

## ОСОБЕННОСТИ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ И МЕТОДЫ ЕЁ ЗАЩИТЫ

**Т. Н. Савина**, канд. экон. наук, доцент кафедры экономической теории экономического факультета ГОУВПО «Мордовский государственный университет имени Н.П.Огарева»

**И. П. Меркулов**, студент II курса юридического факультета ГОУВПО «Мордовский государственный университет имени Н.П. Огарева».

*На основе систематизации основных подходов к исследованию понятия «интеллектуальная собственность» в статье раскрыты сущность и содержание данной категории, определена ее структура, выявлены характерные особенности интеллектуальной собственности. Автором рассмотрены основные причины, противодействующие защите прав интеллектуальной собственности, что позволило ему определить способы и механизмы ее защиты.*

Ключевые слова: интеллектуальная собственность, исключительные права, авторское право, патент, коммерческая тайна, компьютерное пиратство

Результаты интеллектуальной деятельности человека, представляющие собой новое знание или информацию, всегда являлись одним из факторов приобретения и приумножения капитала. Это сделало их предметом особого интереса в обществе. Владеть знаниями или информацией единолично часто оказывалось затруднительным в связи с тем, что это объекты нематериальные, и защитить их от чужого посягательства обычными материальными средствами практически невозможно.

Понятие «интеллектуальная собственность» стало широко распространяться в мире с 60-х годов XX века, после учреждения в 1967 году Всемирной Организации Интеллектуальной Собственности (ВОИС). Само понятие, конечно, иногда употреблялось и ранее, в политической полемике и в специализированных юридических источниках. Однако, в лексикон широких масс оно вошло только в последние 30-40 лет. При этом диапазон сущностей, смыслов и их оттенков, обычно подразумеваемых при использовании понятия «интеллектуальная собственность» весьма широк. В общем, можно выделить три основных

значения этой категории, в зависимости от области употребления понятия «интеллектуальная собственность» можно выделить три основных подхода к исследованию этой категории [8].

В юридическом смысле понятие “интеллектуальная собственность” является синонимом для так называемых исключительных прав – специального вида гражданских прав на выполнение действий с определенного рода абстрактными объектами, являющихся монополией определенного лица – как правило, создателя этого объекта, или его правопреемника. Исторически сложилось так, что государство, в лице монархов, вознаграждало и поощряло изобретателей монопольными правами на использование их изобретений. Когда после великих демократических революций XVII-XIX веков были отменены государственно-дарованные монополии, система исключительных прав стала прочно ассоциироваться с вознаграждением за творческие достижения. В уставе Всемирной Организации Интеллектуальной Собственности говорится: «Интеллектуальная собственность означает творения человеческого разума: изобретения, литературные и художественные произведения, символику, названия, изображения и образцы, используемые в торговле»[7].

С позиции экономического содержания “интеллектуальная собственность” является образным выражением для так называемых “нематериальных активов” (intangible assets), т.е. той части капитала предприятия, которая необходима для создания его дохода, требует затрат на свое создание и/или содержание, но не выражена ни в каких материальных объектах – за возможным исключением правоустанавливающих документов. В число объектов интеллектуальной собственности в экономическом смысле также входят принадлежащие предприятию исключительные права. Но не только. Формой нематериальных активов являются торговые и промышленные тайны. Они тоже охраняются законом, хоть и не так, как исключительные права. Иногда к нематериальным активам причисляются и более тонкие сущности, уже и совсем не имеющие прямого выражения в законодательстве. Как, например, круг деловых партнеров, деловая репутация, квалификация сотрудников.

В политической сфере “интеллектуальная собственность” имеет гораздо более широкий и неопределенный смысл, ввиду того, что здесь оно используется для описания не столько фактически сложившихся отношений, сколько интересов и намерений субъектов политики, т.е. “интеллектуальной собственностью” здесь может называться не то, на что уже установлены исключительные права и не то что приносит доход, а то, что, должно быть наделено исключительным правом.

Предметом, вокруг которого идут эти споры, является все та же вечная тема: характерное для развитого общества разделение труда и вытекающее из этого разделения общественное неравенство. Международное разделение труда, помноженное на разницу в политическом и техническом развитии, привело к тому, что практически все технические нововведения, а также большинство произведений массовой культуры создаются в очень небольшом числе наиболее технически развитых стран. Соответственно, ведется пропаганда за принятие развивающимися странами законов обширных исключительных прав. Во внутривнутриполитической области похожее соотношение имеется и между различными отраслями. Только здесь речь идет не об абсолютном богатстве, а лишь о доле “интеллектуальной собственности” в основном капитале, которая может быть увеличена, например, введением новых исключительных прав. Границы различных исключительных прав начинают размываться. Производятся попытки формализовать в качестве исключительного права коммерческую тайну. Был заключен целый ряд договоров, связанных в основном со “смежными правами” и патентами. В 1961 г. - Римская конвенция по охране прав исполнителей, создателей фонограмм и организаций эфирного вещания. В 1968 г. – Локарнское соглашение об учреждении международной классификации промышленных образцов. В 1970 г. – Договор о патентной кооперации. В 1971 г. – Страсбургское соглашение о международной патентной классификации, Женевская конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизведения их фонограмм. В 1973 г. – Заключение Европейской Патентной Конвенции. В 1974 г. – Брюссельская конвенция о распространении несущих

программы сигналов, распространяемых через спутники. Последняя волна расширения исключительных прав началась где-то в середине 1990-х годов и, по-видимому, проходит свою кульминацию сейчас [2].

На настоящий момент сеть Интернет является местом, где права интеллектуальной собственности нарушаются каждую секунду. Любую песню, фильм, книгу и прочее можно скачать с бесплатных пиратских сайтов за пару минут. И чем больше развивается сеть Интернет, тем больше и чаще нарушаются права. Функция информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети Интернет, фактически заключается в передаче информации. Этим и обусловлена особенность отношений, возникающих с применением сети Интернет: все они тесно связаны с передачей информации. В этой связи, необходим баланс между авторским правом и свободой распространения и получения информации. Об этом говорится как специалистами в области гражданского права (права интеллектуальной собственности), так и специалистами в области публичного права (уголовного права) [4].

Проблема защиты прав интеллектуальной собственности в сети Интернет и противодействие таким деяниям носит комплексный характер, что обусловлено следующими причинами:

1. Правонарушения происходят не только в сети Интернет, но и других информационно-телекоммуникационных сетях, к которым, в частности, относятся сети подвижной радиотелефонной связи.

2. С использованием таких сетей совершаются самые различные правонарушения: плагиат; незаконная торговля объектами прав интеллектуальной собственности; торговля контрафактной продукцией через Интернет-магазины.

3. Правонарушения носят транснациональный характер.

4. Рассматриваемые правонарушения зачастую сопровождаются другими опасными деяниями: распространение вредоносных программ, нарушение правил обработки персональных данных, распространение спама и других.

В ст. 11 Договора Всемирной Организации Интеллектуальной Собственности по авторскому праву говорится о соответствующей правовой охране и

эффективных средствах правовой защиты существенных технических средств, используемых авторами в связи с осуществлением их прав. Кроме того, указанные требования коррелируют с Директивой ЕС 2001/29/ЕС от 22 мая 2001 г. "О гармонизации определенных аспектов авторских и смежных прав в информационном сообществе". Однако, данная Директива делает существенный шаг дальше, чем корреспондирующие положения Договора ВОИС. В соответствии с Директивой запрещается не только обход таких технических мер защиты, но и производство или продажа оборудования, предназначенного для такого обхода [1]. Что касается РФ, то с 1 января 2008 г. была введена в действие часть четвертая ГК РФ, которая регулирует вопросы защиты прав интеллектуальной собственности в России [3]. Также, ответственность за нарушение авторских и смежных прав предусмотрена ст. 146 УК РФ. Однако, правоприменительных механизмов, по сути, по-прежнему нет.

Вопрос ответственности Интернет-провайдеров за нарушение авторских прав имеет важный международный подтекст. Поскольку Интернет не имеет границ, важно, чтобы сходные подходы к регулированию данного вопроса были приняты во всем мире. Необязательно, чтобы эти подходы были идентичными: они могут различаться в зависимости от конкретных обстоятельств и правовых традиций любой конкретно взятой страны. Но для устойчивого развития глобальных сетей и электронной коммерции, они должны быть взаимно работоспособными. Этот вопрос был предметом рассмотрения на рабочем семинаре ВОИС в 1999 г., который исследовал национальные и региональные правовые рамки, системы уведомления и снятия и возможности международной гармонизации.

В Директиве Европейского Союза по электронной коммерции установлено исключение ответственности за действия по техническому копированию (кэширование), в частности, при условии, что Интернет-провайдеры, совершая такое копирование, не изменяют содержание передаваемой информации, или, узнав о незаконности содержания передаваемой информации, предприняли своевременные действия для предотвращения доступа к такой информации.

Данное положение Директивы ЕС по электронной коммерции было реализовано во Франции, при помощи закона «О доверии в цифровой экономике» от 21 июня 2004 г., который реформировал режим ответственности Интернет-провайдеров. Во Франции также запрещено возлагать на Интернет-провайдеров обязанность по общему надзору за содержанием информации, кроме случая, когда судом был вынесен приказ об осуществлении строго определенного и временного надзора [6].

В соответствии с согласованным заявлением в отношении статьи Договора ВОИС по авторскому праву «простое предоставление физических средств, позволяющих сделать или осуществляющих сообщение, само по себе не является сообщением в смысле настоящего Договора или Бернской конвенции». Поэтому действия Интернет-провайдеров не могут пониматься как доведение до всеобщего сведения, иначе это возложит на Интернет-провайдеров обязанность проверять всю информацию, проходящую через их инфраструктуру или хранящуюся на ней.

Аналогично операторы подвижной радиотелефонной связи не имеют право проверять телефонные разговоры, т.к. это будет нарушением тайны связи.

Исполнение такой обязанности, во-первых, представляется трудно исполнимым. Во-вторых, наличие такой обязанности фактически превратит Интернет-провайдеров в цензоров сетей, если только, конечно, в законе не будут закреплены однозначные и детально разработанные положения о том, в каких случаях Интернет-провайдеры имеют право на удаление файлов, незаконно содержащих объекты авторского права. При отсутствии такого условия обязанность Интернет-провайдеров контролировать информацию на своих серверах создаст угрозу нарушения конституционных принципов: запрещения цензуры и права свободно распространять информацию любым, не запрещенным законом способом. Все зарубежные законодательные акты различаются в части того, посвящены ли они только авторскому праву, или используют «горизонтальный подход», т.е. правило, возлагающее ответственность на провайдеров услуг вне

зависимости от оснований, по которым материал незаконно передавался. Горизонтальный подход охватывает не только нарушения авторского права, но и другие законы, такие как законы о клевете или нецензурных высказываниях[5].

Сегодня тема «компьютерного пиратства» занимает, чуть ли не второе место после политики. В то же время, однозначного определения этого явления нет – различные группы трактуют его по-разному. Если проанализировать определения «компьютерного пиратства», даваемые Microsoft и BSA (Business Software Alliance), это нелегальное копирование или распространение защищенного авторским правом программного обеспечения. Пиратство может осуществляться путем копирования, загрузки, совместного использования, продажи или установки множественных копий на персональные или рабочие компьютеры, т.е. любой легальный пользователь, сделавший «шаг в сторону» от строгого соблюдения требований лицензионного соглашения, автоматически попадает в категорию «пиратов» [4].

Под «пиратством», хоть и не в явной форме, все же, понимается определенная организованная деятельность, направленная на получение дохода за счет нарушения авторских прав.

Как нет четкого понимания, что же такое «компьютерное пиратство», нет и однозначной и полной классификации видов «пиратства» и, соответственно, правонарушителей, ими занимающихся. В настоящее время даже не всегда разделяется «пиратство», направленное на компьютерные программы и базы данных, и «пиратство», связанное с музыкальными и литературными произведениями. Аналогично, практически не разделяются и способы нарушения авторских и смежных прав. В результате борьба с «пиратством» превращается в противостояние с неизвестным противником, о котором не известны ни его цели, ни его методы, ни его численность и структура. В последние годы, наблюдаются тенденции по ужесточению «антипиратского» законодательства. Но все же, как показывают исследования, уровень «компьютерного пиратства» не снижается. Большинство пользователей не готово отказаться от ресурсов, бесплатно предоставляемых Интернетом. Ярчайшим примером служит то, что на послед-

них выборах в Европарламент Пиратская партия набрала 7 % голосов и получила 2 места в законодательном органе ЕС. И хотя по данным BSA и IDC (International Data Corporation) уровень установленного нелицензионного программного обеспечения в России в 2008 году снизился на 5 %, он по-прежнему значителен и составляет 68 %!

Методы защиты от нарушений прав интеллектуальной собственности определяются комплексностью их характера.

Под авторскими правами необходимо понимать совокупность правомочий автора, закрепленных действующим законодательством, направленных на использование произведения, а также на реализацию личных неимущественных прав автора [9].

Возникновение авторских прав непосредственно связано с фактом создания произведения. При этом не требуется какого-либо специального оформления или регистрации. Произведение считается существующим с момента его фактического создания.

Личные неимущественные права автора – это права связанные с личностью автора, которые включают право признаваться автором произведения, право использовать или разрешать использовать произведение под подлинным именем автора, псевдонимом либо без обозначения имени, право обнародовать или разрешать обнародовать произведение в любой форме, включая право на отзыв, а также право на защиту произведения, включая его название, от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора.

Имущественные права – это права автора, связанные с использованием произведения автором либо третьими лицами. Имущественные авторские права включают право на воспроизведение, распространение, импорт, перевод, переработку, сообщение в эфир и по кабелю, публичное исполнение и показ, а также доведение до всеобщего сведения произведения. Так, одно или совокупность указанных правомочий автора определяют определенный вид использования произведения в повседневной жизни. Например, для изготовления экзем-

появления произведения и их продажи необходимо обладать имущественными авторскими правами на воспроизведение и распространение произведения.

Право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора охраняются бессрочно [3].

Смежные права с английского языка дословно будут переводиться как соседствующие (*neighboring*) или связанные (*related*). И на самом деле, смежные права представляют собой такие права, которые обусловлены существованием имущественных прав. Согласно ГК РФ обладателями смежных прав являются исполнители, производители фонограмм, а также организации эфирного и кабельного вещания.

Патентование – способ правовой охраны ряда объектов интеллектуальной собственности путем их государственной регистрации (внесения в реестр федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности).

Объектами патентования могут быть изобретения, полезные модели и промышленные образцы.

Государственная охрана предоставляется изобретению, полезной модели, промышленному образцу только с момента их государственной регистрации и внесения их в соответствующий государственный реестр.

Автором изобретения, полезной модели, промышленного образца признается физическое лицо, творческим трудом которого они созданы. В случае, если в создании участвовало несколько физических лиц, все они считаются авторами. Порядок пользования правами, принадлежащими авторам, определяется соглашением между ними.

Патент выдается после государственной регистрации и внесения в реестр соответствующего изобретения, полезной модели, промышленного образца автору либо его работодателю, в случае создания автором соответствующего объекта в рамках служебного задания.

Согласно ст. 1363 ГК РФ срок действия патента на изобретения действует до истечения двадцати лет с момента подачи заявки в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, патента на полезную

модель – до истечения десяти лет, патента на промышленный образец – до пятнадцати лет.

Указанные сроки действия патентов могут быть продлены федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности по ходатайству патентообладателя, но не более чем на пять лет.

Новые объекты интеллектуальной собственности сейчас представляют собой селекционные достижения, так называемые ноу-хау, а также технологии интегральных микросхем [3].

Существуют объекты интеллектуальной собственности, такие как идеи, принципы, методики обучения, алгоритмы, системотехнические решения, принципы организации интерфейса и ряд других. Действующим законодательством не предусмотрена регистрация этих объектов, они не охраняются патентами, на них не выдаются свидетельства, свободное заимствование не возбраняется. Тем не менее, в ряде случаев эти объекты все-таки можно защитить от незаконного использования. Для этого требуется создать режим «коммерческой тайны» («ноу-хау», «производственный секрет»).

Понятие коммерческой тайны присутствует в законодательстве многих стран, а с недавнего времени – и в российском. Оно позволяет не только хранить свои секреты, но и преследовать тех, кто на них посягает. Согласно Федеральному закону «О коммерческой тайне» от 29.07.2004 №98–ФЗ (в ред. от 24.07.2007), коммерческая тайна – режим конфиденциальности информации, позволяющий ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду [10].

Таким образом, несмотря на уже созданные средства и механизмы защиты интеллектуальной собственности, работа в этом направлении должна продолжаться. Прежде всего, необходимо совершенствование законодательных актов, а также создание условий для их применения.

### БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЕ ССЫЛКИ

1. Антапольский А. А. Информационное право: Актуальные проблемы теории и практики / А. А. Антапольский, И. Л. Бачило. – М.: Юрайт, 2008. – 530 с.
2. Бромберг Г. В. Интеллектуальная собственность. Общий курс: учебное пособие / Г. В. Бромберг. – М.: Приор, 2009. – 336 с.
3. Гражданский Кодекс Российской Федерации. Части первая, вторая, третья и четвертая. – М.: Проспект, 2009. – 544 с.
4. Дашян М. С. Изобретение, товарный знак, ноу-хау, фирменный бренд... Партизанские войны за право быть лучшим / М. С. Дашян. – М.: Эксмо, 2008. – 300 с.
5. Дозорцев В. А. Интеллектуальные права: Понятие, система, задачи кодификации / В. А. Дозорцев. – М.: Статут, 2004. – 416 с.
6. Лопатин В. Н. Интеллектуальная собственность. Актуальные проблемы теории и практики. Т.1 / В. Н. Лопатин. – М.: Юрайт, 2008. – 312 с.
7. Мерзликина Р. А. Право интеллектуальной собственности / Р. А. Мерзликина. – М.: Мир, 2008. – 528 с.
8. Мэггс П. Б. Интеллектуальная собственность / П. Б. Мэггс. – М.: Юристъ, 2000. – 386 с.
9. Судариков С. А. Авторское право. Учебник для ВУЗов / С. А. Судариков. – М.: Проспект, 2009. – 464 с.
10. Федеральный закон «О коммерческой тайне» от 29.07.2004 №98–ФЗ (в ред. от 24.07.2007) (с изменениями и дополнениями, вступающими в силу с 01.01.2008)