бюллетене федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности «Товарные знаки, знаки обслуживания и наименования мест происхождения товаров».

3. Государственная регистрация товарного знака

Статья 1492. Заявка на товарный знак

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи дается толкование требования к подаче прошения на государственную регистрацию товарного знака, определен орган, в который нужно обращаться юридическим лицам или гражданам (заявителям) с заявкой на регистрацию товарного знака, в качестве которого упоминается федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Требования к документам, содержащимся в заявке на государственную регистрацию товарного знака, знака обслуживания, коллективного знака, и прилагаемым к ней документам и их форм утверждены приказом Минэкономразвития России от 20 июля 2015 г. № 482[1].

2. В пункте 2 комментируемой статьи согласовывается, что заявка на товарный знак принадлежит только к одному товарному знаку, т. е. каждый вариант обозначения должен оформляться как отдельная заявка на товарный знак.

3. В пункте 3 комментируемой статьи дается толкование содержания прошения на товарный знак, которое включает:

– просьбу о государственной регистрации обозначения в качестве товарного знака с установкой заявителя, его места жительства или места нахождения;

– заявляемое обозначение, в том числе по инициативе заявителя его трехмерную модель в электронной форме;

– описание товаров, по поводу которых испрашивается государственная регистрация товарного знака и которые сгруппированы по классам Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков;

– описание заявляемого обозначения.

[1] URL: https://base.garant.ru/71166768/ (дата обращения: 06.10.2022).

4. В пункте 4 комментируемой статьи установлено кто должен подписать подаваемое прошение на товарный знак, в основном ее подписывает заявитель, а в ситуации подачи прошения при помощи патентного поверенного или иного представителя — заявитель или его представитель, подающий заявку.

5. В пункте 5 комментируемой статьи гарантирован обязательный документ, который должен быть приложен к заявке на товарный знак, если заявка подается на коллективный знак. Таким документом назван устав коллективного знака (см. коммент. к ст. 1511 ГК РФ).

В уставе коллективного знака должно быть отражено:

– наименование объединения, которое уполномочено зарегистрировать коллективный знак на свое наименование (правообладателя);

– описание лиц, обладающих правом его использования;

– цель регистрации;

– описание и единые характеристики качества или иные общие характеристики товаров, которые будут обозначаться коллективным знаком;

– условия его использования;

– положения о порядке контроля за его использованием;

– положения об ответственности за нарушение устава.

6. В пункте 6 комментируемой статьи согласовывается обязательность подачи прошения на товарный знак на русском языке.

При этом, оговаривается, что прилагаемые к заявке документы, могут быть препровождены как на русском, так и на другом языке, в последнем случае обязателен их перевод на русский язык. Требование о предоставлении перевода должно быть выполнено в течение 2 месяцев со дня направления заявившему уведомления Роспатентом.

7. В пункте 7 комментируемой статьи определяется, что требования к документам, содержащимся в заявке на товарный знак и прилагаемым к ней (документы заявки), устанавливаются федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативно-правовое координирование в сфере интеллектуальной собственности.

Требования к документам, содержащимся в заявке на государственную регистрацию товарного знака, знака обслуживания, коллективного знака, и прилагаемым к ней документам и их форм

утверждены названным ранее приказом Минэкономразвития России от 20 июля 2015 г. № 482[1].

8. В пункте 8 комментируемой статьи согласовывается, что датой подачи прошения на товарный знак считается день поступления в Роспатент документов, прописанных подп. 1–3 п. 3 комментируемой статьи, в ситуации предоставления данных документов в разные дни, — день поступления последнего документа.

Статья 1493. Право ознакомления с документами заявки на товарный знак

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи дается толкование права любого лица знакомиться с документами прошения на товарный знак, которое возникает после подачи прошения на товарный знак в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Сообщения о поданных заявках на товарные знаки публикует Роспатент в регламентированном бюллетене «Товарные знаки, знаки обслуживания, географические указания и наименования мест происхождения товаров», утвержденном приказом Роспатента от 8 августа 2023 г. № 99[2].

Доводы о несоответствии заявленного обозначения требованиям ст. 1477 и 1483 ГК РФ может направить в Роспатент любое лицо. Срок для отправки подобного обращения ослаблен временем с даты публикации сведений о заявке до принятия решения о государственной регистрации товарного знака.

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлено, что порядок ознакомления с документами прошения и выдачи копий таких документов согласовывается Роспатентом.

[1] URL: https://base.garant.ru/71166768/ (дата обращения: 06.10.2022).

[2] Об утверждении Положения об официальном бюллетене "Товарные знаки, знаки обслуживания, географические указания и наименования мест происхождения товаров : приказ Роспатента от 8 августа 2023 г. № 99 // ГАРАНТ.РУ : [сетевое издание]. – URL: https://base.garant.ru/407960991/ (дата обращения: 06.10.2022).

На текущий момент времени данный порядок в целом толкуется приказами Минэкономразвития России от 27 августа 2015 г. № 607[1] и № 608[2].

Статья 1494. Приоритет товарного знака

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлено, что приоритет товарного знака согласовывается по дате подачи прошения на товарный знак в Роспатент.

2. В пункте 2 комментируемой статьи дается толкование приоритета выделенной заявки. Приоритет товарного знака по выделенной заявке (см. коммент. к п. 2 ст. 1502 ГК РФ) на основе другого прошения этого заявителя на то же обозначение (первоначальной заявки), согласовывается по дате подачи в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности первоначальной заявки, а при наличии права на более ранний приоритет по первоначальной заявке — по дате этого приоритета, если на дату подачи выделенного прошения первоначальная заявка не отозвана и не признана отозванной и выделенная заявка подана до принятия решения по первоначальной заявке.

Дата подачи прошения служит лишь моментом отсчета периода действия исключительного права и определяет согласно п. 1 ст. 1494 ГК РФ дату приоритета (в частности, в целях применения п. 6 ст. 1483 ГК РФ) (п. 155 постановления Пленума ВС РФ № 10[3]).

---

[1] Об утверждении Порядка ознакомления с документами заявки на государственную регистрацию товарного знака, знака обслуживания, коллективного знака и выдачи копий таких документов, формы ходатайства об ознакомлении с документами заявки на государственную регистрацию товарного знака, знака обслуживания, коллективного знака и выдаче копий таких документов : приказ Минэкономразвития России от 27 августа 2015 г. № 607 (зарег. в Минюсте России 21.09.2015, № 38943) (ред. от 20.10.2016) // ГАРАНТ.РУ : [сетевое издание]. – URL: https://base.garant.ru/71198330/ (дата обращения: 06.10.2022).

[2] Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по ознакомлению с документами заявки на государственную регистрацию товарного знака, знака обслуживания, коллективного знака и выдаче копий таких документов : приказ Минэкономразвития России от 27 августа 2015 г. № 608 (зарег. в Минюсте России 21.09.2015, № 38944) (ред. от 07.06.2017) // Там же. – URL: https://base.garant.ru/71198338/ (дата обращения: 06.10.2022).

[3] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Статья 1495. Конвенционный и выставочный приоритет товарного знака

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи устанавливается значение конвенционного приоритета, под которым понимается приоритет товарного знака, устанавливаемый по дате подачи первого прошения на товарный знак в государстве — участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности, если заявка на него была подана в Роспатент в течение шести месяцев с указанной даты.

Исходя из данного определения, суть конвенционного приоритета состоит в том, что заявка на товарный знак, поданная в единственной стране — участнице соглашения, обладает во всех других странах приоритетом (первенством) в течение недвусмысленного срока, исчисляемого с момента подачи прошения в первой стране.

Основой для положений комментируемой статьи послужили нормы Парижской конвенции об охране промышленной собственности 1883 года. Согласно ст. 4 Парижской конвенции «A. – (1) Любое лицо, надлежащим образом подавшее прошение на товарный знак в единственной из стран Союза, или правопреемник этого лица пользуется для подачи прошения в других странах правом приоритета в течение сроков, указанных ниже.

(2) Основанием для возникновения права приоритета признается всякая подача заявки, имеющая силу правильно оформленной национальной подачи прошения в соответствии с национальным законодательством каждой страны Союза или с двусторонними или многосторонними соглашениями, заключенными между странами Союза.

(3) Под правильно оформленной национальной подачей прошения следует понимать всякую подачу, которой достаточно для установления даты подачи прошения в соответствующей стране, какова бы ни была дальнейшая судьба этой заявки.

B. – Вследствие этого последующая подача прошения в единственной из прочих стран Союза до истечения этих сроков не может быть признана недействительной благодаря действиям, совершенным в этот промежуток времени, в частности, на основании другой подачи заявки, издания изобретения или его использования, выпуска в продажу экземпляров образца, применения знака, и эти действия не могут послужить основанием для возникновения какого-либо права третьих лиц или какого-либо права личного владения. Права, приобретенные

третьими лицами до дня первой заявки, которая служит основанием для права приоритета, сохраняются в соответствии с внутренним законодательством каждой страны Союза.

C. – (1) Упомянутые выше сроки приоритета составляют шесть месяцев для товарных знаков.

(2) Отсчет этих сроков начинается с даты подачи первой заявки; день подачи в срок не включается.

(3) Если последний день периода является по закону праздничным днем или днем, когда ведомство не открыто для приема заявок в той стране, где испрашивается охрана, срок продлевается до первого последующего рабочего дня.

(4) Первой заявкой, дата подачи которой служит днем отсчета периода приоритета, должна считаться последующая заявка на тот же объект, что и первая предшествующая заявка в смысле приведенного выше пункта (2), поданная в той же стране Союза, в ситуации, если эта предшествующая заявка на день подачи последующего прошения была взята обратно, оставлена без движения или отклонена, не будучи доступной для общедоступного ознакомления, а также при условии, что по поводу ее не продолжали существовать какие-либо права и она не послужила еще основанием для притязаний на право приоритета. Предшествующая заявка не может тогда служить основанием для притязаний на право приоритета.

D. – (1) Всякое лицо, желающее воспользоваться преимуществом приоритета благодаря предшествующей заявки, обременено подать просьбу с установкой даты подачи прошения и страны, где она произведена. Каждая страна согласовывает, не позднее какого момента должно быть подано подобное прошение.

(2) Эти указания должны приводиться в изданиях, выпускаемых компетентным учреждением, в частности в патентах и относящихся к ним описаниях»[1].

2. В пункте 2 комментируемой статьи устанавливается значение выставочного приоритета, под которым понимается приоритет товарного знака, помещенного на экспонатах официальных или официально признанных международных выставок, организованных на территории одного из государств-участников Парижской конвенции по охране промышленной собственности, устанавливаемый по дате начала открытого показа экспоната на выставке, если заявка на

[1] Вестник ВАС РФ. – 1996. – № 2.

товарный знак подана в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности в течение шести месяцев с указанной даты.

В соответствии со ст. 11 Парижской конвенции об охране промышленной собственности 1883 года «(1) Страны Союза предоставляют в соответствии со своим внутренним законодательством временную охрану патентоспособных изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, а также товарных знаков для продуктов, экспонируемых на официальных или официально признанных международных выставках, организованных на территории единственной из этих стран.

(2) Эта временная охрана не продлевает сроков, установленных в статье 4. Если позднее будет истребовано право приоритета, то компетентное учреждение каждой страны сможет исчислять срок с даты помещения продукта на выставку.

(3) Каждая страна может добиваться для доказательства идентичности экспонируемого предмета и даты помещения его на выставку такие документы, которые она сочтет необходимыми»[1].

3. В пункте 3 комментируемой статьи согласовывается обремененность заявителя, желающего воспользоваться правом конвенционного или выставочного приоритета, указать это при подаче прошения на товарный знак или в течение двух месяцев со дня ее подачи в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности и приложить необходимые документы, подтверждающие правомерность такого требования, либо представить эти документы в указанный федеральный орган в течение трех месяцев со дня подачи заявки.

4. В пункте 4 комментируемой статьи дополнительно оговаривается, что приоритет товарного знака может устанавливаться по дате международной регистрации товарного знака в соответствии с международными договорами Российской Федерации.

Статья 1496. Последствия совпадения дат приоритета товарных знаков

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи определяются последствия совпадения дат приоритета товарных знаков, в связи с чем

[1] Вестник ВАС РФ. – 1996. – № 2.

установлено правило, согласно которому, если прошения на тождественные товарные знаки по поводу совпадающих полностью или частично перечней товаров поданы разными заявителями и эти прошения имеют одну и ту же дату приоритета, заявленный товарный знак по поводу товаров, по которым названные перечни совпадают, может быть зарегистрирован только на имя одного из заявителей, определяемого соглашением между ними.

3. В пункте 2 комментируемой статьи установлено правило, согласно которому, если в ходе экспертизы установлено, что одним заявителем поданы прошения на тождественные знаки по поводу совпадающих полностью или частично перечней товаров и/или услуг и эти прошения имеют одну и ту же дату приоритета, заявитель уведомляется о востребованности сообщения о выборе заявки, по которой испрашивается госрегистрация по поводу товаров, по которым названные перечни совпадают. Законодателем дается толкование семимесячного срока, в течение которого заявители должны уведомить федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности о достигнутом соглашении о том, по какой из заявок испрашивается государственная регистрация товарного знака (для заявителей, указанных в п. 1 коммент. статьи) или о своем выборе (для заявителя, указанного в п. 2 коммент. статьи).

Законодатель отдельно обращает внимание, что, если в течение положенного периода в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности не поступит представленное сообщение или ходатайство об удлинении положенного срока, прошения на товарные знаки признаются отозванными на основании решения такого федерального органа.

Статья 1497. Экспертиза заявки на товарный знак и внесение изменений в документы заявки

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи согласовывается, что органом, проводящим экспертизу прошения на товарный знак, является федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Экспертиза прошения включает формальную экспертизу и экспертизу обозначения, заявленного в качестве товарного знака (заявленного обозначения).

В соответствии с правилами составления, подачи и рассмотрения документов, считаемых основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, одобренными приказом Минэкономразвития России от 20 июля 2015 г. № 482[1] до начала формальной экспертизы прошения проверяется уплата пошлин, установленных положением о патентных и иных пошлинах за совершение юридически значимых действий, одобренным постановлением Правительства Российской Федерации от 10 декабря 2008 г. № 941[2]. В соответствии с п. 2.1 положения о патентных пошлинах за регистрацию прошения на регистрацию товарного знака и принятия решения по заявке на товарный знак по результатам формальной экспертизы взимается пошлина в размере 4 000 + 1 000 рублей за каждый из классов Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков, для которых запрашивается регистрация, свыше одного знака.

В ходе проведения формальной экспертизы проверяется наличие указания в заявке сведений, прописанных п. 3 ст. 1492 ГК РФ, а также имени и места нахождения представителя заявителя при наличии такового и прилагаемых к заявке документов и их соответствие требованиям к документам заявки. Экспертиза заявленного обозначения проводится по заявке, принятой к рассмотрению в итоге формальной экспертизы.

2. В пункте 2 комментируемой статьи закрепляется право заявителя в период проведения экспертизы прошения на товарный знак до принятия по ней решения дополнять, уточнять или исправлять материалы заявки, в т. ч. путем подачи дополнительных материалов.

При этом, если в дополнительных материалах содержится описание товаров, не указанных в заявке на дату ее подачи, или существенно изменяется заявленное обозначение товарного знака, такие дополнительные материалы не принимаются к рассмотрению. Они могут быть оформлены и поданы заявителем в качестве самостоятельной заявки.

3. В пункте 3 комментируемой статьи имеется отсылка к ст. 1503 ГК РФ, регулирующей порядок государственной регистрации товарного знака (см. коммент. к указанной статье), и согласовывается, что

[1] URL: https://base.garant.ru/71166768/ (дата обращения: 06.10.2022).

[2] СЗ РФ. – 2008. – № 51. – Ст. 6170.

изменение в заявке на товарный знак сведений о заявителе, в т. ч. в ситуации передачи или перехода права на регистрацию товарного знака либо вследствие изменения наименования или имени заявителя, а также исправление в документах прошения очевидных и технических ошибок может быть внесено до государственной регистрации товарного знака или до принятия решения об отказе в его государственной регистрации.

4. В пункте 4 комментируемой статьи дается толкование порядка запроса Роспатентом дополнительных материалов у заявителя в период проведения экспертизы, если без них проведение экспертизы невозможно.

Законодателем гарантирован трехмесячный срок препровождения дополнительных материалов заявителем со дня направления соответствующего запроса или копий противопоставленных заявке материалов при условии, что данные копии были запрошены заявителем в течение двух месяцев со дня направления запроса Роспатентом.

Кроме того, устанавливаются последствия их непредставления. Так, если заявитель в указанный срок не представит запрашиваемые дополнительные материалы или ходатайство об удлинении положенного для их препровождения срока, заявка признается отозванной на основании решения федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Однако, по ходатайству заявителя принятый для препровождения дополнительных материалов срок может быть удлинен указанным федеральным органом, но не более чем на шесть месяцев.

Законодатель особо подчеркивает, что на дополнительные материалы, которые содержат описание товаров, не указанных в заявке на дату ее подачи, или существенно изменяют заявленное обозначение товарного знака, переносятся правила п. 2 комментируемой статьи.

Статья 1498. Формальная экспертиза заявки на товарный знак

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи определяются сроки проведения формальной экспертизы прошения на товарный знак.

Законодателем установлен месячный срок проведения формальной экспертизы со дня ее подачи в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

2. В пункте 2 комментируемой статьи дается толкование порядка проведения формальной экспертизы прошения на товарный знак.

Проверка начинается с выявления наличия необходимых документов прошения и их соответствия установленным требованиям.

По результатам формальной экспертизы заявка одобряется к рассмотрению или выносится решение об отказе в принятии ее к рассмотрению.

О любом итоге формальной экспертизы Роспатент обременен уведомить заявителя.

Наряду с уведомлением о подтверждающем итоге формальной экспертизы прошения заявившему сообщается дата подачи заявки, установленная в соответствии с п. 8 ст. 1492 ГК РФ.

Пункты 13–28 правил составления, подачи и рассмотрения документов, считаемых основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, утвержденных приказом Минэкономразвития России от 20 июля 2015 г. № 482[1] упорядочивает наиболее полный порядок и сроки проведения формальной экспертизы.

Статья 1499. Экспертиза обозначения, заявленного в качестве товарного знака

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлено, что экспертиза обозначения, которое заявлено в качестве товарного знака (экспертиза заявленного обозначения), проводится по заявке, принятой к рассмотрению в итоге формальной экспертизы.

В ходе проведения экспертизы проверяется соответствие заявленного обозначения требованиям ст. 1477 и п.1–6, подп. 1 п. 7, подп. 3 п. 9 (в части промышленных образцов), п. 10 (в части средств индивидуализации и промышленных образцов) ст. 1483 ГК РФ и согласовывается приоритет товарного знака.

Отличительные признаки проведения экспертизы заявленного обозначения с религиозной символикой (семантикой) определены п. 36.1 правил составления, подачи и рассмотрения документов, считаемых основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, утвержденных

[1] URL: https://base.garant.ru/71166768/ (дата обращения: 06.10.2022).

приказом Минэкономразвития России от 20 июля 2015 г. № 482. В частности, «если заявленное обозначение вмещает обозначение с религиозной символикой (семантикой), которое включает изображения объектов религиозного назначения, религиозные символы, слова, имеющие религиозную направленность, изображения и имена божеств и (или) иных лиц, чтимых верующими, Роспатент в течение 5 рабочих дней со дня принятия прошения к рассмотрению в итоге формальной экспертизы направляет сообщения о заявке в Межрелигиозный совет России на проверку с привлечением централизованных религиозных организаций, интересы которых могут быть затронуты при регистрации заявленного обозначения с религиозной символикой (семантикой), для подготовки и препровождения в Роспатент заключения, отражающего рекомендацию о возможности или невозможности регистрации в качестве товарного знака заявленного обозначения с религиозной символикой (семантикой)»[1].

При поступлении обращения в соответствии с абз. 3 п. 1 ст. 1493 ГК РФ содержащиеся в адресации доводы о несоответствии заявленного обозначения требованиям ст. 1477 и 1483 ГК РФ учитываются при проведении экспертизы заявленного обозначения.

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлено правило, согласно которому результатом экспертизы Роспатента могут быть два решения:

– о государственной регистрации товарного знака;

– об отказе в его регистрации по результатам экспертизы заявленного обозначения.

В соответствии с международными договорами Российской Федерации по результатам экспертизы товарного знака Роспатент принимает также два решения: либо о предоставлении правовой охраны, либо об отказе в таком предоставлении на территории Российской Федерации.

3. В пункте 3 комментируемой статьи согласовывается, что до принятия решения об отказе в госрегистрации товарного знака или решения о госрегистрации товарного знака по поводу части товаров, которые объединены в описание товаров на дату подачи прошения или в описание, измененное заявителем (п. 2 ст. 1497 ГК РФ), заявившему направляется уведомление в письменной форме о результатах проверки

[1] URL: https://base.garant.ru/71166768/ (дата обращения: 06.10.2022).

соответствия заявленного обозначения требованиям абз. 2 п. 1 комментируемой статьи с предложением предоставить свои аргументы по поводу приводимых в уведомлении мотивов. Эти аргументы учитываются при принятии решения по результатам экспертизы заявленного обозначения, если они препровождены в течение 6 месяцев со дня направления заявившему указанного уведомления.

4. В пункте 4 комментируемой статьи зафиксировано описание обстоятельств, при наступлении которых решение о госрегистрации товарного знака может быть пересмотрено Роспатентом до регистрации товарного знака, к таким обстоятельствам относятся:

– поступление заявки, имеющей более ранний приоритет в соответствии со ст. 1494-1496 ГК РФ, на тождественное или сходное с ним до степени смешения обозначение по поводу однородных товаров;

– государственная регистрация в качестве географического указания или наименования места происхождения товара обозначения, тождественного или сходного до степени смешения с товарным знаком, указанным в решении о регистрации;

– выявление заявки, содержащей тождественный товарный знак, либо выявлением охраняемого тождественного товарного знака по поводу совпадающих полностью или частично перечней товаров с тем же или более ранним приоритетом товарного знака;

– изменение заявителя, которое в ситуации государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака может привести к введению потребителя в заблуждение относительно товара, его изготовителя или места производства.

Пункты 29–62 правил составления, подачи и рассмотрения документов, считаемых основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, утвержденных приказом Минэкономразвития России от 20 июля 2015 г. № 482[1] упорядочивает наиболее полный порядок и сроки проведения экспертизы заявленного обозначения.

Статья 1500. Оспаривание решений по заявке на товарный знак

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлен четырехмесячный срок оспаривания заявителем решений Роспатента.

[1] URL: https://base.garant.ru/71166768/ (дата обращения: 06.10.2022).

Приводится описание решений, которые можно оспорить в этот период времени:

– решения об отказе в принятии прошения на товарный знак к рассмотрению;

– решения о государственной регистрации товарного знака;

– решения об отказе в государственной регистрации товарного знака и о признании прошения на товарный знак отозванной;

– решение о предоставлении или об отказе в предоставлении правовой охраны на территории Российской Федерации товарному знаку в соответствии с международными договорами Российской Федерации.

Четырехмесячный срок начинает течь со дня направления соответствующего решения или запрошенных у Роспатента копий противопоставленных заявке материалов, если заявителем запрашивались копии оспариваемых материалов в течение двух месяцев после направления соответствующего решения.

Действия правообладателя, связанные с регистрацией более поздних товарных знаков, презюмируются в качестве добросовестных, если на дату подачи прошения на первые товарные знаки единственной серии отсутствуют доказательства иного (п. 9 обзора судебной практики по делам, связанным с оценкой действий правообладателей товарных знаков[1]).

2. В пункте 2 комментируемой статьи указано, что на стадии разбора Роспатентом возражения, поданного заявителем, последний может вписывать в документы прошения изменения, допускаемые согласно с п. 2 и 3 ст. 1497ГК РФ.

Законодатель акцентирует внимание, что вписать можно не любые поправки, а только те, что устранят основания, послужившие единственной причиной для отказа в государственной регистрации товарного знака, и включение предложенных поправок позволит принять решение о государственной регистрации товарного знака.

Правовой статус Палаты по патентным спорам формируется ее Уставом, одобренным приказом Роспатента от 3 февраля 2005 г. № 21[2].

[1] URL: https://www.vsrf.ru/documents/all/33140/ (дата обращения: 06.10.2022).

[2] Устав федерального государственного учреждения «Палата по патентным спорам Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам» (ФГУ «Палата по патентным спорам») (утв. приказом Роспатента от 3 февраля 2005 г. № 21) // Патенты и лицензии. – 2004. – № 7.

При рассмотрении дела об оспаривании решения Роспатента о признании или об отказе в признании недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку, об оспаривании решения, вынесенного по результатам рассмотрения возражения на отклонение в предоставлении правовой охраны товарного знака, суд благодаря положений ст. 10 ГК РФ, ст. 10. bis Парижской конвенции вправе, исходя из имеющихся фактических обстоятельств, признать действия лица по регистрации товарного знака, в т. ч. подаче прошения на регистрацию товарного знака, злоупотреблением правом или недобросовестной конкуренцией и принять решение о признании недействительным решения Роспатента и об обременении его аннулировать регистрацию товарного знака, оставить в силе решение Роспатента об аннулировании правовой охраны товарного знака или об отказе в предоставлении правовой охраны товарному знаку (п. 171 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1501. Восстановление пропущенных сроков, связанных с проведением экспертизы заявки на товарный знак

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи дается толкование порядка восстановления пропущенных сроков, связанных с проведением экспертизы прошения на товарный знак.

Так, законодатель допускает возможность восстановления следующих сроков, пропущенных заявителем:

– трехмесячный срок, прописанный для препровождения дополнительных материалов, без которых проведение экспертизы невозможно (п. 4 ст. 1497 ГК РФ);

– четырехмесячный срок, прописанный для возможности оспорить решение Роспатента (п. 1 ст. 1500 ГК РФ).

Данные сроки восстанавливаются Роспатентом по ходатайству заявителя при наличии следующих условий:

– ходатайство подано в течение 6 месяцев со дня истечения одного из названных сроков;

– указаны причины несоблюдения срока;

– дополнительные материалы, запрошенные в соответствии с п. 4 ст. 1497 ГК РФ (представляются вместе с ходатайством

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

о восстановлении сроков, или вместе с ходатайством об удлинении периода их препровождения, либо вместе с вручением возражения в Роспатент благодаря ст. 1500 ГК РФ).

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлено, что восстановление четырехмесячный срока, прописанного для препровождения дополнительных материалов, без которых проведение экспертизы невозможно (п. 4 ст. 1497 ГК РФ), проводится в корреспонденции с положениями главы 76 ГК РФ на основании решения Роспатента об отмене решения о признании заявки отозванной и о восстановлении пропущенного срока.

В соответствии с Положением о патентных и иных пошлинах, утвержденные постановлениями Правительства от 10 декабря 2008 г. № 941[1], за удлинение периода препровождения исправленных или недостающих документов, запрашиваемых дополнительных материалов по заявке на товарный знак взимается пошлина в размере 3 000 рублей за каждый месяц удлинения, но не свыше 6 месяцев (п. 2.7.1), за восстановление периода препровождения исправленных и (или) недостающих документов, запрашиваемых дополнительных материалов — 11 000 рублей (п. 2.8.1) за восстановление периода подачи возражения в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности — 11 000 рублей (п. 2.8.2).

Пошлины вносятся на счет, открытый уполномоченному органу территориальным органом Федерального казначейства для учета поступлений и их распределения между бюджетами бюджетной системы Российской Федерации, и подлежат зачислению в доход федерального бюджета.

Подтверждением уплаты или доплаты пошлины являются сообщения, полученные через Государственную информационную систему о государственных и муниципальных платежах.

Статья 1502. Отзыв заявки на товарный знак и выделение из нее другой заявки

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи дается толкование порядка отзыва прошения на товарный знак и выделение из нее другой заявки, согласовывается возможность отзыва заявителем прошения на

[1] СЗ РФ. – 2008. – № 51. – Ст. 6170.

товарный знак на любой стадии ее рассмотрения, но не позднее даты государственной регистрации товарного знака.

Форма отзыва прошения упорядочивается приказом Минэкономразвития России от 20 июля 2015 г. № 482[1].

2. В пункте 2 комментируемой статьи подтверждено право заявителя на подачу в Роспатент выделенного прошения на товарный знак, по поводу которого проводится экспертиза, или по поводу него рассматриваются возражения на решение о госрегистрации или отказе в ней.

Законодательно сокращен период времени для подачи такой заявки:

– в период проведения экспертизы прошения на товарный знак до принятия по ней решения,

– на стадии разбора Роспатентом возражения на решение о государственной регистрации товарного знака или об отказе в государственной регистрации товарного знака, принятое по основанию, прописанному п. 6 ст. 1483 ГК РФ.

В содержании такого прошения обязательно быть включено описание товаров из числа показанных в первоначальной заявке на дату ее подачи в данный федеральный орган и неоднородных с остальными товарами из того же первоначального перечня, по поводу которых первоначальная заявка остается в силе.

С практической точки зрения преимущество такого прошения заключается в том, что заявитель может получить права на обозначение по поводу товаров и услуг, по которым нет претензий экспертизы, а спорные товары и услуги выделить во вторичную заявку.

Комментируемая статья согласовывает отличительные признаки т. н. «выделенной заявки», правовой режим которой прописан Договором о законах по товарным знакам[2] (Женева, 1994), в котором Российская Федерация участвует с 11 мая 1998 г. Согласно ст. 7 Договора заявитель может разделить прошение для того, чтобы избежать задержки в получении регистрации товарного знака на те товары или услуги, по поводу которых не было отказано в регистрации и сохранить дату подачи первоначального прошения или ее приоритет при наличии такового. В то же время заявитель может подать

[1] URL: https://base.garant.ru/71166768/ (дата обращения: 06.10.2022).

[2] URL: https://rospatent.gov.ru/ru/docs/interdocs/TLT (дата обращения: 04.08.2024).

жалобу относительно заявки, касающейся тех товаров или услуг, по поводу которых было отказано в регистрации.

Выделение прошения происходит по признаку отделения одних товаров и услуг от других, указанных в первоначальной заявки, с преобразованием их в самостоятельную заявку.

Статья 1503. Порядок государственной регистрации товарного знака

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлено, что благодаря решения о государственной регистрации товарного знака, принятого в соответствии с п. 2 и 4 ст. 1499 или ст. 1299 ГК РФ, Роспатент осуществляет государственную регистрацию товарного знака в Государственном реестре товарных знаков.

Главным условием для проведения госрегистрации законодатель указывает уплату пошлины за государственную регистрацию товарного знака и за выдачу свидетельства на него, поскольку именно с даты уплаты этой пошлины и начинает течь месячный срок проведения запрашиваемой госрегистрации.

В опись сведений, вносимых в Государственный реестр товарных знаков отнесены:

– информация о товарном знаке;

– данные правообладателя;

– дата приоритета товарного знака;

– описание товаров, для индивидуализации которых регистрируется товарный знак;

– дата государственной регистрации товарного знака;

– другие сообщения, имеющие отношение к его регистрации, а также последующие изменения данных сведений.

Требования к документам, содержащимся в заявке на государственную регистрацию товарного знака, знака обслуживания, коллективного знака, и прилагаемым к ней документам и их форм, упорядочивается приказом Минэкономразвития России от 20 июля 2015 г. № 482[1].

2. В пункте 2 комментируемой статьи гарантированы последствия неуплаты в установленном порядке пошлины (п.1 коммент. статьи):

[1] URL: https://base.garant.ru/71166768/ (дата обращения: 06.10.2022).

– регистрация товарного знака не осуществляется;

– соответствующую прошение на товарный знак признают отозванной в силу решения Роспатента;

– при оспаривании решения о регистрации товарного знака в порядке, рассмотрения споров, связанных с защитой интеллектуальных прав (ст. 1248 ГК РФ), решение о признании заявки отозванной не одобряется до разрешения такого спора.

В соответствии с Положением о патентных и иных пошлинах, утвержденные постановлениями Правительства от 10 декабря 2008 г. № 941[1], за регистрацию товарного знака и выдачу свидетельства в форме электронного документа взимается пошлина в размере 18 000 + 2 000 рублей за каждый из классов Международной классификации товаров и услуг, для которых запрашивается регистрация, свыше 5 (п. 2.11.).

Статья 1504. Выдача свидетельства на товарный знак

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи вскрыт месячный срок выдачи свидетельства на товарный знак Роспатентом со дня государственной регистрации товарного знака в Государственном реестре товарных знаков.

Начиная с 17.01.2021 г., свидетельство на товарный знак обычно выдается в форме электронного документа, но по инициативе заявителя может быть выдано и в бумажной копии.

Патент или подтверждение на бумаге является препровождением в доступной для восприятия человеком форме соответствующего электронного документа.

Доступ для просмотра и скачивания электронного патента или свидетельства исполняется по ссылке, которая приведена в решении или уведомлении о государственной регистрации соответствующего объекта. Ссылка активируется нажатием или путем ее введения в строку браузера и выполнения запроса.

С 17.01.2021 г. действуют новые составы сведений, содержащихся в патентах на товарные знаки. В соответствии с указанными изменениями патенты и свидетельства не имеют приложений и вкладышей. При этом заявителю предоставляется выписка из

[1] СЗ РФ. – 2008. – № 51. – Ст. 6170.

соответствующего государственного реестра, содержащая как сообщения, которые ранее указывались в приложениях и вкладышах, так и иную информацию, которая внесена в государственный реестр.

Составы сведений, включенных в патент и подтверждение на бумаге, идентичен составу сведений, отраженному в соответствующем электронном документе.

2. В пункте 2 комментируемой статьи согласовывается, что форма свидетельства на товарный знак и описание отраженных в нем сведений устанавливаются федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативно-правовое координирование в сфере интеллектуальной собственности.

Так, форму свидетельства и описание соответствующих сведений, утверждены приказом Минэкономразвития России от 20 июля 2015 г. № 482[1].

Статья 1505. Внесение изменений в Государственный реестр товарных знаков и в свидетельство на товарный знак

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи дается толкование системы внесения изменений в Государственный реестр товарных знаков и в свидетельство на товарный знак и согласовывается, что Роспатент может провести корректуру в Государственный реестр товарных знаков и выданное свидетельство на товарный знак только после получения от правообладателя соответствующего заявления., форму которого утверждена приказом Минэкономразвития России от 9 сентября 2020 г. № 584[2].

В описание вносимых в Государственный реестр и выданное подтверждение сведений, относятся сообщения:

[1] URL: https://base.garant.ru/71166768/ (дата обращения: 06.10.2022).

[2] Об утверждении формы заявлений, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по внесению изменений в Государственный реестр товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации, Государственный реестр географических указаний и наименований мест происхождения товаров Российской Федерации либо Перечень общеизвестных в Российской Федерации товарных знаков, а также в свидетельства на товарный знак, общеизвестный товарный знак, коллективный товарный знак : приказ Минэкономразвития России от 9 сентября 2020 г. № 584 (ред. от 07.10.2022) (зарег. в Минюсте России 30.09.2020, № 60152) // ГАРАНТ.РУ : [сетевое издание]. – URL: https://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/74603802/ (дата обращения: 20.01.2025).

– о правообладателе, его наименовании, имени, месте нахождения или месте жительства, об адресе для переписки;

– изменения, связанные с сокращением перечня товаров и услуг, для индивидуализации которых зарегистрирован товарный знак;

– изменения отдельных элементов товарного знака, не меняющие его существа;

– изменения для исправления очевидных и технических ошибок.

2. В пункте 2 комментируемой статьи зафиксирована возможность выделения отдельной регистрации товарного знака для одного товара или части товаров из числа указанных в первоначальной регистрации, неоднородных с товарами, описание которых остается в первоначальной регистрации.

Такая возможность появляется при наличии следующих условий:

– оспаривается предоставление правовой охраны товарному знаку (см. коммент. ст. 1512 ГК РФ), из государственной регистрации товарного знака, которая функционирует по поводу нескольких товаров;

– заявление подано правообладателем до принятия решения по результатам рассмотрения спора о регистрации товарного знака.

В соответствии с Положением о патентных и иных пошлинах, утвержденные постановлениями Правительства от 10 декабря 2008 г. № 941[1], за проверку заявления правообладателя о выделении отдельной регистрации товарного знака из действующей регистрации товарного знака и принятие решения по результатам его рассмотрения взимается пошлина в размере 10 000 + 3 000 рублей за выдачу свидетельства в бумажной копии по ходатайству правообладателя (п. 2.19.).

Статья 1506. Публикация сведений о государственной регистрации товарного знака

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье дается толкование порядка публикации сведений о государственной регистрации товарного знака. Законодателем установлено, что сообщения, относимые к государственной регистрации товарного знака и внесенные в Государственный реестр товарных знаков в соответствии со ст. 1503 ГК РФ, печатаются

[1] СЗ РФ. – 2008. – № 51. – Ст. 6170.

федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в регламентированном бюллетене незамедлительно после регистрации товарного знака в Государственном реестре товарных знаков или после внесения в Государственный реестр товарных знаков соответствующих изменений.

Термин «незамедлительно» означает, что публикация должна быть произведена при наличии первой же технической возможности.

Положение об официальном бюллетене «Товарные знаки, знаки обслуживания, географические указания и наименования мест происхождения товаров» утверждено приказом Роспатента от 8 августа 2023 г. № 99[1].

Статья 1507. Регистрация товарного знака в иностранных государствах и международная регистрация товарного знака

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи согласовывается право российских юридических лиц и граждан Российской Федерации зарегистрировать товарный знак в иностранных государствах или осуществить его международную регистрацию.

2. В пункте 2 комментируемой статьи определяется, что подача прошения на международную регистрацию товарного знака, которая подается при помощи Роспатент, в соответствии с его приказом от 31 декабря 2008 г. № 161 «Об утверждении Порядка осуществления делопроизводства по международным заявкам»[2].

Международная регистрация товарных знаков может осуществляться в соответствии с Парижской конвенцией об охране промышленной собственности 1883 года[3], Мадридским соглашением о международной регистрации фабричных и товарных знаков 1891 года и Протоколом к нему[4], а также Ниццким соглашением о международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков[5].

---

[1] URL: https://base.garant.ru/407960991/ (дата обращения: 06.10.2022).

[2] Об утверждении Порядка осуществления делопроизводства по международным заявкам : приказ Роспатента от 31 декабря 2008 г. № 161 // ГАРАНТ.РУ : [сетевое издание]. – URL: https://base.garant.ru/195288/ (дата обращения: 20.01.2025).

[3] Вестник ВАС РФ. – 1996. – № 2.

[4] Мадридское Соглашение о международной регистрации фабричных и товарных знаков от 14 апреля 1891 г. (ред. от 28.09.1979) // ГАРАНТ.РУ : [сетевое издание]. – URL: https://base.garant.ru/2540253/ (дата обращения: 20.01.2025).

[5] Соглашение о Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков (заключено в Ницце 15.06.1957) (ред. от 28.09.1979) // Там же. – URL: https://base.garant.ru/2540252/ (дата обращения: 20.01.2025).

В соответствии со ст. 6 Парижской конвенцией об охране промышленной собственности условия подачи прошения и регистрации товарных знаков определяются в каждой стране Союза ее национальным законодательством.

Однако знак, заявленный гражданином страны Союза в какой-либо другой стране Союза, не может быть отклонен или признан недействительным в силу того, что он не был заявлен, зарегистрирован или возобновлен в стране происхождения.

Знак, надлежащим образом зарегистрированный в какой-либо стране Союза, рассматривается как независимый от знаков, зарегистрированных в других странах Союза, не исключая страну происхождения.

В соответствии со ст. 3 Мадридского соглашения о международной регистрации фабричных и товарных знаков (1891), раскрывающей содержание прошения на международную регистрацию:

– любая заявка на международную регистрацию должна быть препровождена на бланке, предписанном Инструкцией;

– ведомство страны происхождения знака удостоверяет, что данные, приводимые в этой заявке, соответствуют данным национального реестра, и указывает даты и номера прошения и регистрации знака в стране происхождения, а также дату подачи прошения на международную регистрацию;

– заявитель обязан указать товары или услуги, для которых испрашивается охрана знака, а также, если возможно, соответствующий класс или классы согласно классификации, установленной Ниццким соглашением о международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков.

Если заявитель не указывает классы, Международное бюро само классифицирует товары или услуги по соответствующим классам упомянутой классификации. Классификация товаров или услуг, произведенная заявителем, подлежит проверке Международным бюро, которое осуществляет ее совместно с национальным ведомством. В ситуации разногласия между национальным ведомством и Международным бюро, решение последнего является окончательным.

Международное бюро немедленно регистрирует знаки, прошения на которые поданы в соответствии со статьей 1. Датой регистрации

считается дата подачи прошения на международную регистрацию в стране происхождения при условии, что Международное бюро получило прошение в течение двух месяцев, считая с даты этой подачи. Если заявка не была получена в этот срок, Международное бюро регистрирует прошение по дате ее наработки. Международное бюро незамедлительно сообщает об этой регистрации заинтересованным ведомствам. Прошедшие регистрацию знаки печатаются в периодичном журнале, издаваемом Международным бюро, на основе данных, содержащихся в заявке на регистрацию. Если знаки содержат изобразительные элементы или имеют особое графическое написание, Инструкцией согласовывается, обязан ли заявитель представлять клише.

Для ознакомления с зарегистрированными знаками в Договаривающихся странах каждое ведомство получает от Международного бюро недвусмысленное количество экземпляров вышеупомянутой публикации бесплатно и недвусмысленное количество экземпляров по сниженной цене пропорционально числу единиц, указанных в ст. 16 (4) «а» Парижской конвенции по охране промышленной собственности[1], на условиях, установленных Инструкцией. Подобное ознакомление считается во всех договаривающихся странах вполне достаточным, и ничего иного не может быть потребовано от заявителя.

В соответствии со ст.1 Ниццкого соглашения о международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков страны, к которым применяется настоящее соглашение, образуют специальный союз и принимают единую классификацию товаров и услуг для регистрации товарных знаков.

Согласно п. 1 Мадридского соглашения регистрация товарного знака в Международном бюро производится сроком на двадцать лет с возможностью последующего удлинения на такой же срок.

По истечении периода в пять лет, считая с даты международной регистрации, эта регистрация становится независимой от национального знака, предварительно прошедшего регистрацию в стране происхождения, с учетом следующих положений.

[1] Вестник ВАС РФ. – 1996. – № 2.

4. Особенности правовой охраны общеизвестного товарного знака

Статья 1508. Общеизвестный товарный знак

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи устанавливается значение общеизвестного товарного знака, в соответствии с которым, по заявлению лица, считающего используемый им товарный знак или применяемое в качестве товарного знака обозначение общеизвестным в Российской Федерации товарным знаком.

Такой товарный знак, если он охраняется на территории Российской Федерации благодаря его государственной регистрации или в соответствии с международным договором Российской Федерации, либо обозначение, которое используется как товарный знак, но не имеющее правовой охраны на территории Российской Федерации, по решению Роспатента могут быть признаны общеизвестным в Российской Федерации товарным знаком, если этот товарный знак или это обозначение в итоге интенсивного использования стали на указанную в заявлении дату широко известны в Российской Федерации среди соответствующих потребителей по поводу товаров заявителя.

В пункте 1 комментируемой статьи заданы также ослабления, позволяющие не признавать общеизвестными такие товарный знак и обозначение, если они стали широко известны после даты приоритета тождественного или сходного с ними до степени смешения товарного знака другого лица, который предназначен для использования по поводу однородных товаров.

Правовой режим общеизвестных товарных знаков определяются также международными договорами, в частности Парижской конвенцией по охране промышленной собственности.

В соответствии со ст. 6-bis Парижской конвенции (1) «Страны союза обязуются или по инициативе администрации, если это одобряется законодательством данной страны, или по ходатайству заинтересованного лица отклонять или признавать недействительной регистрацию и запрещать применение товарного знака, представляющего собой воспроизведение, имитацию или перевод другого знака, способные вызвать смешение со знаком, который по гарантированию компетентного органа страны регистрации или страны применения уже является в этой стране общеизвестным в качестве знака лица,

пользующегося преимуществами настоящей Конвенции, и используется для идентичных или подобных продуктов. Это положение распространяется и на те случаи, когда существенная составная часть знака олицетворяет воссоздание такого общеизвестного знака или имитацию, способную вызвать смешение с ним.

(2) Для предъявления требования об аннулировании такого знака предоставляется срок не менее пяти лет, исчисляемый с даты регистрации знака. Страны Союза имеют право установить срок, в течение которого может быть потребовано запрещение применения знака.

(3) Срок не согласовывается для предъявления требования об аннулировании или запрещении применения знаков, зарегистрированных или используемых недобросовестно»[1].

Описание сведений, отраженных в подтверждении на общеизвестный товарный знак в Российской Федерации утверждены приказом Минэкономразвития России от 27 августа 2015 г. № 601[2].

Социологический опрос в отсутствие совокупности иных доказательств не может безусловно подтвердить общеизвестность товарного знака (постановление Президиума Суда по интеллектуальным правам от 14 марта 2018 г. № С01-46/2018 по делу № СИП-350/2017[3]).

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлено, что общеизвестному товарному знаку предоставляется правовая охрана, прописанная ГК РФ для товарного знака, причем действие такой правовой охраны — бессрочно.

С вверением правовой охраны общеизвестному товарному знаку напрямую связано и признание исключительного права на общеизвестный товарный знак.

3. В пункте 3 комментируемой статьи согласовывается действие правовой охраны общеизвестного товарного знака также и на те товары, что неоднородны с товарами, по поводу которых он признан

[1] Вестник ВАС РФ. – 1996. – № 2.

[2] Об утверждении Перечня сведений, указываемых в свидетельстве на общеизвестный товарный знак, формы свидетельства на общеизвестный товарный знак : приказ Минэкономразвития России от 27 августа 2015 г. № 601 (зарег. в Минюсте России 30.09.2015, № 39064) // «Pravo.gov». – URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001201510020011 (дата обращения: 25.01.2025).

[3] Постановление Президиума Суда по интеллектуальным правам от 14 марта 2018 г. № С01-46/2018 по делу № СИП-350/2017 // ГАРАНТ.РУ : [сетевое издание]. – URL: https://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/71799904/ (дата обращения: 20.01.2025).

общеизвестным, если применение иным лицом этого товарного знака по поводу названных товаров у потребителей появится ассоциация с обладателем исключительного права на общеизвестный товарный знак и может ограничить законные интересы такого обладателя.

Право на общеизвестный знак считается нарушенным, даже если он использован в фирменном наименовании, а виды деятельности разные. Поскольку ответчик не подтвердил преимущество своего фирменного наименования перед товарным знаком истца, суд пришел к выводу о том, что ответчиком нарушено исключительное право истца на принадлежащий ему товарный знак, в связи с чем требования истца о запрете ответчику использовать в своем фирменном наименовании обозначение «Детский мир», тождественное общеизвестному товарному знаку истца, признаны обоснованными и подлежащими удовлетворению (постановление Суда по интеллектуальным правам от 14 марта 2017 г. № С01-23/2017 по делу № А24-774/2016[1]).

В основном, нарушением исключительного права на товарный знак является фактическое использование доменного имени, тождественного или сходного до степени смешения с товарным знаком, по поводу товаров, однородных с теми, для которых предоставлена правовая охрана этому товарному знаку. Нарушением исключительного права на общеизвестный товарный знак может являться не только использование доменного имени, но и сам по себе факт регистрации доменного имени, тождественного этому общеизвестному товарному знаку или сходного с ним до степени смешения (п. 157 постановления Пленума ВС РФ № 10[2]).

Статья 1509. Предоставление правовой охраны общеизвестному товарному знаку

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлено, что правовая охрана предоставляется общеизвестному товарному знаку в силу решения Роспатента, принятого в соответствии с п. 1 ст. 1508 ГК РФ, т. е. на основании заявления лица, которое считает используемый

[1] Постановление Суда по интеллектуальным правам от 14 марта 2017 г. № С01-23/2017 по делу № А24-774/2016 // ГАРАНТ.РУ : [сетевое издание]. – URL: https://base.garant.ru/71632590/ (дата обращения: 20.01.2025).

[2] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

им товарный знак или используемое в качестве товарного знака обозначение общеизвестным в Российской Федерации товарным знаком.

Описание сведений, отраженных в подтверждении на общеизвестный товарный знак в Российской Федерации утверждены приказом Минэкономразвития России от 27 августа 2015 г. № 601[1].

В соответствии с Положением о патентных и иных пошлинах, утвержденные постановлениями Правительства Российской Федерации от 10 декабря 2008 г. № 941[2], за проверку просьбы о предоставлении правовой охраны общеизвестному в Российской Федерации товарному знаку, на основании положительного рассмотрения просьбы взимается пошлина в размере 45 000 рублей (п. 2.29).

2. В пункте 2 комментируемой статьи указано, что товарный знак, признанный общеизвестным, вписывается федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в Описании общеизвестных в Российской Федерации товарных знаков (далее — Описание общеизвестных товарных знаков).

Правовая регламентация внесения изменений в Описание общеизвестных товарных знаков проводится на основании приказа Роспатента от 31 августа 2020 г. № 119[3].

3. В пункте 3 комментируемой статьи согласовывается месячный срок выдачи Роспатентом со дня внесения товарного знака в Описание общеизвестных товарных знаков свидетельства на общеизвестный товарный знак.

Названное свидетельство передается в форме электронного документа и по инициативе заявителя в бумажной копии.

Форма свидетельства на общеизвестный товарный знак и описание отраженных в этом свидетельстве сведений заданы приказом Минэкономразвития России от 27 августа 2015 г. № 601.

---

[1] URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001201510020011 (дата обращения: 25.01.2025).

[2] СЗ РФ. – 2008. – № 51. – Ст. 6170.

[3] Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по внесению изменений в государственные реестры товарных знаков и знаков обслуживания, географических указаний и наименований мест происхождения товаров Российской Федерации, в Перечень общеизвестных в Российской Федерации товарных знаков, а также в свидетельства на товарный знак, знак обслуживания, коллективный знак, на общеизвестный товарный знак : приказ Роспатента от 31 августа 2020 г. № 119 (ред. от 23.12.2020) (зарег. в Минюсте России 15.09.2020, № 59847) // ГАРАНТ.РУ : [сетевое издание]. – URL: https://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/74537052/ (дата обращения: 20.01.2025).

В соответствии с Положением о патентных и иных пошлинах, утвержденные постановлениями Правительства Российской Федерации от 10 декабря 2008 г. № 941[1], за выдачу в бумажной копии по ходатайству правообладателя свидетельства на общеизвестный товарный знак, взимается пошлина в размере 3 000 рублей (п. 2.14).

4. В пункте 4 комментируемой статьи установлено, что сообщения, относимые к общеизвестному товарному знаку, печатаются федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в регламентированном бюллетене незамедлительно после их внесения в Описание общеизвестных товарных знаков.

В соответствии с Положением о патентных и иных пошлинах, утвержденные постановлениями Правительства от 10 декабря 2008 г. № 941, за проверку просьбы о прекращении правовой охраны общеизвестного в Российской Федерации товарного знака, на основании положительного решения по результатам рассмотрения просьбы взимается пошлина в размере 20 000 рублей (п. 2.30).

5. Особенности правовой охраны коллективного знака

Статья 1510. Право на коллективный знак

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи раскрывается содержание понятия коллективного знака, и согласовывается наиболее общие правила, регламентирующие отношения, связанные с правами на коллективный знак.

В зависимости от состава правообладателей товарные знаки могут быть индивидуальными (индивидуализируют товары одного лица) и коллективными (обозначают товары, производимые или реализуемые объединением лиц и обладающие едиными характеристиками качества или иными общими характеристиками).

В основном зарегистрировать коллективный знак в Российской Федерации может любое объединение лиц, создание и деятельность которого не противоречат законодательству государства, в котором оно создано.

[1] СЗ РФ. – 2008. – № 51. – Ст. 6170.

Государственной регистрации коллективного знака посвящена статья 1511 ГК РФ (см. коммент. к ней).

Законодателем устанавливается значение коллективного знака – это товарный знак, который предназначен обозначать товары, производимые или реализуемые входящими в объединение лицами и обладающих едиными характеристиками их качества или иными общими характеристиками.

Пользоваться коллективным знаком вправе любое лицо, из числа входящих в объединение лиц.

В соответствии со ст. 7-bis Парижской конвенции об охране промышленной собственности «(1) Страны Союза обязуются принимать прошения на регистрацию и охранять коллективные знаки, принадлежащие коллективам, существование которых не противоречит закону страны происхождения, даже если эти коллективы не являются владельцами промышленного или торгового предприятия.

(2) Каждая страна сама определяет особые условия охраны коллективного знака и может отказать в охране, если этот знак противоречит общедоступным интересам.

(3) Однако в охране таких знаков не может быть отказано коллективу, существование которого не противоречит закону страны происхождения, на том основании, что этот коллектив не находится в стране, где испрашивается охрана, или что он основан не в соответствии с законодательством этой страны»[1].

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлено, что право на коллективный знак не может быть отчуждено и не может быть предметом лицензионного договора.

3. В пункте 3 комментируемой статьи закреплено право лица, которое входит в объединение, зарегистрировавшее коллективный знак, пользоваться своим товарным знаком наряду с коллективным знаком.

Статья 1511. Государственная регистрация коллективного знака

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи дается толкование построения государственной регистрации коллективного знака.

В содержании устава коллективного знака, прилагаемого к заявке на регистрацию коллективного знака (заявке на коллективный

[1] Вестник ВАС РФ. – 1996. – № 2.

знак), подаваемой в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, должно быть отражено:

– наименование объединения, уполномоченного зарегистрировать коллективный знак на свое наименование (правообладателя);

– описание лиц, имеющих право использовать этот коллективный знак;

– цель регистрации;

– описание и единые характеристики качества или иные общие характеристики товаров, которые будут обозначаться коллективным знаком;

– условия использования коллективного знака;

– положения о порядке контроля за его использованием;

– положения об ответственности за нарушение устава коллективного знака.

Требования к документам, содержащимся в заявке на государственную регистрацию коллективного знака и прилагаемым к ней документам и их форм, утверждены приказом Минэкономразвития России от 20 июля 2015 г. № 482[1] .

В соответствии с Положением о патентных и иных пошлинах, утвержденные постановлениями Правительства Российской Федерации от 10 декабря 2008 г. № 941[2], за регистрацию коллективного знака и выдача свидетельства в форме электронного документа взимается пошлина в размере 22 000 + 2 000 рублей за каждый из классов Международной классификации товаров и услуг, для которых запрашивается регистрация, свыше 5 (п. 2.12).

2. В пункте 2 комментируемой статьи приводится описание дополнительных к сообщениям, прописанным ст. 1503 и 1504 ГК РФ, данных, вносимых в государственный реестр товарных знаков и свидетельство на коллективный знак — сообщения о лицах, которые имеют право использовать зарегистрированный коллективный знак.

Эти сообщения, а также выписка из устава коллективного знака о единых характеристиках качества и об иных общих характеристиках товаров, по поводу которых этот знак зарегистрирован, публикуется Роспатентом в регламентированном бюллетене «Товарные знаки, знаки обслуживания, географические указания и наименования мест

[1] URL: https://base.garant.ru/71166768/ (дата обращения: 06.10.2022).

[2] СЗ РФ. – 2008. – № 51. – Ст. 6170.

происхождения товаров», положение о котором утверждено приказом Роспатента от 8 августа 2023 г. № 99[1].

Правообладатель должен уведомить Роспатент об изменениях в уставе коллективного знака.

3. В пункте 3 комментируемой статьи установлено, что в ситуации использования коллективного знака на товарах, не обладающих едиными характеристиками их качества или иными общими характеристиками, правовая охрана коллективного знака может быть прекращена досрочно полностью или частично на основании решения суда, принятого по заявлению любого заинтересованного лица.

4. В пункте 4 комментируемой статьи установлено, что коллективный знак и заявка на коллективный знак могут быть преобразованы соответственно в товарный знак и в заявку на товарный знак и наоборот. Порядок такого преобразования согласовывается приказами Минэкономразвития России от 20 июля 2015 г. № 482[2] и от 30 сентября 2015 г. № 703 «Об утверждении Порядка преобразования коллективного знака в товарный знак, знак обслуживания и наоборот»[3].

В соответствии с Положением о патентных и иных пошлинах, утвержденные постановлениями Правительства Российской Федерации от 10 декабря 2008 г. № 941[4], за проверку просьбы о преобразовании товарного знака в коллективный знак, и на основании решения по результатам его рассмотрения взимается пошлина в размере 10 000 + 3 000 за выдачу свидетельства в бумажной копии по ходатайству правообладателя (п. 2.20), за проверку просьбы о преобразовании коллективного знака в товарный знак и на основании решения по результатам его рассмотрения взимается пошлина в размере 7 000 + 3 000 за выдачу свидетельства в бумажной копии по ходатайству правообладателя (п. 2.21).

---

[1] URL: https://base.garant.ru/407960991/ (дата обращения: 06.10.2022).

[2] URL: https://base.garant.ru/71166768/ (дата обращения: 06.10.2022).

[3] Об утверждении Порядка преобразования коллективного знака в товарный знак, знак обслуживания и наоборот : приказ Минэкономразвития России от 30 сентября 2015 г. № 703 (зарег. в Минюсте России 03.12.2015, № 39958) // ГАРАНТ.РУ : [сетевое издание]. – URL: https://base.garant.ru/71271274/ (дата обращения: 20.01.2025).

[4] СЗ РФ. – 2008. – № 51. – Ст. 6170.

6. Прекращение исключительного права на товарный знак

Статья 1512. Основания оспаривания и признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи определяются основания оспаривания и признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку.

Под оспариванием предоставления правовой охраны товарному знаку понимается обжалование решения о государственной регистрации товарного знака (см. коммент. к п. 2 ст. 1499 ГК РФ) и основанного на ней признания исключительного права на товарный знак (см. коммент. к ст. 1477 и 1481).

Законодатель особо подчеркивает, что следствием признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку выступает отмена решения федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности о регистрации товарного знака.

2. В пункте 2 комментируемой статьи приводится описание причин и сроков, по которым вверение правовой охраны товарному знаку может быть оспорено и признано недействительным:

– Полностью или частично в течение всего периода действия исключительного права на товарный знак, если правовая охрана была ему предоставлена с нарушением требований п. 1–5, 8, 9 ст. 1483 ГК РФ.

Так, не одобряется государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов: которые объединены во всеобщее употребление для обозначения товаров недвусмысленного вида; считаемых общепринятыми символами и терминами; характеризующих товары, в т. ч. указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта; представляющих собой форму товаров, которая толкуется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

Не одобряется государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, которые относятся к объектам, не подлежащим

правовой охране в соответствии со ст. 1231.1 ГК РФ, или сходны с ними до степени смешения.

Не одобряется государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы: являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара, его изготовителя или места производства; противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Не одобряется государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, тождественных или сходных до степени смешения с официальными наименованиями и изображениями особо ценных объектов культурного наследия народов Российской Федерации либо объектов всемирного культурного или природного наследия, а также с изображениями культурных ценностей, хранящихся в коллекциях, собраниях и фондах, если регистрация испрашивается на имя лиц, не считаемых их собственниками, не получая разрешение от собственников или лиц, уполномоченных собственниками, на регистрацию таких обозначений в качестве товарных знаков.

В соответствии с международным договором Российской Федерации не одобряется государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, которые охраняются в одном из государств-участников этого международного договора в качестве обозначений, позволяющих идентифицировать вина или спиртные напитки как происходящие с его территории (производимые в границах географического объекта этого государства) и имеющие особое качество, репутацию или другие характеристики, которые главным образом определяются их происхождением, если товарный знак предназначен для обозначения вин или спиртных напитков, не происходящих с территории данного географического объекта.

Не могут быть по поводу однородных товаров зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с охраняемым в Российской Федерации фирменным наименованием или коммерческим обозначением (отдельными элементами таких наименования или обозначения) либо с наименованием селекционного достижения, прошедшего регистрацию в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений,

права на которые в Российской Федерации возникли у иных лиц ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

Не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные: названию известного в Российской Федерации на дату подачи прошения на государственную регистрацию товарного знака (ст. 1492 ГК РФ) творения науки, литературы или искусства, персонажу или цитате из такого творения, произведению искусства или его фрагменту, не получая разрешение от правообладателя, если права на соответствующее произведение возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака; имени (ст. 19 ГК РФ), псевдониму (п. 1 ст. 1265, подп. 3 п. 1 ст. 1315 ГК РФ)) или производному от них обозначению, портрету или факсимиле известного в Российской Федерации на дату подачи прошения лица, не получая разрешение от этого лица или его наследника; промышленному образцу, знаку соответствия, права на которые возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

– Полностью или частично в течение 5 лет со дня публикации сведений о госрегистрации товарного знака в регламентированном бюллетене (ст. 1506 ГК РФ), если правовая охрана была ему предоставлена с нарушением требований п. 6, 7, 10 ст. 1483 ГК РФ.

Так, не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, заявленными на регистрацию по поводу однородных товаров и имеющими более ранний приоритет, если заявка на государственную регистрацию товарного знака не отозвана, не признана отозванной или по ней не принято решение об отказе в государственной регистрации; товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, товарными знаками других лиц, признанными общеизвестными в Российской Федерации товарными знаками, по поводу однородных товаров с даты более ранней, чем приоритет заявленного обозначения.

Не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения включающие, воспроизводящие или имитирующие географические указания или наименования мест происхождения товаров, охраняемые в соответствии ГК РФ.

Не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков по поводу однородных товаров обозначения, элементами которых являются охраняемые в соответствии с настоящим Кодексом средства

индивидуализации других лиц, сходные с ними до степени смешения обозначения.

– Подпункт 3 п. 2 комментируемой статьи утратил силу[1].

– Полностью в течение всего периода действия правовой охраны, предоставленной товарному знаку с более поздним приоритетом по отношению к признанному общеизвестным зарегистрированному товарному знаку иного лица, правовая охрана которого проводится в соответствии с п. 3 ст. 1508 ГК РФ.

Правовая охрана общеизвестного товарного знака распространяется на товары, неоднородные с теми, по поводу которых он признан общеизвестным, если использование иным лицом этого товарного знака по поводу названных товаров будет ассоциироваться у потребителей с обладателем исключительного права на общеизвестный товарный знак и может ограничить законные интересы такого обладателя.

– Полностью в течение всего периода действия исключительного права на товарный знак, если правовая охрана была ему предоставлена на имя агента или представителя лица, которое является обладателем этого исключительного права в одном из государств-участников Парижской конвенции по охране промышленной собственности, с нарушением требований данной Конвенции[2].

Статья 6-septies [Знаки: регистрация агентом или представителем владельца без разрешения последнего] Парижской конвенции об охране промышленной собственности определяет, что «(1) если агент или представитель того, кто является владельцем знака в единственной из стран Союза, подает без разрешения владельца прошение на регистрацию этого знака от своего собственного имени в единственной или в нескольких таких странах, владелец может воспрепятствовать регистрации или потребовать ее аннулирования либо, если закон страны это разрешает, переоформления регистрации в свою пользу, если только агент или представитель не представит доказательств, оправдывающих его действие. (2) Владелец знака может, при наличии условий, прописанных в пункте (1), воспрепятствовать использованию знака агентом или представителем, если только он не давал согласия на подобное использование. (3) Национальным законодательством может быть вскрыт справедливый срок, в течение которого

[1] СЗ РФ. – 2022. – № 27. – Ст. 4594.

[2] Закон. – 1999. – № 7.

владелец знака ответственен воспользоваться правами, прописанными в данной статье»[1].

– полностью или частично на весь период действия правовой охраны, если действия правообладателя по предоставлению такой охраны товарному знаку или сходному с ним до степени смешения другому товарному знаку, признаны в установленном порядке злоупотреблением правом либо недобросовестной конкуренцией.

В соответствии с подп. 9 ст. 4 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»[2] недобросовестная конкуренция – любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), направленные на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Положения подп. 1 и 2 п. 2 комментируемой статьи применяются с учетом обстоятельств, сложившихся на дату подачи возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку (ст. 1513 ГК РФ).

3. В пункте 3 комментируемой статьи согласовывается возможность оспорить предоставления правовой охраны общеизвестному товарному знаку путем его регистрации в Российской Федерации и признания недействительным полностью или частично в течение всего периода действия исключительного права на него, если правовая охрана была ему предоставлена с нарушением требований п. 1 ст. 1508 ГК РФ, т. е. если этот товарный знак или это обозначение в итоге интенсивного использования не стали на указанную в заявлении дату широко известны в Российской Федерации среди соответствующих потребителей по поводу товаров заявителя, или стали широко известны после даты приоритета тождественного или сходного с ними до степени смешения товарного знака другого лица, который предназначен для использования по поводу однородных товаров.

4. В пункте 4 комментируемой статьи установлена возможность оспаривания и признания недействительным по основаниям,

[1] Закон. – 1999. – № 7.

[2] О защите конкуренции : Федеральный закон от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ (ред. от 14.10.2024) // СЗ РФ. – 2006. – № 31 (1 ч.). – Ст. 3434.

прописанным п. 2 комментируемой статьи, предоставления правовой охраны на территории Российской Федерации товарному знаку, который был зарегистрирован в соответствии с международными договорами Российской Федерации.

Статья 1513. Порядок оспаривания и признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлено, что предоставление правовой охраны товарному знаку может быть оспорено по основаниям и в сроки, которые прописаны ст. 1512 ГК РФ (см. коммент. к указанной статье), путем подачи возражения против такого предоставления в Роспатент.

2. В пункте 2 комментируемой статьи дается толкование права любого заинтересованного лица подать возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по основаниям, прописанным подп. 1, 2, 4, 6, 7 п. 2 и п. 2 ст. 1512 ГК РФ.

Данная норма не конкретизирует понятие «заинтересованное лицо» и не вмещает ослаблений по видам заинтересованности, в связи с чем заинтересованным лицом может быть признано любое лицо, доказавшее наличие фактического интереса в прекращении правовой охраны про-шедшего регистрацию обозначения (определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 26 октября 2021 г. № 300-ЭС21-11315 по делу № СИП-932/2019[1]).

3. В пункте 3 комментируемой статьи дается толкование права заинтересованного лица, обладающего исключительным правом на товарный знак в одном из государств-участников Парижской конвенции по охране промышленной собственности, подать возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по основанию, прописанному подп. 5 п. 2 ст. 1512 ГК РФ (т. е., когда правовая охрана предоставлялась товарному знаку на имя агента или представителя лица, являющегося обладателем этого исключительного права в одном из государств-участников названной конвенции).

[1] Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 26 октября 2021 г. № 300-ЭС21-11315 по делу № СИП-932/2019 // СПС «КонсультантПлюс». – URL: https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=ARB&n=686245#M8QbapUWmgyM9Pb32 (дата обращения: 04.08.2024).

В комментируемом пункте сделана отсылка к Парижской конвенции по охране промышленной собственности[1].

4. В пункте 4 комментируемой статьи зафиксировано, что решения Роспатента о признании недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку или об отказе в таком признании вступают в силу в соответствии с правилами ст. 1248 ГК РФ, т. е. со дня их принятия, и могут быть оспорены в суде.

При рассмотрении дела об оспаривании принятого в порядке, прописанном п. 4 ст. 1398, ст. 1404, п. 4 ст. 1513 ГК РФ, решения Роспатента по результатам рассмотрения возражения против выдачи патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец (далее — патент), против предоставления правовой охраны товарному знаку просьбу о принятии обеспечительных мер в виде запрета административному органу осуществлять действия по рассмотрению иного самостоятельного возражения против выдачи того же патента, против предоставления правовой охраны тому же товарному знаку не подлежит удовлетворению, если не доказано, что в основание возражений положены совпадающие обстоятельства (п. 54 постановления Пленума ВС РФ № 15[2]).

5. В пункте 5 комментируемой статьи устанавливаются последствия признания правовой охраны товарному знаку недействительным полностью или частично.

Так, если вверение правовой охраны признают недействительным полностью — свидетельство на товарный знак и запись в Государственном реестре товарных знаков аннулируются, если частично — передается новое свидетельство на товарный знак и вносятся соответствующие изменения в Государственный реестр товарных знаков.

При рассмотрении дела об оспаривании решения Роспатента, принятого по результатам рассмотрения возражений против выдачи патента, против предоставления правовой охраны товарному знаку, просьбу о принятии обеспечительных мер в виде приостановления действия оспариваемого решения не подлежит удовлетворению в ситуации, если сообщения о признании недействительным

[1] Закон. – 1999. – № 7.

[2] Бюллетень ВС РФ. – 2023. – № 8.

патента, недействительной правовой охраны товарного знака внесены в соответствующий государственный реестр (п. 7 ст. 1398, п. 5 ст. 1513 ГК РФ) (п. 55 постановления Пленума ВС РФ № 15[1]).

6. В пункте 6 комментируемой статьи дается толкование порядка действия лицензионных договоров, которые заключались до принятия решения о признании недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку, и которые сохранили свое действие в тех границах, в каких они были исполнены к моменту принятия решения. Следовательно, все действия, которые совершили стороны в рамках исполнения своих обремененностей по договору, сохраняют свою силу.

В удовлетворении требования лицензиата о возврате лицензионных платежей за период, предшествующий признанию предоставления правовой охраны товарному знаку недействительным, должно быть отказано.

В то же время лицензиар вправе добиваться неуплаченных лицензионных платежей за соответствующий период (п. 141 постановления Пленума ВС РФ № 10[2]).

Статья 1514. Прекращение правовой охраны товарного знака

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи вскрыто описание условий, благодаря которых правовая охрана товарного знака прекращается:

1) в связи с истечением периода действия исключительного права на товарный знак;

2) из-за принятого в соответствии с п. 3 ст. 1511 ГК РФ решения суда о досрочном прекращении правовой охраны коллективного знака в связи с использованием этого знака на товарах, не обладающих едиными характеристиками их качества или иными общими характеристиками;

3) из-за принятого в соответствии со ст. 1486 ГК РФ решения о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака в связи с его неиспользованием;

4) благодаря принятому по заявлению любого лица решения федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2023. – № 8.

[2] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

собственности о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака в связи с прекращением юридического лица-правообладателя или со смертью гражданина-правообладателя, если отсутствуют основания для универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица);

5) в ситуации отказа правообладателя от права на товарный знак;

6) благодаря принятого по заявлению заинтересованного лица решения федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака в ситуации его превращения в обозначение, вошедшее во всеобщее употребление как обозначение товаров недвусмысленного вида;

7) благодаря принятому по заявлению любого лица решения Роспатента о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака, прошедшего регистрацию в соответствии с п. 7 ст. 1483 ГК РФ, в ситуации прекращения права использования соответствующих географического указания или наименования места происхождения товара.

2. В пункте 2 комментируемой статьи приведено описание причин прекращения правовой охраны общеизвестного товарного знака, к которым относятся:

– по основаниям, перечисленным в подп. 3–6 п. 1 комментируемой статьи;

– по решению Роспатента в ситуации утраты общеизвестным товарным знаком признаков, установленных абз. 1 п. 1 ст. 1508 ГК РФ, т. е., если этот товарный знак или это обозначение в итоге интенсивного использования не стали на указанную в заявлении дату широко известны в Российской Федерации среди соответствующих потребителей по поводу товаров заявителя.

3. В пункте 3 комментируемой статьи согласовывается возможность прекращения правовой охраны товарного знака при переходе исключительного права на него без заключения договора с правообладателем (ст. 1241 ГК РФ).

Такая правовая охрана прекращается только при наличии следующих условий:

– заинтересованное в прекращении правовой охраны лицо обратится с иском в суд;

– суд примет решение о прекращении правовой охраны, если будет обосновано, что такой переход вводит потребителей в заблуждение по поводу товара или его изготовителя.

4. В пункте 4 комментируемой статьи указано, что прекращение правовой охраны товарного знака влечет за собой прекращение исключительного права на этот товарный знак.

5. В пункте 5 комментируемой статьи установлено, что основания и в порядок прекращения правовой охраны, прописанные комментируемой статьей, применяются и к прекращению правовая охрана на территории Российской Федерации товарного знака, который был зарегистрирован в соответствии с международными договорами Российской Федерации.

Прекращение правовой охраны товарного знака по основаниям, прописанным ст. 1514 ГК РФ, означает прекращение исключительного права на товарный знак на будущее время.

Прекращение правовой охраны лишь на будущее время означает, что лица, допустившие нарушение исключительного права на товарный знак до указанных в настоящем пункте дат, не освобождаются от ответственности за соответствующее нарушение. Правообладатель в пределах периода давности вправе обращаться в суд за защитой своего права, попранного в период его действия (п. 174 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

7. Защита права на товарный знак

Статья 1515. Ответственность за незаконное использование товарного знака

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи определяются меры ответственности за незаконное использование товарного знака, приводится определение контрафактных (от франц. *contrfaction* — подделка) товаров, под которыми понимаются товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение.

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Координирование сходных до степени смешения обозначении приводится законодателем в п. 6 ст. 1483 ГК РФ (см. коммент. к ней).

Министерство промышленности и торговли Российской Федерации по предложениям федеральных органов исполнительной власти утвердило описание товаров (групп товаров) , по поводу которых положения комментируемой статьи не применяются, при условии введения указанных товаров (групп товаров) в оборот за пределами территории Российской Федерации правообладателями (патентообладателями), а также с их согласия.

2. В пункте 2 комментируемой статьи согласовывается право правообладателя добиваться изъять из оборота и уничтожить за счет нарушителя контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров, с размещенным на них незаконно используемым товарным знаком или сходным с ним до степени смешения обозначением. Если ввести в оборот подобные товары потребовали общественные интересы, правообладатель может потребовать удалить за счет нарушителя с контрафактных товаров незаконно используемый товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение.

3. В пункте 3 комментируемой статьи согласовывается обремененность лица, нарушившего исключительное право на товарный знак при выполнении работ или оказании услуг, удалить товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение с материалов, сопровождаемых выполнение этих работ или оказание услуг, в т. ч. с документации, рекламы, вывесок.

4. В п. 4 комментируемой статьи гарантирован размер компенсации, которую вправе добиваться по своему выбору правообладатель от нарушителя вместо возмещения убытков:

– от десяти тысяч до пяти миллионов рублей, при этом сумма формируется по усмотрению суда исходя из характера нарушения;

– двукратный размер стоимости товаров, с незаконно размещенным товарным знаком, или двукратный размер стоимости права использования товарного знака, при этом стоимость формируется исходя из цены, которая при сравнимых ситуациях обычно взимается за правомерное использование товарного знака.

5. В пункте 5 комментируемой статьи согласовывается несение ответственности, в порядке, прописанном законодательством Российской Федерации, для лица, которое производит предупредительную

маркировку по поводу не прошедшего регистрацию в Российской Федерации товарного знака.

Суд в исключительных случаях с учетом характера допущенного нарушения и тяжелого материального положения ответчика, при мотивированном его заявлении вправе снизить компенсацию за нарушение исключительного права на товарный знак, гарантированную по правилам подп. 2 п. 4 ст. 1515 ГК РФ (п. 31 обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 2 (2021)[1]).

Заявляя требование о взыскании компенсации в двукратном размере стоимости права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации либо в двукратном размере стоимости контрафактных экземпляров (товаров), истец обязан представить расчет и обоснование взыскиваемой суммы, а также документы, подтверждающие стоимость права использования либо количество экземпляров (товаров) и их цену. В ситуации невозможности препровождения доказательств истец вправе ходатайствовать об истребовании таких доказательств у ответчика или третьих лиц (п. 61 постановления Пленума ВС РФ № 10[2]).

§ 3. Право на географическое указание и наименование места происхождения товара

1. Основные положения

Статья 1516. Географическое указание и наименование места происхождения товара

КОММЕНТАРИЙ

1. В абзаце 1 пункта 1 комментируемой статьи устанавливается значение географического указания, которому предоставляется правовая охрана, — это обозначение, которое идентифицирует

[1] Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 2 (2021) (утв. Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 30.06.2021) // Бюллетень ВС РФ. – 2021. – № 10.

[2] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

происходящий с территории географического объекта товар, недвусмысленное качество, репутация или другие характеристики которого в значительной степени связаны с его географическим происхождением (характеристики товара).

Введено обязательное требование, предъявляемое к географическим указаниям, требующее осуществления как минимум единственной из стадий производства товара, существенно влияющей на формирование его характеристик, на территории такого географического объекта.

2. В абзаце 2 пункта 1 комментируемой статьи устанавливается значение наименования места происхождения товара, которому предоставляется правовая охрана, — это обозначение, которое олицетворяет современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование страны, городского или сельского поселения, местности или другого географического объекта, включающее подобное наименование или производное от такого наименования и ставшее известным в итоге его использования по поводу товара, особые свойства которого исключительно определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами.

Введено обязательное требование, предъявляемое к наименованию места происхождения товара, требующее осуществления всех стадий производства товара, существенно влияющих на формирование особых свойств товара, на территории такого географического объекта.

3. В абзаце 3 пункта 1 комментируемой статьи законодателем указано, что по поводу стадий и границ производства товара, а также характеристик товара или его особых свойств, для обозначения которого применяют географическое указание или наименование места происхождения товара, действуют требования, установленные федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а проверку за их соблюдением осуществляют в соответствии с федеральными законами.

В соответствии с п. 1 Федерального закона от 18 декабря 1997 г. № 152-ФЗ «О наименованиях географических объектов»[1] наименования

[1] О наименованиях географических объектов : Федеральный закон от 18 декабря 1997 г. № 152-ФЗ (ред. от 30.12.2021) // СЗ РФ. – 1997. – № 51. – Ст. 5718.

географических объектов — это географические названия, которые присваиваются географическим объектам и служат для их отличия и распознавания.

Существующие наименования географических объектов выявляются в соответствии с данными официальных картографических и справочных изданий и иных источников, посредством опроса населения соответствующих территорий, а также опроса краеведов и других специалистов.

Порядок выявления существующих наименований географических объектов толкуется специально уполномоченным федеральным органом исполнительной власти в области наименований географических объектов.

Наименование, присваиваемое географическому объекту, должно отражать наиболее характерные признаки географического объекта, местности, в которой расположен этот объект, или отличительные признаки жизни и деятельности населения соответствующей территории, состоять не более чем из трех слов, естественно вписываться в уже существующую систему наименований географических объектов.

Географическим объектам могут присваиваться имена лиц, непосредственно принимавших участие в открытии, изучении, освоении или основании географических объектов. Имена выдающихся государственных и общественных деятелей, представителей науки и культуры и других имеющих заслуги перед государством лиц посмертно могут присваиваться географическим объектам, которые не имеют наименований.

Присвоение одного и того же наименования нескольким однородным географическим объектам в пределах территориального образования не одобряется.

Переименование географического объекта одобряется в случаях, если: два или более однородных географических объекта в пределах территориального образования имеют одно и то же наименование, что затрудняет осуществление хозяйственной или иной деятельности; а также если географический объект обозначен аббревиатурой, номером или словосочетанием, выполняющими функции наименований географических объектов, но в действительности ими не являющимися.

Переименование географических объектов одобряется также в целях возвращения отдельным географическим объектам наименований, широко известных в прошлом и настоящем.

4. В пункте 2 комментируемой статьи введено описание обозначений, по поводу которых запрещена государственная регистрация в качестве географического указания или наименования места происхождения товара:

– обозначение, хотя и относящееся к наименованию географического объекта, в чьих границах товар первоначально произведен или введен в гражданский оборот, но стало обозначением, вошедшим в Российской Федерации во всеобщее употребление как обозначение товара недвусмысленного вида, не связанное с местом его производства;

– обозначение, уже зарегистрированное как географическое указание или наименование места происхождения товара по поводу товара того же вида;

– обозначение, тождественное или сходное с товарным знаком, который имеет более ранний приоритет, если использование такого географического указания или такого наименования места происхождения товара может вводить потребителя в заблуждение относительно самого товара или его изготовителя;

– обозначение, которое олицетворяет наименование сорта растения или породы животного, если использование такого географического указания или такого наименования места происхождения товара может вводить потребителя в заблуждение относительно товара;

– обозначение, которое может вводить потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя;

– обозначение, которое заявлено на государственную регистрацию как географическое указание или наименование места происхождения товара по поводу товара, не соответствующего требованиям, прописанным абз. 3 п. 1 комментируемой статьи, т. е. стадии и границы производства такого товара, а также его характеристики товара или особые свойства, для обозначения которого используется географическое указание или наименование места происхождения товара, не соответствуют требованиям законодательства.

5. В пункте 3 комментируемой статьи указано, что правила ГК РФ о географических указаниях применяются к наименованиям мест происхождения товаров, если иное не установлено ГК РФ.

Статья 1517. Действие исключительного права на географическое указание или наименование места происхождения товара на территории Российской Федерации

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи закреплено правило, согласно которому на территории Российской Федерации функционирует исключительное право на географическое указание или наименование места происхождения товара, которое зарегистрировано Роспатентом, а также в других случаях, прописанных международным договором Российской Федерации.

Международная регистрация наименования места происхождения товара может осуществляться в соответствии с Парижской конвенцией об охране промышленной собственности[1], Мадридским соглашением о санкциях за ложные и неправильные обозначения происхождения изделий[2], а также Лиссабонским Соглашением о защите указаний места происхождения изделий и их международной регистрации[3].

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлено, что госрегистрация в качестве географического указания обозначения, которое дает возможность идентифицировать товар, происходящий с территории географического объекта, находящегося в иностранном государстве, может быть проведена при соблюдении следующих условий:

– подобное обозначение охраняется как географическое указание или иное средство индивидуализации товара в стране его происхождения товара;

– подобное обозначение соответствует требованиям ст. 1516 ГК РФ;

– обладателем исключительного права на подобное обозначение может быть лишь лицо, право которого на подобное обозначение охраняется в стране происхождения товара.

Госрегистрация наименования географического объекта, которое находится в иностранном государстве в качестве наименования

[1] Вестник ВАС РФ. – 1996. – № 2.

[2] Мадридское соглашение о санкциях за ложные и неправильные обозначения происхождения изделий (Мадрид, 14 апреля 1891 г.) (с изм. от 31.10.1958) // Международные соглашения по охране промышленной собственности. – Москва, 1968.

[3] Лиссабонское соглашение о защите указаний места происхождения изделий и их международной регистрации (заключено в г. Лиссабоне 31.10.1958) (с изм. от 14.07.1967) // ВОИС : [сайт]. – URL: http://www.wipo.int (дата обращения: 25.01.2025).

места происхождения товара может быть проведена при соблюдении следующих условий:

– наименование этого географического объекта охраняется как наименование места происхождения товара в стране его происхождения;

– обладателем исключительного права на подобное наименование может быть только лицо, чье право на подобное наименование охраняется в стране происхождения товара.

3. В пункте 3 комментируемой статьи установлено, что при предоставлении правовой охраны на территории Российской Федерации географическому указанию или наименованию места происхождения товара, которые зарегистрированы в соответствии с международным договором Российской Федерации, и (или) при предоставлении исключительного права на такие указание или наименование следует применять положения п. 2 комментируемой статьи, абз. 2 п. 1 и п. 2 ст. 1518 (Государственная регистрация географического указания), п. 2–4 ст. 1524 ГК РФ (Формальная экспертиза прошения на географическое указание).

Статья 1518. Государственная регистрация географического указания

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи согласовывается, что географическое указание признается и охраняется в силу его государственной регистрации.

Законодатель приводит описание лиц, которые вправе зарегистрировать географическое указание:

– граждане (один либо несколько);

– юридическое лицо (одно либо несколько);

– ассоциация (союз) или иное объединение лиц, чье создание и деятельность не противоречат законодательству страны происхождения товара.

2. В пункте 2 комментируемой статьи определяется, что лицам, зарегистрировавшим географическое указание, предоставляется исключительное право на него, если товар, по поводу которого зарегистрировано географическое указание, соответствует требованиям п. 1 ст. 1516 ГК РФ, т. е. обладающего гарантированным качеством, репутацией или другими характеристиками, которые в значительной степени связаны с его географическим происхождением.

Законодатель допускает возможность предоставления данного исключительного права на географическое указание по поводу того же географического указания любому лицу, которое в границах того же географического объекта производит товар, обладающий характеристиками, указанными в Государственном реестре географических указаний и наименований мест происхождения товаров Российской Федерации.

Порядок предоставления данного исключительного права должен соответствовать требованиям, установленным ГК РФ.

Порядок государственной регистрации географического указания упорядочивается приказом Роспатента от 22 июля 2020 г. № 101[1], утвердившим Административный регламент по предоставлению соответствующей государственной услуги.

Результатами предоставления государственной услуги являются государственная регистрация географического указания в Государственном реестре географических указаний и наименований мест происхождения товаров Российской Федерации и вверение исключительного права на подобное географическое указание с включением в Государственный реестр сведений об этом, выдача свидетельства на географическое указание в форме электронного документа путем размещения на официальных сайтах, а также в бумажной копии по ходатайству заявителя, и публикация сведений о государственной регистрации географического указания, сведений, относящихся к предоставлению исключительного права на географическое указание, в регламентированном бюллетене Роспатента «Товарные знаки, знаки обслуживания, географические указания и наименования мест происхождения товаров», положение о котором утверждено приказом Роспатента от 8 августа 2023 г. № 99[2].

[1] Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по государственной регистрации географического указания и (или) предоставлению исключительного права на такое географическое указание и государственной регистрации наименования места происхождения товара и (или) предоставлению исключительного права на такое наименование, а также выдаче свидетельства об исключительном праве на географическое указание, наименование места происхождения товара, его дубликата : приказ Роспатента от 22 июля 2020 г. № 101 (ред. от 23.12.2020) (зарег. в Минюсте России 11.09.2020, № 59801) // Роспатент : [официальный сайт]. – URL: https://rospatent.gov.ru/ru/documents/prik-rosp-101-22072020 (дата обращения: 25.01.2025).

[2] URL: https://base.garant.ru/407960991/ (дата обращения: 06.10.2022).

Срок предоставления государственной услуги в части приема, регистрации, экспертизы прошения и выдачи свидетельства на географическое указание или наименование места происхождения товара составляет 11 месяцев и 5 рабочих дней.

В соответствии с п. 2.3 постановления Правительства Российской Федерации от 10 декабря 2008 г. № 941[1] за регистрацию прошения на государственную регистрацию географического указания и на предоставление исключительного права на подобное географическое указание, и принятие решения по заявке на географическое указание или по заявке на наименование места происхождения товара по результатам формальной экспертизы взимается пошлина в размере 3 000 рублей.

2. Использование географического указания

Статья 1519. Исключительное право на географическое указание

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлено, что правообладателю принадлежит исключительное право использования географического указания в соответствии со ст. 1299 ГК РФ (исключительное право) любым не противоречащим закону способом, в т. ч. способами, указанными в п. 2 комментируемой статьи.

Если исключительное право на географическое указание передано объединению лиц правом использования такого географического указания может воспользоваться любое лицо, если:

– это лицо является членом этого объединения;

– объединение лиц включено в Государственный реестр указаний и наименований;

– географическое указание используется по поводу товара, обладающего характеристиками, которые указаны в Государственном реестре указаний и наименований.

2. В пункте 2 комментируемой статьи приводится описание способов использования географического указания, в частности, размещение его:

– на товарах, этикетках, упаковках товаров, производимых, предлагаемых к продаже, продаваемых, демонстрируемых на выставках

[1] СЗ РФ. – 2008. – № 51. – Ст. 6170.

и ярмарках или иным образом вводимых в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранящихся или перевозимых с этой целью, либо ввозимых на территорию Российской Федерации;

– на бланках, счетах, другой документации и в печатных изданиях для введения товаров в гражданский оборот (т. е. использование географического указания любым не противоречащим закону способом);

– в предложениях о продаже товаров, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;

– в сети «Интернет», в т. ч. в доменном имени и при иных способах адресации.

Под доменным именем понимается любое слово, зарегистрированное в качестве адреса компьютера в интернете. Доменные имена заменяют цифровые адреса, которые присваиваются любому компьютеру пользователя интернета. По существу, их можно рассматривать как адреса доступа к информации, препровожденной владельцем адреса.

3. В пункте 3 комментируемой статьи приводится описание способов использования географического указания, которое признается незаконным.

Так, незаконным признают использование прошедшего регистрацию географического указания лицами:

– у которых нет права его использовать, даже если при этом указывается настоящее место происхождения товара или географическое указание используется в переводе либо в сочетании с такими словами, как «род», «тип», «имитация» и т. п.;

– которые обладают правом его использовать, но по поводу товара, не обладающего характеристиками, показанными в Государственном реестре указаний и наименований, либо произведенного за пределами границ географического объекта, показанных в Государственном реестре.

Также незаконным признается использование для любых товаров обозначение, включающее, воспроизводящее или имитирующее зарегистрированное географическое указание, способное вводить потребителей в заблуждение о месте происхождения товара или характеристиках товара.

Аналогичное правило содержится в ст. 11 Женевском акте Лиссабонского соглашения о наименованиях мест происхождения и географических указаниях, к которому Россия присоединилась 30 декабря 2021 г.: «обеспечивает правовые средства, позволяющие препятствовать использованию географического указания, которое равносильно

его имитации, даже если указано подлинное происхождение товаров или если наименование места происхождения или географическое указание используется в переводе или сопровождается такими терминами, как „стиль", „тип", „вид", „марка", „имитация", „метод", „как производится в", „похожий", „аналогичный" и тому подобное»[1].

4. В пункте 4 комментируемой статьи императивно установлено, что контрафактными следует считать все товары, этикетки, упаковки товаров, если на них незаконно используется географическое указание.

5. В пункте 5 комментируемой статьи уточняется, что не представляется нарушением исключительного права на географическое указание. Так, если географическое указание используется лицами, не являющимися правообладателями, по поводу товаров, которые были введены в гражданский оборот непосредственно правообладателем или с его согласия.

6. В пункте 6 комментируемой статьи введен законодательный запрет на распоряжение исключительным правом на географическое указание без заключения договора, в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования этого географического указания.

Запрет относится и к переходу исключительного права на географическое указание без заключения соответствующего договора.

Статья 1520. Знак охраны географического указания и наименования места происхождения товара

КОММЕНТАРИЙ

1. В абзаце 1 пункта 1 комментируемой статьи приводится словесное обозначение знака охраны географического указания, которое может размещать лицо, имеющее право использовать географическое указание согласно п. 2 ст. 1518 ГК РФ (т. е. зарегистрировавшее его в установленном законом порядке) для оповещения о своем праве.

Знак охраны географического указания размещается рядом с географическим указанием и состоит из словесных обозначений «зарегистрированное географическое указание», «с защищенным географическим указанием», «зарегистрированное ГУ» или соответствующей эмблемы, которые подтверждают, что используемое обозначение является зарегистрированным в России географическим указанием.

[1] Женевский акт Лиссабонского соглашения о наименованиях мест происхождения и географических указаниях (вместе с «Инструкцией...») (подписан в г. Женева 20.05.2015) // СЗ РФ. – 2023. – № 37. – Ст. 6802.

2. В абзаце 2 пункта 1 комментируемой статьи приводится словесное обозначение наименования места происхождения товара, которое может размещать лицо, имеющее право использовать это наименование согласно п. 2 ст. 1518 ГК РФ (т. е. зарегистрировавшее его в установленном законом порядке) для оповещения о своем праве.

Знак размещается рядом с наименованием места происхождения товара и состоит из словесных обозначений «зарегистрированное наименование места происхождения товара», «с защищенным наименованием места происхождения товара», «зарегистрированное НМПТ» или соответствующей эмблемы, указывающих на то, что применяемое обозначение является зарегистрированным в Российской Федерации наименованием места происхождения товара.

Из текста комментируемой статьи следует, что использование знака охраны географического указания или наименования места происхождения товара является правом, но не обремененностью правообладателя. Отсутствие знака охраны не лишает географическое указание или наименование места происхождения товара правовой охраны, а его правообладателя — соответствующих прав. Знак охраны подтверждает лишь то, что проставившее этот знак лицо считает себя владельцем соответствующих прав. Подтверждением наличия у лица исключительного права на наименование места происхождения товара является не знак охраны, а свидетельство о государственной регистрации.

Знак охраны наименования места происхождения товара наносится исключительно по собственному усмотрению правообладателя и в любой момент может быть снят. При этом знак охраны выполняет рекламную и информационную функции, а также функцию установления факта регистрации.

3. В пункте 2 комментируемой статьи указано, что утверждение эмблем, указанных в п. 1 комментируемой статьи, осуществляет Роспатент.

Эмблемы для географических указаний и наименований мест происхождения товаров разработаны Роспатентом и отобраны в итоге голосования с участием общественности, бизнеса, специалистов в области интеллектуальной собственности, утверждены приказом Роспатента от 3 июля 2020 г. № 94[1].

[1] Об утверждении знаков охраны географического указания и наименования места происхождения товара в виде эмблем : приказ Роспатента от 3 июля 2020 г. № 94 (зарег. в Минюсте России 28.08.2020, № 59556) // Роспатент : [официальный сайт]. – URL: https://rospatent.gov.ru/ru/documents/prik-rosp-94-03072020 (дата обращения: 25.01.2025).

Статья 1521. Действие правовой охраны географического указания

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлено, что географическое указание охраняется в течение всего времени существования возможности производить товар, отвечающий требованиям п. 1 ст. 1516 ГК РФ, т. е. недвусмысленное качество, репутация или другие характеристики которого в значительной степени определяются его географическим происхождением.

2. В пункте 1 комментируемой статьи содержится отсылка к ст. 1531 ГК РФ, регулирующей срок действия исключительного права на географическое указание или наименование места происхождения товара и порядок удлинения этого срока.

Так, исключительное право на географическое указание или наименование места происхождения товара функционирует в течение десяти лет со дня подачи прошения на географическое указание или прошения на наименование места происхождения товара в Роспатент. Этот срок может быть удлинен, согласно правилам, одобренным приказом Роспатента от 31 августа 2020 г. № 118[1], по заявлению правообладателя на десять лет.

3. Государственная регистрация географического указания и предоставление исключительного права на географическое указание

Статья 1522. Заявка на географическое указание

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлено, что заявки, связанные с регистрацией географического указания, подаются в Роспатент.

На государственную регистрацию могут быть поданы следующие заявки:

[1] Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по продлению срока действия исключительного права на географическое указание или наименование места происхождения товара : приказ Роспатента от 31 августа 2020 г. № 118 (ред. от 23.12.2020) (зарег. в Минюсте России 14.09.2020, № 59803) // Роспатент : [официальный сайт]. – URL: https://rospatent.gov.ru/ru/ documents/prik-rosp-118-31082020 (дата обращения: 25.01.2025).

– на государственную регистрацию самого географического указания;

– на вверение исключительного права на это географическое указание;

– на вверение исключительного права на ранее зарегистрированное географическое указание (заявка на географическое указание).

Заданы основные требования к подаваемой заявке:

– она принадлежит к одному географическому указанию;

– может быть подана лицами, которые указаны в абз. 2 п. 1 ст. 1518 ГК РФ (т.е. одним либо несколькими гражданами, одним либо несколькими юридическими лицами, а также ассоциацией (союзом) или иным объединением лиц, создание и деятельность которого не противоречат законодательству страны происхождения товара).

2. В пункте 2 комментируемой статьи приведено описание документов прошения на географическое указание:

– просьбу о государственной регистрации географического указания и о предоставлении исключительного права на него или только о предоставлении исключительного права на ранее зарегистрированное географическое указание с установкой заявителя, его места жительства или места нахождения;

– заявляемое обозначение;

– указание товара, по поводу которого испрашиваются соответствующая государственная регистрация;

– указание места происхождения (производства) товара (границ географического объекта);

– информация, затрагивающая связи характеристик товара с местом его происхождения (производства) (для заявки на государственную регистрацию географического указания и на предоставление исключительного права на подобное географическое указание);

– описание характеристик товара, не исключая исходный материал, который используют для производства товара, физические, химические, микробиологические, органолептические или художественные характеристики товара;

– описание способа производства товара, а также информация об условиях его хранения и транспортировки, если это существенно влияет на формирование и сохранение характеристик товара;

– описание порядка контроля за соблюдением условий производства и сохранением характеристик товара, по поводу которого испрашивается правовая охрана географического указания;

– описание лиц, которые могут использовать географическое указание, при подаче прошения на географическое указание объединением лиц, и условия использования географического указания лицами, входящими в это объединение;

– сообщения, подтверждающие право осуществлять деятельность по производству товара, если это запланировано федеральными законами.

3. В абзаце 1 пункта 3 комментируемой статьи введена обязанность приложения к заявке на географическое указание документов, которые удостоверяют, что заявитель производит товар, обладающий надлежащими характеристиками, которые в значительной степени связаны с его географическим происхождением, а также сообщения, названные в заявке (п. 2 комментируемой статьи).

В абзаце 2 пункта 3 комментируемой статьи установлено, что при подаче прошения несколькими лицами, к ней должны быть приложены те же документы, что указаны в абз. 1 п. 3 комментируемой статьи, но по поводу товара каждого заявителя.

В абзаце 3 пункта 3 комментируемой статьи установлено, что при подаче прошения объединением лиц к документам, указанным в абз. 1 п. 3 комментируемой статьи, прилагаются документы, которые подтвердят, что лица, входящие в это объединение, производят или вводят в гражданский оборот товар, обладающий соответствующими характеристиками, которые в значительной степени связаны с его географическим происхождением, и (или) используют заявляемое обозначение по поводу данного товара.

В абзаце 4 пункта 3 комментируемой статьи установлено, что при подаче прошения на вверение исключительного права на ранее зарегистрированное географическое указание, идентифицирующее товар как происходящий с территории географического объекта, находящегося на территории Российской Федерации, должны быть приложены документы, которые подтвердят, что заявитель производит товар, обладающий характеристиками, указанными в Государственном реестре указаний и наименований (ст. 1529 ГК РФ), а также соблюдает условия, названные в подп. 7 п. 2 комментируемой статьи и в Государственном реестре указаний и наименований.

В абзаце 5 пункта 3 комментируемой статьи установлено, что при подаче прошения на географическое указание, когда сам географический объект, по поводу которого подана заявка, находится за пределами Российской Федерации, к заявке должны быть приложены документы, которые подтвердят соответствие такого обозначения требованиям п. 1 ст. 1516 ГК РФ, исключительное право заявителя на заявляемое обозначение в стране происхождения товара, а также сообщения, названные в п. 2 комментируемой статьи (документы заявки).

4. В пункте 4 комментируемой статьи указано, утверждение требований к документам прошения на географическое указание или прилагаемым к ней осуществляет федеральный орган исполнительной власти, реализовывающим нормативно-правовое координирование в сфере интеллектуальной собственности.

Требования к документам прошения и правила их составления, подачи и рассмотрения утверждены приказом Минэкономразвития России от 3 июля 2020 г. № 398[1].

В соответствии с п. 2.3 постановления Правительства Российской Федерации от 10 декабря 2008 г. № 941[2] за регистрацию прошения на государственную регистрацию географического указания и на вверение исключительного права на подобное географическое указание, прошения на вверение исключительного права на ранее зарегистрированное географическое указание, за принятие решения по заявке на географическое указание взимается пошлина в размере 3 000 рублей.

5. В пункте 5 комментируемой статьи гарантирован порядок отсчета даты подачи прошения на географическое указание. Таковым считается день поступления в Роспатент документов, прописанных п. 2 комментируемой статьи, а если названные документы препровождены не одновременно, — день поступления последнего документа.

---

[1] Об утверждении Правил составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для осуществления юридически значимых действий по государственной регистрации географического указания и (или) предоставлению исключительного права на такое географическое указание и государственной регистрации наименования места происхождения товара и (или) предоставлению исключительного права на такое наименование, требований к ним, а также Перечня сведений, указываемых в свидетельствах об исключительном праве на географическое указание, на наименование места происхождения товара, и форм таких свидетельств : приказ Минэкономразвития России от 3 июля 2020 г. № 398 (ред. от 08.02.2021) (зарег. в Минюсте России 26.08.2020, № 59495) // Роспатент : [официальный сайт]. – URL: https://rospatent.gov.ru/ru/documents/prikaz-minekonomrazvitiya-398-03072020 (дата обращения: 25.01.2025).

[2] СЗ РФ. – 2008. – № 51. – Ст. 6170.

Статья 1522.1. Особенности заявки на наименование места происхождения товара

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи заданы требования к содержанию прошения на государственную регистрацию наименования места происхождения товара и на вверение исключительного права на него, а также прошения на вверение исключительного права на ранее зарегистрированное наименование. Такие прошения должны содержать сообщения, которые перечислены в подп. 1–4, 7–10 п. 2 ст. 1522 ГК РФ, в т. ч.:

– сообщения, доказывающие, что товар, по поводу которого заявляется на государственную регистрацию наименование места происхождения товара, имеет особые свойства, названные в абз. 2 п. 1 ст. 1516 ГК РФ (особые свойства такого наименования определяются исключительно характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами);

– обрисовка особых свойств товара, в т. ч. указание на отправной материал, который используется для его производства, важнейшие физические, химические, микробиологические, органолептические или художественные характеристики заявляемого товара.

Под сообщениями, которые перечислены в подп. 1–4, 7–10 п. 2 ст. 1522 ГК РФ понимаются, те, что содержатся в заявке на географическое указание, а именно:

– само прошение о государственной регистрации с установкой заявителя, а также его места жительства или места нахождения;

– заявляемое обозначение;

– указание товара, по поводу которого испрашиваются государственная регистрация;

– указание места происхождения (производства) товара (границ географического объекта);

– описание способа производства товара, а также информация об условиях его хранения и транспортировки, если это оказывает существенное влияние на формирование и сохранение характеристик товара;

– описание порядка контроля за соблюдением условий производства и сохранением характеристик товара, по поводу которого испрашивается правовая охрана географического указания;

– описание лиц, имеющих право использовать географического указания, если заявка на него подается объединением лиц, и условия использования географического указания лицами, входящими в это объединение;

– сообщения, которые подтверждают право осуществлять деятельность по производству товара, если это запланировано федеральными законами.

2. В абзаце 1 пункта 2 комментируемой статьи введено требование предоставления заключения уполномоченного органа, на территории которого находится данный географический объект, подтверждающего, что:

– в границах данного географического объекта заявитель производит товар, отвечающий требованиям п. 1 ст. 1516 ГК РФ, т. е. его характеристики в значительной степени связаны с его географическим происхождением;

– сообщения, названные в п. 1 комментируемой статьи верные.

Подобное заключение требуется только для географического объекта, наименование которого заявляется в качестве наименования места происхождения товара, который находится на территории Российской Федерации.

В числе уполномоченных органов, подтверждающих названное заключение могут выступать:

– уполномоченный Правительством Российской Федерации федеральный орган исполнительной власти;

– при его отсутствии — орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации или организация, уполномоченная высшим органом государственной власти субъекта Российской Федерации, на территории которого находится данный географический объект.

В соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 8 августа 2020 г. № 1195[1] заключения, необходимые для государственной регистрации наименования места происхождения товара выдают:

[1] О федеральных органах исполнительной власти, уполномоченных выдавать заключения, необходимые для государственной регистрации наименования места происхождения товара и осуществления юридически значимых действий в отношении зарегистрированного наименования места происхождения товара, и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации : постановление Правительства Российской Федерации от 8 августа 2020 г. № 1195 (ред. от 03.02.2025) // СЗ РФ. – 2020. – № 33. – Ст. 5395.

– Министерство здравоохранения Российской Федерации — по поводу лечебных грязей, минеральной питьевой лечебной, лечебно-столовой воды;

– Министерство промышленности и торговли Российской Федерации — по поводу товаров народных художественных промыслов, не исключая музыкальные инструменты;

– Министерство сельского хозяйства Российской Федерации — по поводу продукции сельского хозяйства и пищевой продукции, не исключая минеральную природную столовую воду, за исключением минеральной питьевой лечебной, лечебно-столовой воды, алкогольной и спиртосодержащей продукции;

– Федеральная служба по контролю за алкогольным и табачным рынками — по поводу алкогольной и спиртосодержащей продукции).

К данной заявке на государственную регистрацию наименования места происхождения товара и на предоставление исключительного права на подобное наименование также должны быть приложены документы, доказывающие известность этого наименования по поводу товара.

В абзаце 2 пункта 2 комментируемой статьи подтверждено дополнительное требование к заявке на наименование места происхождения товара, подаваемой несколькими лицами, к такой заявке должно быть приложено заключение, аналогичное указанному в абз. 1 п. 2 комментируемой статьи, но по поводу товара каждого заявителя.

В абзаце 3 пункта 2 комментируемой статьи подтверждено дополнительное требование к заявке на наименование места происхождения товара, подаваемой объединением лиц, к такой заявке должно быть приложено заключение, аналогичное указанному в абз. 1 п. 2 комментируемой статьи, но по поводу каждого лица, входящего в данное объединение.

В абзаце 4 пункта 2 комментируемой статьи подтверждено дополнительное требование к заявке на вверение исключительного права на ранее зарегистрированное наименование места происхождения товара, которое относится к географическому объекту на территории Российской Федерации, к такой заявке должно быть приложено заключение уполномоченного органа о том, что в границах данного географического объекта заявитель производит товар, который имеет особые свойства, названные в Государственном реестре указаний и наименований.

Порядок выдачи заключения, указанного в абз. 4 п. 2 комментируемой статьи, утвержден приказом Минздрава России от 14 сентября 2020 г. № 968н[1].

В абзаце 5 пункта 2 комментируемой статьи обусловлено, что в ситуации не препровождения указанного в абз. 1 и 4 п. 2 комментируемой статьи заключения, федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности обязан запросить представленное заключение или заключающиеся в нем сообщения в уполномоченном органе.

Заключение передается Федеральной службой по контролю за алкогольным и табачным рынками в устанавливаемом приказом Федеральной службы по контролю за алкогольным и табачным рынками от 17 октября 2023 г. № 391[2] порядке при предоставлении заявителем документов, прописанных этим Порядком.

В абзаце 6 пункта 2 комментируемой статьи гарантированы следующие обязанности уполномоченного органа:

– осуществление контроля за сохранением особых свойств товара, по поводу которого зарегистрировано наименование места происхождения товара;

– выдача заключения об исчезновении характерных для данного географического объекта условий и о невозможности производить

[1] Об утверждении Административного регламента Министерства здравоохранения Российской Федерации по предоставлению государственной услуги по выдаче заключения о том, что в границах географического объекта заявитель производит товар, особые свойства которого исключительно определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами, которое прилагается к заявке на государственную регистрацию наименования места происхождения товара и на предоставление исключительного права на такое наименование : приказ Минздрава России от 14 сентября 2020 г. № 968н (зарег. в Минюсте России 05.11.2020, № 60754) // ГАРАНТ.РУ : [сетевое издание]. – URL: https://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/74768105/ (дата обращения: 20.01.2025).

[2] Об утверждении Порядка выдачи Федеральной службой по контролю за алкогольным и табачным рынками заключений, необходимых для государственной регистрации наименования места происхождения товара и осуществления юридически значимых действий в отношении зарегистрированного наименования места происхождения товара в отношении алкогольной и спиртосодержащей продукции : приказ Федеральной службой по контролю за алкогольным и табачным рынками от 17 октября 2023 г. № 391 (зарег. в Минюсте России 02.11.2023, № 75830) // Там же. – URL: https://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/407823355/ (дата обращения: 20.01.2025).

товар, который обладает особыми свойствами, указанными в Государственном реестре и по поводу которого наименование места происхождения товара было зарегистрировано.

Порядок такого контроля на текущий момент времени установлен Постановлением Правительства Российской Федерации от 9 сентября 2020 г. № 1388[1].

В абзаце 7 пункта 2 комментируемой статьи подтверждено дополнительное требование к заявке на наименование места происхождения товара, подаваемой на географический объект, находящийся за пределами Российской Федерации. К этой заявке должен быть приложен документ, который удостоверит право заявителя на заявленное наименование места происхождения товара в стране его происхождения.

3. В пункте 3 комментируемой статьи гарантирована возможность взаимного преобразования при условии соблюдения требований ГК РФ наименования места происхождения товара и прошения на это наименование как требуется в географическое указание и прошение на него и наоборот. Порядок подобного преобразования определен приказом Минэкономразвития России от 3 июля 2020 г. № 399[2].

4. В пункте 4 комментируемой статьи указано, что требования к документам прошения на наименование места происхождения товара, и прилагаемым к ней документам устанавливаются федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативно-правовое координирование в сфере интеллектуальной собственности. На текущий момент времени эти требования утверждены приказом Минэкономразвития России от 3 июля 2020 г. № 398[3].

---

[1] Об утверждении Правил контроля за сохранением особых свойств товара, в отношении которого зарегистрировано наименование места происхождения товара : постановление Правительства Российской Федерации от 9 сентября 2020 г. № 1388 // СЗ РФ. – 2020. – № 38. – Ст. 5869.

[2] Об утверждении Порядка преобразования наименования места происхождения товара или заявки на государственную регистрацию наименования места происхождения товара соответственно в географическое указание или заявку на государственную регистрацию географического указания и наоборот, а также формы ходатайства о преобразовании наименования места происхождения товара в географическое указание и формы ходатайства о преобразовании географического указания в наименование места происхождения товара : приказ Минэкономразвития России от 3 июля 2020 г. № 399 (зарег. в Минюсте России 02.09.2020, № 59618) // Официальный интернет-портал правовой информации «Pravo.gov.ru». – URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001202009030030 (дата обращения: 04.08.2024).

[3] URL: https://rospatent.gov.ru/ru/documents/prikaz-minekonomrazvitiya-398-03072020 (дата обращения: 25.01.2025).

Статья 1523. Экспертиза заявки на географическое указание и внесение изменений в документы заявки

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлено, что экспертизу прошения на географическое указание проводит федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Такая экспертиза проходит в два этапа. Сначала проводится формальная экспертиза, после положительного результата соответствующей формальной экспертизы — экспертиза обозначения, которое заявлено в качестве географического указания.

Сообщения о принятых к рассмотрению заявках Роспатент публикует в регламентированном бюллетене «Товарные знаки, знаки обслуживания, географические указания и наименования мест происхождения товаров».

2. В пункте 2 комментируемой статьи подтверждено право Роспатента запрашивать дополнительные материалы у заявителя:

– если без них невозможно провести экспертизу,

– запрос должен быть сделан в период проведения экспертизы.

Законодатель установил требования к срокам препровождения запрашиваемых Роспатентом дополнительных материалов и последствия их нарушения:

– заявитель обязан их предоставить в течение трех месяцев со дня направления Роспатентом соответствующего запроса;

– по ходатайству заявителя этот срок может быть удлинен не более чем на шесть месяцев при условии, что ходатайство поступило до истечения периода препровождения ответа на запрос;

– нарушение заявителем указанного периода или оставление запроса о Роспатента без ответа ведет признанию поданного прошения отозванной благодаря решения Роспатента.

Статья 1524. Формальная экспертиза заявки на географическое указание

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи подтверждено описание того, что должно быть проверено в ходе проведения формальной экспертизы прошения на географическое указание:

– наличие требуемых документов заявки;

– их соответствие установленным требованиям.

По результатам формальной экспертизы может быть принято одно из двух решений:

– заявка принята к рассмотрению;

– отклонение в принятии прошения к рассмотрению.

Одновременно с извещением заявителя о подтверждающем итоге формальной экспертизы прошения ему сообщается дата подачи заявки, установленная в соответствии с п. 5 ст. 1522 ГК РФ, имеется в виду день поступления в Роспатент документов, прописанных п. 2 комментируемой статьи, а если они представляются в разные дни, — день поступления последнего документа.

2. В пункте 2 комментируемой статьи введена обязанность Роспатента довести информацию по заявке на географическое указание до всеобщего сообщения.

С этой целью Роспатент публикует в регламентированном бюллетене «Товарные знаки, знаки обслуживания, географические указания и наименования мест происхождения товаров»:

– сообщения о принятой к рассмотрению заявке;

– сообщения, содержащиеся в заявке.

В обремененности Роспатента также входит уведомить уполномоченные органы и органы, осуществляющие контроль за соответствием установленным законом требованиям по поводу стадий и границ производства товара, а также их характеристик или особых свойств (абз. 3 п. 1 ст. 1516 ГК РФ), о поступлении прошения на географическое указание.

3. В пункте 3 комментируемой статьи подтверждено право подачи возражений против предоставления Роспатентом правовой охраны географическому указанию и (или) исключительного права на географическое указание.

Этим право может воспользоваться любое лицо:

– после публикации сведений, указанных в п. 2 комментируемой статьи;

– в течение трех месяцев после публикации;

– возражение следует представлять в Роспатент.

4. В пункте 4 комментируемой статьи подтверждено право на ознакомление с документами заявки, которым также может воспользоваться любое лицо после издания сведений, указанных в п. 2 комментируемой статьи.

Порядок ознакомления с документами прошения и выдачи копий таких документов установлен приказом Минэкономразвития России от 10 июля 2020 г. № 417[1].

В соответствии с п. 2.3 постановления Правительства Российской Федерации от 10 декабря 2008 г. № 941[2] за принятие решения по заявке на географическое указание по результатам формальной экспертизы взимается пошлина в размере 3 000 рублей.

Статья 1525. Экспертиза обозначения, заявленного в качестве географического указания или наименования места происхождения товара

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлено правило, согласно которому экспертиза обозначения, заявленного в качестве географического указания или наименования места происхождения товара, на соответствие такого обозначения требованиям ГК РФ должна быть проведена по заявке, которая принималась к рассмотрению в итоге формальной экспертизы.

Законодатель приводит описание подлежащего проверке при проведении экспертизы заявленного в качестве географического указания обозначения:

– проверка соответствия заявленного обозначения требованиям п. 1 (его характеристики в значительной степени должны быть связаны с его географическим происхождением), подп. 1, 2, 5, 6 п. 2 ст. 1516 ГК РФ (обозначения, по поводу которого не одобряется государственная регистрация в качестве географического указания или наименования места происхождения товара);

[1] Об утверждении Порядка ознакомления с документами заявки на географическое указание, наименование места происхождения товара и выдачи копий таких документов, форм ходатайств об ознакомлении с документами, являющимися основанием для осуществления юридически значимых действий по государственной регистрации географического указания, наименования места происхождения товара и предоставлению исключительного права на такое географическое указание, наименование, а также по предоставлению исключительного права на ранее зарегистрированное географическое указание, наименование места происхождения товара : приказ Минэкономразвития России от 10 июля 2020 г. № 417 (зарег. в Минюсте России 03.09.2020, № 59634) // Официальный интернет-портал правовой информации «Pravo.gov.ru». – URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001202009030045 (дата обращения: 04.08.2024).

[2] СЗ РФ. – 2008. – № 51. – Ст. 6170.

– проверка наличия сведений и документов, указанных в заявке на географическое указание (ст. 1522 ГК РФ).

Законодатель приводит и описание подлежащего проверке при проведении экспертизы заявленного в качестве наименования места происхождения товара обозначения:

– проверка соответствия заявленного обозначения требованиям п. 1 (его характеристики в значительной степени должны быть связаны с его географическим происхождением), подп. 1, 2, 5, 6 п. 2 ст. 1516 ГК РФ (обозначения, по поводу которого не одобряется государственная регистрация в качестве географического указания или наименования места происхождения товара);

– проверка наличия сведений и документов, указанных в заявке на наименование места происхождения товара (ст. 1522.1 ГК РФ).

2. В абзаце 1 пункта 2 комментируемой статьи приведено описание решений Роспатента, которые он ответственен принять по результатам экспертизы заявленного обозначения:

– о государственной регистрации географического указания и о предоставлении исключительного права на географическое указание;

– о государственной регистрации наименования места происхождения товара и о предоставлении исключительного права на него;

– об отказе в государственной регистрации географического указания и (или) в предоставлении исключительного права на него;

– об отказе в государственной регистрации наименования места происхождения товара и (или) в предоставлении исключительного права на него.

В абзаце 2 пункта 2 комментируемой статьи приведено описание решений Роспатента, которые он должен принять, если в заявке на географическое указание или заявке на наименование места происхождения товара испрашивалось вверение исключительного права на ранее зарегистрированное географическое указание или наименование места происхождения товара:

– о предоставлении испрашиваемого права;

– об отказе в предоставлении испрашиваемого права.

В абзаце 3 пункта 2 комментируемой статьи приведено описание решений Роспатента, которые он должен принять по результатам экспертизы географического указания или наименования места

происхождения товара, которые зарегистрированы в соответствии с международным договором Российской Федерации:

– о предоставлении правовой охраны на территории Российской Федерации таким географическому указанию или наименованию места происхождения товара и (или) предоставлении исключительного права на такие географическое указание или наименование места происхождения товара;

– об отказе в предоставлении испрашиваемой правовой охраны и (или) предоставлении испрашиваемого права.

В абзаце 4 пункта 2 комментируемой статьи возложена обязательность Роспатента при принятия решения по результатам экспертизы заявленного обозначения учитывать возражение органа, осуществляющего контроль за соответствием установленным законом требованиям по поводу стадий и границ производства товара, а также их характеристик или особых свойств (абз. 3 п. 1 ст. 1516 ГК РФ), против регистрации географического указания или наименования места происхождения товара.

В абзаце 5 пункта 2 комментируемой статьи установлено, что до вынесения предполагаемого отказа в государственной регистрации географического указания и (или) в предоставлении исключительного права на географическое указание, в государственной регистрации наименования места происхождения товара и (или) в предоставлении исключительного права на наименование места происхождения товара:

– заявитель уведомляется в письменной форме о результатах проверки соответствия заявленного обозначения требованиям ст. 1516 (Географическое указание и наименование места происхождения товара) и 1522 (Заявка на географическое указание) или 1522.1 (Заявка на наименование места происхождения товара) ГК РФ;

– заявившему предлагается предоставить собственные аргументы относительно приводимых в уведомлении мотивов;

– аргументы заявителя должны быть учтены при принятии решения по результатам экспертизы заявленного обозначения, если они были препровождены в течение трех месяцев со дня направления заявившему указанного уведомления.

Статья 1526. Решение, принятое по результатам рассмотрения возражения против предоставления правовой охраны географическому указанию и (или) против предоставления исключительного права на географическое указание

КОММЕНТАРИЙ

1. В абзаце 1 пункта 1 комментируемой статьи перечислены виды решений, которые могут быть приняты Роспатентом по результатам рассмотрения возражения против предоставления правовой охраны географическому указанию и (или) против предоставления исключительного права на географическое указание, указанного в п. 3 ст. 1524 ГК РФ:

– о государственной регистрации географического указания и о предоставлении исключительного права на него;

– об отказе в государственной регистрации географического указания и (или) в предоставлении исключительного права на него;

– о предоставлении правовой охраны на территории Российской Федерации географическому указанию, которое зарегистрировано в соответствии с международным договором Российской Федерации, и (или) предоставлении исключительного права на него;

– об отказе в предоставлении правовой охраны на территории Российской Федерации географическому указанию, которое зарегистрировано в соответствии с международным договором Российской Федерации, и (или) предоставлении исключительного права на него.

Все вышеперечисленные решения должны быть приняты с учетом результатов экспертизы заявленного обозначения (п. 1 ст. 1525 ГК РФ).

В абзаце 2 пункта 1 комментируемой статьи указано, что если в заявке на географическое указание испрашивается вверение исключительного права на ранее зарегистрированное географическое указание, по результатам рассмотрения возражения против предоставления исключительного права на географическое указание, указанного в п. 3 ст. 1524 ГК РФ, Роспатент принимает решение о предоставлении или об отказе в предоставлении такого исключительного права с учетом результатов экспертизы заявленного обозначения.

2. В пункте 2 комментируемой статьи императивно установлено, что принятие решений, прописанных п. 1 комментируемой статьи, влечет за собой отмену следующих решений:

– о государственной регистрации соответствующего географического указания и (или) о предоставлении исключительного права на него (ст. 1525 ГК РФ);

– о предоставлении правовой охраны на территории Российской Федерации географическому указанию, которое регистрировалось согласно международному договору Российской Федерации, и (или) предоставлении исключительного права на него;

– об отказе в предоставлении правовой охраны на территории Российской Федерации географическому указанию, которое регистрировалось согласно международному договору Российской Федерации, и (или) предоставлении исключительного права на него.

3. В пункте 3 комментируемой статьи установлено, что Роспатент ответственен установить порядок рассмотрения возражений против предоставления правовой охраны географическому указанию и (или) против предоставления исключительного права на географическое указание.

На текущий момент времени такой порядок определен приказом Минэкономразвития России от 17 июня 2020 г. № 356[1].

Статья 1527. Отзыв заявки на географическое указание

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи дается толкование права заявителя отозвать прошение на географическое указание на любом этапе ее рассмотрения до внесения в Государственный реестр указаний и наименований сведений о государственной регистрации соответствующего географического указания и (или) о предоставлении исключительного права на подобное географическое указание.

2. В пункте 2 комментируемой статьи императивно установлено, что для признания заявки на географическое указание отозванной требуется соответствующее решения Роспатента о признании этой заявки отозванной. Заявка считается отозванной со дня принятия такого решения.

[1] Об утверждении Порядка рассмотрения возражений против предоставления правовой охраны географическому указанию, наименованию места происхождения товара и (или) против предоставления исключительного права на географическое указание, наименование места происхождения товара : приказ Минэкономразвития России от 17 июня 2020 г. № 356 (зарег. в Минюсте России 07.09.2020, № 59671) // Официальный интернет-портал правовой информации «Pravo.gov.ru». – URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001202009070041 (дата обращения: 04.08.2024).

Статья 1528. Оспаривание заявителем решений по заявке на географическое указание. Восстановление пропущенных сроков

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи согласовывается возможность оспаривания заявителем решения Роспатента об отказе в принятии прошения на географическое указание к рассмотрению, о признании такого прошения отозванным, а также решения этого органа, принятые по результатам экспертизы заявленного обозначения (ст. 1525 ГК РФ).

Перечисленные решения оспариваются заявителем путем подачи возражения в Роспатент. Срок для подачи такого возражения ограничен 3 месяцами, исчисляемых со дня направления соответствующего решения.

2. В абзаце 1 пункта 2 комментируемой статьи согласовывается возможность восстановления пропущенных сроков заявителем.

Роспатент может восстановить пропущенный срок, прописанный п. 2 ст. 1523 ГК РФ (трехмесячный срок подачи дополнительных материалов в период проведения экспертизы заявки), п. 1 комментируемой статьи, если:

– ходатайство заявителя подано в течение 6 месяцев со дня истечения этого срока;

– заявитель приведет уважительные причины несоблюдения срока.

В абзаце 2 пункта 2 комментируемой статьи установлено, что ходатайство о восстановлении пропущенного периода должно быть подано заявителем в Роспатент одновременно:

– с дополнительными материалами, которые запрошены в соответствии с п. 2 ст. 1523 ГК РФ;

– ходатайством об увеличении периода их предоставления;

– вручением возражения в силу п. 1 комментируемой статьи.

В абзаце 3 пункта 2 комментируемой статьи подтверждено условие для того, чтобы срок был восстановлен в соответствии с п. 2 комментируемой статьи. Для этого необходимо, чтобы Роспатент принял решение об отмене ранее принятого решения о признании заявки отозванной и о восстановлении пропущенного срока.

Правила рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров

в административном порядке утверждены приказом Минобрнауки России № 644, Минэкономразвития России № 261 от 30.04.2020[1].

Статья 1529. Порядок государственной регистрации географического указания

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи установлено, что благодаря решения, принятого по результатам экспертизы заявленного обозначения (см. коммент. к ст. 1525 ГК РФ) и при отсутствии возражений, указанных в п. 3 ст. 1524 ГК РФ (которые могут появиться после публикации сведений по заявке), или по результатам рассмотрения возражения против предоставления правовой охраны географическому указанию и (или) против предоставления исключительного права на географическое указание (ст. 1526 ГК РФ) Роспатент осуществляет государственную регистрацию географического указания в Государственном реестре указаний и наименований.

2. В пункте 2 комментируемой статьи приведено описание сведений, отражаемых в Государственном реестре указаний и наименований:

– географическое указание;

– сообщения о лице или лицах, обладающих исключительным правом на географическое указание и (или) правом использования географического указания;

– указание и описание характеристик товара, для индивидуализации которого зарегистрировано географическое указание,

– прочие сообщения, касающиеся государственной регистрации и (или) предоставлению исключительного права на географическое указание, удлинению периода действия такого исключительного права, а также последующие изменения этих сведений.

В соответствии с п. 2.3 постановления Правительства Российской Федерации от 10 декабря 2008 г. № 941[2] за регистрацию прошения на государственную регистрацию географического указания и на вверение исключительного права на подобное географическое указание взимается пошлина в размере 3 000 рублей.

---

[1] Об утверждении правил рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке : приказ Минобрнауки России № 644, Минэкономразвития России № 261 от 30 апреля 2020 г. (ред. от 23.11.2022) (зарег. в Минюсте России 25.08.2020, № 59454) // Официальный интернет-портал правовой информации «Pravo.gov.ru». – URL: http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202008260011 (дата обращения: 04.08.2024).

[2] СЗ РФ. – 2008. – № 51. – Ст. 6170.

Статья 1530. Выдача свидетельства об исключительном праве на географическое указание или наименование места происхождения товара

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи определяются условия выдачи свидетельства об исключительном праве на географическое указание или наименование места происхождения товара:

– передает Роспатент в форме электронного документа и по инициативе заявителя в бумажной копии;

– заявитель ответственен уплатить пошлину за выдачу свидетельства об исключительном праве на географическое указание или наименование места происхождения товара.

Размер такой пошлины установлен Положением о патентных и иных пошлинах, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 10 декабря 2008 г. № 941[1] и составляет 18 000 рублей за выдачу свидетельства об исключительном праве на географическое указание или наименование места происхождения товара в форме электронного документа (п. 2.13) и 3 000 рублей за выдачу аналогичного свидетельства в бумажной копии (п. 2.14).

2. В пункте 2 комментируемой статьи установлено, что Роспатент определяет форму свидетельства об исключительном праве на географическое указание или наименование места происхождения товара и описание показываемых в нем сведений. На текущий момент времени эти требования утверждены приказом Минэкономразвития России от 3 июля 2020 г. № 398[2].

Статья 1531. Срок действия исключительного права на географическое указание или наименование места происхождения товара

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статье установлен десятилетний срок действия исключительного права на географическое указание или наименование места происхождения товара.

Данный срок берет свое начало со дня подачи прошения на соответствующее географическое указание или прошения на наименование места происхождения товара в Роспатент.

---

[1] СЗ РФ. – 2008. – № 51. – Ст. 6170.

[2] URL: https://rospatent.gov.ru/ru/documents/prikaz-minekonomrazvitiya-398-03072020 (дата обращения: 25.01.2025).

Такой же десятилетний срок действия исключительного права установлен и для географического указания или наименования места происхождения товара, которые зарегистрированы в соответствии с международным договором Российской Федерации.

Данные сроки берут свое начало с даты принятия решения о предоставлении правовой охраны на территории Российской Федерации таким указаниям или наименованиям и (или) предоставлении исключительного права на них.

2. В абзаце 1 пункта 2 комментируемой статье установлена возможность продления периода действия исключительного права на географическое указание или наименование места происхождения товара.

Основанием для продления выступает прошение об этом самого правообладателя, к которому должны быть приложены:

– документы, удостоверяющие, что заявитель производит товар, имеющий характеристики, перечисленные в Государственном реестре указаний и наименований;

– заключение уполномоченного органа о том, что заявитель производит товар, имеющий особые свойства, перечисленные в Государственном реестре указаний и наименований.

Продление периода проводится в соответствии с требованиями Административного регламента предоставления Роспатентом государственной услуги по продлению периода действия исключительного права на географическое указание или наименование места происхождения товара[1], а форма заявления, являющего основанием для совершения юридически значимых действий по удлинению периода действия данного исключительного права, утверждена приказом Минэкономразвития России от 18 сентября 2020 г. № 605[2].

[1] URL: https://rospatent.gov.ru/ru/ documents/prik-rosp-118-31082020 (дата обращения: 25.01.2025).

[2] Об утверждении форм заявлений и ходатайства, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по продлению срока действия исключительного права на географическое указание или наименование места происхождения товара, а также о признании утратившим силу приказа Минэкономразвития России от 30 сентября 2015 г. № 706 «Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по продлению срока действия свидетельства об исключительном праве на наименование места происхождения товара» и внесенных в него изменений : приказ Минэкономразвития России от 18 сентября 2020 г. № 605 (зарег. в Минюсте России 20.10.2020, № 60488) // Официальный интернет-портал правовой информации «Pravo.gov.ru». – URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001202010210021 (дата обращения: 04.08.2024).

В абзаце 2 пункта 2 комментируемой статье уточняется, какие дополнительные документы прикладываются к заявлению правообладателя для удлинения периода действия исключительного права на географическое указание, идентифицирующее товар как происходящий с территории географического объекта, находящегося за пределами Российской Федерации документ, удостоверяющий его право на заявленное обозначение в стране происхождения товара на дату подачи просьбы о продлении.

В абзаце 3 пункта 2 комментируемой статье уточняется, какие дополнительные документы прикладываются к заявлению правообладателя для удлинения периода действия исключительного права на наименование места происхождения товара, которое является наименованием географического объекта, расположенного за пределами Российской Федерации:

– документ, удостоверяющий его право на это наименование места происхождения товара в стране происхождения товара на дату подачи просьбы о продлении срока.

В абзаце 4 пункта 2 комментируемой статье уточняется срок подачи просьбы — оно должно быть подано в течение последнего года действия исключительного права.

В абзаце 5 пункта 2 комментируемой статье установлена возможность продлить и срок подачи заявления, для этого также потребуется соответствующее ходатайство правообладателя, срок подачи просьбы может быть удлинен еще на 6 месяцев.

В абзаце 6 пункта 2 комментируемой статье императивно установлено, что срок действия исключительного права продлевается каждый раз на десять лет.

3. В пункте 3 комментируемой статье указано, что факт удлинения периода действия исключительного права на географическое указание или наименование места происхождения товара должен быть отражен в Государственном реестре указаний и наименований. Запись о продлении периода вписывает Роспатент.

В соответствии с Положением о патентных и иных пошлинах, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 10 декабря 2008 г. № 941[1] за проверку просьбы о продлении периода действия исключительного права на географическое указание или

[1] СЗ РФ. – 2008. – № 51. – Ст. 6170.

наименование места происхождения товара и на основании решения по результатам его рассмотрения взимается пошлина в размере 22 000 рублей (п. 2.24), а за проверку ходатайства о предоставлении дополнительного 6-месячного периода для подачи просьбы о продлении периода действия исключительного права на географическое указание или наименование места происхождения товара и на основании решения по результатам его рассмотрения – 3 000 рублей (п. 2.25).

Статья 1532. Внесение изменений в Государственный реестр указаний и наименований

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи вскрыто описание сведений, которые ответственен внести на основании заявления правообладателя в Государственный реестр указаний и наименований.

В это описание входят изменения, касающиеся:

– государственной регистрации географического указания или наименования места происхождения товара и предоставлению исключительного права на них (п. 2 ст. 1529 ГК РФ), а именно наименование или имя правообладателя, его место нахождения или место жительства, адрес для переписки;

– перечня лиц, которые вправе использовать географическое указание или наименование места происхождения товара;

– условий использования географического указания или наименования места происхождения товара входящими в объединение лицами;

– исправлений очевидных и технических ошибок.

Под техническими ошибками понимаются грамматические ошибки, опечатки, неправильное указание наименований, имен, адресов, неправильное указание цифр и т. д.

2. В пункте 2 комментируемой статьи подтверждено требование о приложении документов или заключения уполномоченного органа к заявлению о внесении изменений в сообщения по государственной регистрации географического указания или наименования места происхождения товара, в т. ч. названные в требованиях к заявке на географическое указание (подп. 1–4, 6–9 п. 2 ст. 1522 ГК РФ) и заявке на наименование места происхождения товара (п. 1 ст. 1522.1 ГК РФ), прилагаются.

Прилагаемые документы или заключение уполномоченного органа должны удостоверить обоснованность и необходимость внесения

заявленных изменений, порядок выдачи такого заключения утвержден приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 14 сентября 2020 г. № 971н[1].

В соответствии с Положением о патентных и иных пошлинах, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 10 декабря 2008 г. № 941[2] за проверку просьбы правообладателя о внесении изменений в Государственный реестр географических указаний и наименований мест происхождения товаров Российской Федерации, в т. ч. сведений, касающихся правообладателя, адреса для переписки, а также исправлений очевидных и технических ошибок (допущенных заявителем), и за принятие решения по результатам его рассмотрения платится пошлина в размере 3 000 рублей за каждое изменение по одному товарному знаку, по одному географическому указанию, наименованию места происхождения товара (п. 2.16).

Статья 1533. Публикация сведений о государственной регистрации географического указания

КОММЕНТАРИЙ

В комментируемой статье дается толкование порядка публикации сведений о государственной регистрации географического указания и (или) предоставлению исключительного права на подобное географическое указание и внесенные в Государственный реестр указаний и наименований.

Законодателем указано, что публикация сведений, относящихся к государственной регистрации и (или) предоставлению исключительного права на него, должны быть опубликованы в регламентированном бюллетене «Товарные знаки, знаки обслуживания, географические указания и наименования мест происхождения товаров»

[1] Об утверждении Административного регламента Министерства здравоохранения Российской Федерации по предоставлению государственной услуги по выдаче заключения, которое подтверждает обоснованность и необходимость внесения изменений в сведения, относящиеся к государственной регистрации наименований места происхождения товара, и которое прилагается к заявлению о внесении изменений в Государственный реестр географических указаний и наименований мест происхождения товаров Российской Федерации: приказ Министерства здравоохранения Российской Федерации от 14 сентября 2020 г. № 971н (зарег. в Минюсте России 05.11.2020, № 60751) // Официальный интернет-портал правовой информации «Pravo.gov.ru». – URL: http://publication.pravo.gov.ru/document/0001202011060012 (дата обращения: 04.08.2024).

[2] СЗ РФ. – 2008. – № 51. – Ст. 6170.

Роспатентом незамедлительно после их внесения в Государственный реестр указаний и наименований.

Термин «незамедлительно» означает, что публикация должна быть произведена при наличии первой же технической возможности.

Положение об официальном бюллетене «Товарные знаки, знаки обслуживания, географические указания и наименования мест происхождения товаров» утверждено приказом Роспатента от 8 августа 2023 г. № 99[1].

Статья 1534. Регистрация географического указания в иностранных государствах

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи подтверждено правомочие российских юридических лиц и граждан Российской Федерации зарегистрировать географическое указание в иностранных государствах.

Подобная регистрация должна осуществляться по правилам, принятым в соответствующем иностранном государстве.

Так, регистрация географических указаний в иностранных государствах может осуществляться в соответствии с Парижской конвенцией об охране промышленной собственности[2], Мадридским соглашением о санкциях за ложные и неправильные обозначения происхождения изделий[3], а также Женевским актом Лиссабонского Соглашения о наименованиях мест происхождения и географических указаниях[4].

В соответствии со ст. 5 Лиссабонского Соглашения регистрация географических указаний производится в Международном бюро по заявлению Администраций стран специального Союза от имени физических или юридических лиц общедоступного или частного права, которым принадлежит право использования этих географических указаний в соответствии с национальным законодательством.

Согласно статьи 6 при получении прошения на международную регистрацию географического указания в надлежащей форме, прописанной Инструкцией, Международное бюро регистрирует географическое указание в Международном реестре, датой международной регистрации является дата наработки прошения Международным бюро.

---

[1] URL: https://base.garant.ru/407960991/ (дата обращения: 06.10.2022).

[2] Вестник ВАС РФ. – 1996. – № 2.

[3] Международные соглашения по охране промышленной собственности. – Москва, 1968.

[4] URL: http://www.wipo.int (дата обращения: 25.01.2025).

Международное бюро незамедлительно анонсирует данные о каждой международной регистрации и уведомляет о ней компетентный орган каждой Договаривающейся стороны. Зарегистрированное географическое указание пользуется охраной в каждой стране, которая не отказала в предоставлении охраны. За регистрацию каждого указания происхождения изделия взимается единовременная пошлина.

Международная регистрация функционирует бессрочно при том понимании, что необходимость в охране прошедшего регистрацию географического указания отпадает, если указание, образующее географическое указание, более не охраняется в договаривающейся стороне происхождения.

3. В пункте 2 комментируемой статьи указано, что для подачи прошения на регистрацию географического указания в иностранном государстве требуется выполнить ряд условий, а именно:

– пройти государственную регистрацию географического указания в Российской Федерации;

– оформить исключительное право на подобное географическое указание в Российской Федерации.

4. Прекращение правовой охраны географического указания и исключительного права на географическое указание

Статья 1535. Основания оспаривания и признания недействительным предоставления правовой охраны географическому указанию и исключительного права на такое географическое указание

КОММЕНТАРИЙ

1. В абзаце 1 пункта 1 комментируемой статьи устанавливается значение оспаривания предоставления правовой охраны географическому указанию, под которым следует понимать оспаривание решения Роспатента о государственной регистрации географического указания и о предоставлении исключительного права на него, а также выдачи всех свидетельств об исключительном праве на географическое указание.

В абзаце 2 пункта 1 комментируемой статьи приводится гарантирование оспаривания предоставления исключительного права на ранее зарегистрированное географическое указание, под которым следует понимать оспаривание решения Роспатента о предоставлении исключительного права на ранее зарегистрированное географическое указание и выдачи свидетельства об исключительном праве на него.

В абзаце 3 пункта 1 комментируемой статьи заданы последствия признания предоставления правовой охраны географическому указанию недействительным.

Подобное признание влечет за собой:

– отмену решения Роспатента о государственной регистрации географического указания и о предоставлении исключительного права на него;

– аннулирование записи в Государственном реестре указаний и наименований и всех свидетельств об исключительном праве на подобное географическое указание.

В абзаце 4 пункта 1 комментируемой статьи заданы последствия признания предоставления исключительного права на ранее зарегистрированное географическое указание недействительным.

Подобное признание также влечет за собой:

– отмену решения о предоставлении исключительного права на ранее зарегистрированное географическое указание;

– аннулирование записи в Государственном реестре указаний и наименований и свидетельства об исключительном праве на подобное географическое указание.

2. В абзаце 1 пункта 2 комментируемой статьи гарантирована возможность оспаривания и признания недействительным предоставления правовой охраны географическому указанию, при соблюдении ряда условий:

– оспорить можно в течение всего периода охраны;

– если правовую охрану предоставили с нарушением требований ГК РФ, за исключением случаев, прописанных абз. 2 п. 2 комментируемой статьи.

Оспорить можно и вверение исключительного права на ранее зарегистрированное географическое указание при соблюдении тех же условий.

В абзаце 2 пункта 2 комментируемой статьи вскрыт срок для оспаривания предоставления правовой охраны географическому указанию и признания его недействительным. Срок составляет 5 лет, исчисляется с даты публикации сведений о госрегистрации географического указания в регламентированном бюллетене «Товарные знаки, знаки обслуживания, географические указания и наименования мест происхождения товаров», если правовая охрана была ему предоставлена с нарушением требований подп. 3 и 4 п. 2 ст. 1516 ГК РФ, т. е. если была осуществлена государственная регистрация в качестве географического указания обозначения тождественного или сходного с товарным знаком, имеющим более ранний приоритет, если использование такого географического указания способно ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя; или представляющего собой наименование сорта растения или породы животного, если использование такого географического указания способно ввести потребителя в заблуждение относительно товара.

3. В пункте 3 комментируемой статьи установлена возможность подачи возражения в Роспатент по основаниям, прописанным п. 2 комментируемой статьи, любым заинтересованным лицом.

В качестве заинтересованного лица может выступить и уполномоченный орган или орган, совершающий контроль за соответствием стадий и границ производства такого товара, а также его характеристик или особых свойств, для обозначения которого используется географическое указание, требованиям законодательства (абз. 3 п. 1 ст. 1516 ГК РФ).

4. В пункте 4 комментируемой статьи гарантирована возможность оспаривания и признания недействительным предоставления правовой охраны на территории Российской Федерации географическому указанию, которое зарегистрировано в согласно международному договору Российской Федерации, и (или) предоставления исключительного права на подобное географическое указание.

Основания и порядок аналогичны, прописанным в п. 2 комментируемой статьи, т. е. оспорить можно в течение всего периода охраны, если правовую охрану предоставили с нарушением требований ГК РФ, за исключением случаев, прописанных абз. 2 п. 2 комментируемой статьи.

Статья 1536. Прекращение правовой охраны географического указания и действия исключительного права на такое географическое указание

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи приводятся допустимые причины прекращения правовой охраны географического указания, к ним относятся:

– исчезновение свойственных для данного географического объекта условий и неисполнимость произвести товар, имеющий характеристики, названные в Государственном реестре указаний и наименований в части этого географического указания;

– прекращение правовой охраны географического указания в стране происхождения товара.

2. В пункте 2 комментируемой статьи приводятся допустимые причины прекращения действия исключительного права на географическое указание:

– несоответствие товара, который производит правообладатель, характеристикам товара, отраженным в Государственном реестре указаний и наименований в части этого географического указания;

– утрата правообладателем права реализовывать деятельность по производству товара, имеющего характеристики, названные в Государственном реестре указаний и наименований в части этого географического указания;

– несоблюдение требований соответствия стадий и границ производства такого товара, а также его характеристик или особых свойств, для обозначения которого используется географическое указание, требованиям законодательства (абз. 3 п. 1 ст. 1516 ГК РФ);

– регулярное нарушение правообладателем способа производства товара, условий его хранения и транспортировки, которые указаны в Государственном реестре указаний и наименований;

– прекращение правовой охраны географического указания по основаниям, указанным в п. 1 комментируемой статьи (т. е. вследствие исчезновения свойственных для данного географического объекта условий и неисполнимость произвести требуемый товар, а также из-за прекращения правовой охраны географического указания в стране происхождения товара);

– прекращение юридического лица-правообладателя, или регистрация прекращения гражданином деятельности в качестве

индивидуального предпринимателя-правообладателя, или смерть гражданина;

– истечение периода действия исключительного права;

– подача обладателем исключительного права, соответствующего просьбы в Роспатент;

– утрата иностранным юридическим лицом, иностранным гражданином или лицом без гражданства права на данное географическое указание в стране происхождения товара.

3. В пункте 3 комментируемой статьи установлена возможность для любого лица подать в Роспатент просьбу:

– по основаниям, прописанным п. 1 комментируемой статьи — о прекращении правовой охраны географического указания и действия исключительного права на него;

– по основаниям, прописанным п. 2 комментируемой статьи — о прекращении действия исключительного права на географическое указание.

В качестве любого лица может выступить и уполномоченный орган или орган, совершающий контроль, за соответствием стадий и границ производства товара, а также его характеристик или особых свойств, для обозначения которого используется географическое указание, требованиям законодательства (абз. 3 п. 1 ст. 1516 ГК РФ).

Во всех перечисленных выше случаях только решение Роспатента является основанием прекращения правовой охраны географического указания и действия исключительного права на него.

Исходя из взаимосвязанных положений ст. 1522, 1522.1 ГК РФ, с учетом положений п.1 ст. 6 ГК РФ, а также положений преамбулы, ст. 4 и 7 Закона Российской Федерации от 7 февраля 1992 года № 2300-1 «О защите прав потребителей»[1] о праве потребителей на приобретение товаров надлежащего качества и их безопасность заключения об утрате возможности производить в границах недвусмысленного географического объекта товар, обладающий особыми свойствами, указанными в Государственном реестре наименований и определяющимися исключительно или главным образом характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами, выдаются теми же уполномоченными

[1] О защите прав потребителей : Закон Российской Федерации от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 (ред. от 08.08.2024) // СЗ РФ. – 1996. – № 3. – Ст. 140.

Правительством Российской Федерации федеральными органами исполнительной власти, что и заключения о наличии указанных свойств товаров (п. 176 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

5. Защита географического указания и наименования места происхождения товара

Статья 1537. Ответственность за незаконное использование географического указания и наименования места происхождения товара

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи подтверждено правомочие правообладателя добиваться изъятия из оборота и уничтожения за счет нарушителя контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров.

Таким правом он может воспользоваться, если на них размещается:

– незаконно применяемое географическое указание или наименование места происхождения товара;

– незаконно применяемое обозначение, в которое включено, или которое воспроизводит или имитирует прошедшие регистрацию географическое указание или наименование места происхождения товара.

Если общественные интересы все же требуют введения подобных товаров в оборот, правообладатель может потребовать удалить за счет нарушителя с контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров незаконно используемые им обозначения.

При этом следует учитывать, что товары, на которых товарный знак размещен самим правообладателем или с его согласия, ввезенные на территорию Российской Федерации не получая разрешение от правообладателя, могут быть изъяты из оборота и уничтожены в порядке применения последствий нарушения исключительного права на товарный знак лишь в ситуации их ненадлежащего качества и (или) для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей. Это не исключает возможности принятия иных мер, направленных на предотвращение оборота соответствующих товаров.

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Материальный носитель может быть признан контрафактным только судом. При востребованности суд вправе назначить экспертизу для разъяснения вопросов, требующих специальных знаний. Так, контрафактность материального носителя, в котором проявлена неправомерно переработанная программа для ЭВМ, может быть установлена с учетом заключения эксперта, установившего признаки такой переработки (п. 75 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

2. В пункте 2 комментируемой статьи подтверждено правомочие правообладателя добиваться по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков уплаты компенсации:

– в размере от десяти тысяч до пяти миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда исходя из характера нарушения;

– в двукратном размере стоимости контрафактных товаров, на которых незаконно размещено географическое указание или наименование места происхождения товара.

Под запретом одновременно взыскивать убытки и добиваться компенсации.

Компенсация является мерой ответственности за факт нарушения, охватываемого единством намерений правонарушителя. Если истец-правообладатель обратился в суд с требованием о взыскании компенсации в твердом размере благодаря подп. 1 п. 2 ст. 1537 ГК РФ в связи с созданием ответчиком контрафактных экземпляров (товаров), новые требования о взыскании компенсации к тому же лицу по поводу товара из той же партии (тиража, серии и т. п.) не подлежат рассмотрению (п. 65 постановления Пленума ВС РФ № 10).

3. В пункте 3 комментируемой статьи установлено, что лицо, использующее знак охраны наименования места происхождения товара, т. е. производящее предупредительную маркировку, по отношению к не зарегистрированному в Российской Федерации наименованию места происхождения товара, подотчетен в порядке, прописанном законодательством Российской Федерации.

Компенсация подлежит взысканию при доказанности факта нарушения, при этом правообладатель не обременен доказывать факт несения убытков и их размер. При заявлении требований о взыскании компенсации правообладатель вправе выбрать один из способов

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

расчета суммы компенсации, указанных в подп. 1 и 2 п. 2 ст. 1537 ГК РФ, а также до вынесения судом решения изменить выбранный им способ расчета суммы компенсации, поскольку предмет и основания заявленного иска не изменяются.

Суд по своей инициативе не вправе изменять способ расчета суммы компенсации.

Автор результата интеллектуальной деятельности, не являющийся обладателем исключительного права на момент его нарушения, не вправе добиваться взыскания компенсации за нарушение этого исключительного права (п. 59 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Министерство промышленности и торговли Российской Федерации по предложениям федеральных органов исполнительной власти утвердило описание товаров (групп товаров), по поводу которых положения комментируемой статьи не применяются, при условии введения указанных товаров (групп товаров) в оборот за пределами территории Российской Федерации правообладателями (патентообладателями), а также с их согласия.

§ 4. Право на коммерческое обозначение

Статья 1538. Коммерческое обозначение

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи согласовывается право юридических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность (в т. ч. некоммерческие организации, которым право на осуществление такой деятельности передано в соответствии с законом их учредительными документами), а также индивидуальных предпринимателей использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий коммерческие обозначения.

Законодатель определение гарантирование коммерческого обозначения, под которым понимается обозначение, не являющееся фирменным наименованиям и не подлежащее обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Целью использования коммерческого обозначения является индивидуализация торговых, промышленных и других предприятий.

Субъектами прав на коммерческие обозначения являются предприниматели (в первую очередь, коммерческие юридические лица и индивидуальные предприниматели). Кроме того, как следует из п. 1 комментируемой статьи, право на коммерческое обозначение может принадлежать и некоммерческим организациям, если право на занятие предпринимательской деятельности зафиксировано в их учредительных документах.

2. В пункте 2 комментируемой статьи зафиксировано, что коммерческое обозначение может использоваться правообладателем для индивидуализации одного или нескольких предприятий.

В тоже время для индивидуализации одного предприятия не могут одновременно использоваться два и более коммерческих обозначения.

По смыслу ст. 1538 ГК РФ в качестве коммерческих обозначений подлежат охране как словесные, так и изобразительные или комбинированные обозначения.

Право на коммерческое обозначение охраняется при условии, что употребление обозначения правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах недвусмысленной территории после 31 декабря 2007 года (независимо от того, когда употребление обозначения началось) (п. 177 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1539. Исключительное право на коммерческое обозначение

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи указано, что следует понимать под исключительным правом на коммерческое обозначение — принадлежащее правообладателю исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом.

В качестве способов, не противоречащих закону, законодатель упоминает указание коммерческого обозначения:

– на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации;

– в объявлениях и рекламе;

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

– на товарах или их упаковках, в сети «Интернет»;

– при условии обладания обозначением достаточными различительными признаками и его использование правообладателем для индивидуализации своего предприятия уже известно в пределах недвусмысленной территории.

2. В пункте 2 комментируемой статьи содержится запрет на использование коммерческого обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия недвусмысленному лицу, в частности обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее исключительное право возникло ранее.

Право на коммерческое обозначение не возникает ранее момента начала фактического использования такого обозначения для индивидуализации предприятия (например, магазина, ресторана и т. д.) (п. 177 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

3. В пункте 3 комментируемой статьи заданы последствия нарушения лицом правил п. 2 комментируемой статьи, в соответствии с которыми представленное лицо обременено по требованию правообладателя прекратить использование коммерческого обозначения и возместить правообладателю причиненные убытки.

Под причиненными убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления попранного права; утрата или разрушение его имущества (реальный ущерб), а также не взятые доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы это право не было нарушено (упущенная выгода). Применительно к коммерческим организациям упущенной выгодой является неполученная ими прибыль.

Суд кассационной инстанции отклоняет доводы заявителя кассационной жалобы о том, что виды деятельности предприятий истца и ответчика, считаемых торговыми предприятиями, осуществляющими единый вид услуг — реализацию товара, являются тождественными либо однородными; более того, вид такой деятельности и реализуемых товаров не имеет значения для защиты

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

коммерческого обозначения; использование обеими сторонами обозначения «АВТОР» влечет за собой смешение в торговом обороте истца и ответчика, многие виды деятельности, которых согласно данным, отраженным в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей и Едином государственном реестре юридических лиц совпадают (постановление Суда по интеллектуальным правам от 25 сентября 2017 г. № С01-682/2017 по делу № А08-9373/2016[1]).

4. В пункте 4 комментируемой статьи зафиксирована возможность перехода исключительного право на коммерческое обозначение к другому лицу (в т. ч. по договору, в порядке универсального правопреемства и по иным основаниям, установленным законом) только в составе предприятия, для индивидуализации которого подобное обозначение используется.

Под универсальным правопреемством понимается переход всех прав и обремененностей от одного лица — правопредшественника к другому — правопреемнику. Это, в частности, возможно в итоге реорганизации юридического лица или наследования. Кроме того, исключительное право на коммерческое обозначение может перейти к другому лицу в итоге сделок с предприятием как имущественным комплексом (например, заключения договора купли-продажи).

При этом законодатель акцентирует внимание случаи перехода исключительного права на коммерческое обозначение, если коммерческое обозначение используется правообладателем для индивидуализации нескольких предприятий, в этом случае переход к другому лицу исключительного права на коммерческое обозначение в составе одного из предприятий лишает правообладателя права использования этого коммерческого обозначения для индивидуализации остальных его предприятий.

5. В пункте 5 комментируемой статьи подтверждено право правообладателя предоставить другому лицу право использования своего коммерческого обозначения в порядке и на условиях, которые

[1] Постановление Суда по интеллектуальным правам от 25 сентября 2017 г. № С01-682/2017 по делу № А08-9373/2016 // СПС «КонсультантПлюс». – URL: https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=SIP&n=33791#WFlybpU2llXSSUtf3 (дата обращения: 25.01.2025).

прописаны договором аренды предприятия (ст. 656 ГК РФ) или договором коммерческой концессии (ст. 1027 ГК РФ).

Комментируемая статья вмещает отсылку к ст. 656 ГК РФ, с учетом которой по договору аренды предприятия в целом как имущественного комплекса, используемого для осуществления предпринимательской деятельности, арендодатель обязуется предоставить арендатору за плату во временное владение и пользование, входящие в состав предприятия основные средства, передать в порядке, на условиях и в пределах, определяемых договором, оборотные средства, права пользования природными ресурсами, зданиями, сооружениями и оборудованием, иные имущественные права арендодателя, связанные с предприятием, права на обозначения, индивидуализирующие деятельность предприятия, и другие исключительные права, а также уступить ему права требования и перевести на него долги, относимые к предприятию. Передача прав владения и пользования находящимся в собственности других лиц имуществом, в т. ч. землей и другими природными ресурсами, производится в порядке, прописанном законом и иными правовыми актами.

Права арендодателя, полученные им на основании разрешения (лицензии) на занятие соответствующей деятельностью, не подлежат передаче арендатору, если иное не установлено законом или иными правовыми актами. Включение в состав передаваемого по договору предприятия обязательств, исполнение которых арендатором невозможно при отсутствии у него такого разрешения (лицензии), не освобождает арендодателя от соответствующих обязательств перед кредиторами.

Передавая права на обозначения, индивидуализирующие деятельность предприятия, такие как фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, законодатель прямо не указывает на коммерческое обозначение, однако под другими исключительными правами, вероятно, подразумевается этот индивидуализирующий признак.

Пункт 5 комментируемой статьи вмещает отсылку и к ст. 1027 ГК РФ, с учетом которой по договору коммерческой концессии одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за поощрение на срок или без указания периода право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс принадлежащих правообладателю исключительных прав,

включающий право на товарный знак, знак обслуживания, а также права на иные прописанные договором объекты исключительных прав, в частности на коммерческое обозначение, секрет производства (ноу-хау).

Следует отметить, что договор коммерческой концессии не может быть признан заключенным, если в этот комплекс не объединены права на коммерческое обозначение, а также на охраняемую коммерческую информацию (которая нужна пользователю для осуществления переданных ему прав). Практически речь идет об установленных законом существенных условиях договора коммерческой концессии, соблюдение которых сторонами является обязательным.

Договор коммерческой концессии рассчитан на сферу предпринимательской деятельности. Согласно п. 3 ст.1027 ГК РФ сторонами по договору могут быть коммерческие организации и граждане, занимающиеся предпринимательством. Однако при этом предполагается, что они могут быть носителями либо фирменного наименования, либо коммерческого обозначения.

Исключительное право использования коммерческого обозначения благодаря п. 1 ст. 1539 ГК РФ принадлежит правообладателю, если подобное обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах недвусмысленной территории.

В связи с этим право на коммерческое обозначение не возникает ранее момента начала фактического использования такого обозначения для индивидуализации предприятия (например, магазина, ресторана и т. д.).

Право на коммерческое обозначение охраняется при условии, что употребление обозначения правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах недвусмысленной территории после 31 декабря 2007 г. (независимо от того, когда употребление обозначения началось) (п. 177 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Статья 1540. Действие исключительного права на коммерческое обозначение

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой установлено, что исключительное право на коммерческое обозначение, используемое для индивидуализации предприятия, находящегося на территории Российской Федерации, функционирует на территории Российской Федерации.

2. В пункте 2 комментируемой статьи указано, что исключительное право на коммерческое обозначение прекращается, если правообладатель не использует его непрерывно в течение года.

По смыслу п. 2 ст. 1540 ГК РФ исключительное право на коммерческое обозначение прекращается автоматически, если правообладатель не использует это обозначение непрерывно в течение года.

Бремя доказывания использования коммерческого обозначения лежит на правообладателе (п. 178 постановления Пленума ВС РФ № 10[1]).

Статья 1541. Соотношение права на коммерческое обозначение с правами на фирменное наименование и товарный знак

КОММЕНТАРИЙ

1. В пункте 1 комментируемой статьи дается толкование соотношения права на коммерческое обозначение с правами на фирменное наименование (см. коммент. к ст. 1473 ГК РФ) и товарный знак (см. коммент. к ст. 1477 ГК РФ).

Законодательно обусловлено, что исключительное право на коммерческое обозначение, которое включает фирменное наименование правообладателя или некоторые его элементы, появляется и функционирует автономно от исключительного права на подобное фирменное наименование.

2. В пункте 2 комментируемой статьи согласовывается, что коммерческое обозначение наряду с отдельными элементами этого наименования правообладателем может использовать в товарном знаке, который ему принадлежит.

Законодатель отдельно оговаривает, что коммерческое обозначение, включенное в товарный знак, охраняется независимо от охраны этого товарного знака.

[1] Бюллетень ВС РФ. – 2019. – № 7.

Право на коммерческое обозначение — это исключительное право правообладателя использовать коммерческое обозначение в качестве средства индивидуализации, принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом.

Фирменное наименование (фирма) — это обозначение, закрепляемое за коммерческой организацией, под которым она выступает в гражданском обороте и индивидуализируемое ее в ряду других участников гражданского оборота, неотделимое от самой организации и отчуждаемое только вместе с ней.

Товарный знак (знак обслуживания) — это способ индивидуализации тех юридических лиц, которые выпускают какую-либо продукцию и выполняют работу, имеющую овеществленный результат.

ГЛАВА 77. ПРАВО ИСПОЛЬЗОВАНИЯ РЕЗУЛЬТАТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В СОСТАВЕ ЕДИНОЙ ТЕХНОЛОГИИ (СТАТЬИ 1542–1551)

Утратила силу с 1 января 2022 г. в связи с принятием Федерального закона от 22 декабря 2020 г. № 456-ФЗ[1].

[1] О внесении изменений в части вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и признании утратившими силу законодательных актов (отдельных положений законодательных актов) Российской Федерации : Федеральный закон от 22 декабря 2020 г. № 456-ФЗ // СЗ РФ. – 2020. – № 52 (ч. I). – Ст. 8602.

Учебное издание

Молчанов Александр Александрович,
доктор юридических наук, профессор

ПОСТАТЕЙНЫЙ КОММЕНТАРИЙ ЧЕТВЕРТОЙ ЧАСТИ ГРАЖДАНСКОГО КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Научно-практический комментарий

Редактор *Артамонов Р. Е.*
Компьютерная верстка *Артамонов Р. Е.*

EDN: OMKRLB

Подписано в печать 18.07.2025. Формат 60×84 $^{1}/_{16}$
Печать цифровая. Объем 40 п. л. Тираж 100 экз. Заказ № 64/25

Отпечатано в Санкт-Петербургском университете МВД России
198206, Санкт-Петербург, ул. Летчика Пилютова, д. 1