

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ В РОССИИ

© 2012 И.Ф. Ветрова

кандидат экономических наук, доцент

Финансовый университет при Правительстве Российской Федерации

E-mail: vetrova_irina@bk.ru

Проведено исследование проблем, связанных правовым регулированием интеллектуальной собственности в России. Подчеркивается необходимость устранения правовых коллизий, существующих в современном законодательстве.

Ключевые слова: интеллектуальная собственность, селекционные достижения, патент, исключительное право, вознаграждение автора селекционного достижения.

Институт интеллектуальной собственности в России получает новый импульс развития. Принятые в последнее время нормативно-правовые акты позволяют более или менее четко идентифицировать порядок отнесения результатов интеллектуальной деятельности к объектам интеллектуальной собственности. Однако, несмотря на прогрессивные шаги в отношении правового регулирования объектов интеллектуальной собственности, существующие нормативно-правовые акты имеют недостатки.

С конца XIX в. на протяжении ста с лишним лет в России велась работа по определению в составе основных нормативных актов гражданского права (Гражданского уложения, Основ гражданского законодательства, гражданских кодексов) такого законодательства, которое, используя терминологию Конституции России, можно назвать законодательством, устанавливающим «правовое регулирование интеллектуальной собственности» (п. «о» ст. 71).

Часть разрабатываемых в различные периоды времени нормативных актов не нашли воплощения в жизнь и остались на стадии проектов соответствующих кодексов (проект Гражданского уложения Российской империи, пять проектов Гражданского кодекса СССР), другие приняли форму реально действовавших законов (Основы гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик 1961 г., Гражданский кодекс РСФСР 1964 г., Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик 1991 г., Гражданский кодекс России 1994 - 2006 гг.). Перечень входивших в эти нормативные акты правовых институтов, которые принято относить к сфере правового регулирования интеллектуальной соб-

ственности, также был различным. Основы и Гражданский кодекс (ГК) советского периода, как оставшиеся проектами, так и ставшие законами, не содержали норм о правах на средства индивидуализации - фирменные наименования, товарные знаки и др. Исключением были лишь Основы гражданского законодательства 1991 г. - закон, принятый в переходный период и действовавший уже не в Советском Союзе, а в Российской Федерации: в этих Основах были нормы о праве на товарный знак и знак обслуживания (ст. 148) и о праве на фирменное наименование (ст. 149).

Однако следует отметить, что во всех названных проектах и законах без исключения правовые институты, которые можно причислить к сфере интеллектуальной собственности, действовали в параллельных плоскостях, без какого-либо намека на сближение и единство. Лишь с принятием части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации названные институты, призванные иметь общую направленность, получили законодательно выраженную форму.

В основу части четвертой ГК, его раздела VII «Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации», впервые положена единая концепция, в целом отражающая общую природу этих институтов, - концепция исключительных прав.

Исключительное право на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации товаров, работ, услуг, предприятий и юридических лиц (исключительное право), его объекты и субъекты, содержание этого права, его ограничения и пределы, особенности, отличающие исключительное право от субъективных гражданских прав других типов, его понятие и

виды, сроки и сфера действия - решение этих вопросов в правовых нормах в совокупности образует и почти исчерпывает отрасль гражданского права, которую принято называть правом интеллектуальной собственности.

Согласно ГК РФ к охраняемым результатам интеллектуальной деятельности и средствам индивидуализации относятся результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью). В данную категорию входят:

- 1) произведения науки, литературы и искусства;
- 2) программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ);
- 3) базы данных;
- 4) исполнения;
- 5) фонограммы;
- 6) сообщение в эфир или по кабелю радиопередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания);
- 7) изобретения;
- 8) полезные модели;
- 9) промышленные образцы;
- 10) селекционные достижения;
- 11) топологии интегральных микросхем;
- 12) секреты производства (ноу-хау);
- 13) фирменные наименования;
- 14) товарные знаки и знаки обслуживания;
- 15) наименования мест происхождения товаров;
- 16) коммерческие обозначения.

Интеллектуальная собственность охраняется законом.

На результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) признаются интеллектуальные права, которые содержат исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие).

Статья 1227 ГК РФ регулирует интеллектуальные права и право собственности на них: "...интеллектуальные права не зависят от права собственности на материальный носитель (вещь),

в котором выражены соответствующие результаты интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации. Переход права собственности на вещь не влечет переход или предоставление интеллектуальных прав на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, выраженные в этой вещи".

Однако, несмотря на прогрессивные шаги по совершенствованию законодательства в отношении интеллектуальной собственности, и принятая глава Гражданского кодекса также имеет ряд недостатков.

Главной целью принятия четвертой части ГК РФ считается совершенствование правового регулирования отношений интеллектуальной собственности, но при этом четвертая часть имеет название "Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации", а термин "интеллектуальная собственность" используется в ней только в ст. 1225 в смысле охраняемых результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, которым предоставляется правовая охрана. Характерно, что в Основах гражданского законодательства были использованы термины "результаты творчества" и "результаты интеллектуальной деятельности" без упоминания термина "интеллектуальная собственность". Не упоминался термин "интеллектуальная собственность" в Патентном законе РФ от 23 сентября 1992 г., где в ст. 1 изобретения, полезные модели и промышленные образцы определялись как объекты промышленной собственности.

Термин "интеллектуальная собственность" в нашем гражданском законодательстве впервые появился в законе СССР "О собственности в СССР", а затем использовался в законе РСФСР "О собственности в РСФСР", где речь шла уже о вполне безусловном признании интеллектуальной собственности, о ее объектах. После этого термин "интеллектуальная собственность" был введен в несколько статей Конституции РФ, а затем и в первую часть ГК РФ, несмотря на обоснованные аргументы со стороны ученых и практиков в области права.

Вместе с тем развитие рыночных отношений и формирование правоприменительной практики, в том числе и требуемых международным сообществом, зачастую принимаемых как вынужденные меры борьбы с пиратством в области интеллектуальной собственности, а также насущ-

ная потребность создания основанной на знаниях и наукоемких технологиях постиндустриальной информационной экономики требовали и требуют соответствующих изменений и всего гражданского права в целом и информационного права и права интеллектуальной собственности в частности. В связи с этим гражданско-правовые проблемы нормативного регулирования развивающихся отношений интеллектуальной собственности настоятельно требуют своего концептуального разрешения, поскольку именно от оптимального их решения зависят функции и место права интеллектуальной собственности и информационного права в системе современного российского гражданского права, а также возможность развития или даже торможения соответствующих общественно-экономических отношений в целом.

Необходимость включения института интеллектуальной собственности в систему современного российского гражданского права была обусловлена не только и не столько позицией сторонников теории интеллектуальной собственности на владение монопольными правами, сколько действием ряда международных соглашений, в которых участвует Россия, в частности в рамках Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС) и Всемирной торговой организации (ВТО).

В рамках ВОИС Россия с 1992 г. приняла и ввела в действие гармонизированные с международным правом и международными соглашениями нормы специального законодательства в области авторского и патентного права. Специальные законы вполне оптимально регулировали преимущественно административные вопросы правовой охраны, регистрации и выдачи охраняемых документов, но явно недостаточно регулировали интенсивно развивающийся гражданский имущественный оборот информационных по своей природе результатов интеллектуальной деятельности (интеллектуальной собственности) и приравненных к ним средств индивидуализации.

Устранение указанного основного недостатка специального законодательства и определяло актуальность и необходимость кодификации интеллектуальной собственности в рамках ГК РФ, главной функцией которого является, как известно, регулирование именно имущественных и связанных с ними неимущественных отношений.

С момента начала разработки ГК РФ в 1991 г. и вплоть до конца 2005 г. в бурных дискуссиях решалась, но так до конца и не решилась главная

проблема кодификации прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальной собственности) - определение оптимального места соответствующих норм права в системе ГК РФ. Казалось, что для повышения эффективности реализации главной и основных функций гражданского законодательства вполне логичным было бы размещение связанных с интеллектуальной собственностью норм в структуре ранее принятых разделов I - VI ГК РФ. Мнение многих специалистов в 2003 г., основанное на результатах общественных обсуждений официальных и неофициальных проектов соответствующих разделов ГК РФ, сводилось именно к такого рода изменениям, но в 2005 г. было принято, а в 2006 г. реализовано решение законодателя о принятии и введении в действие с 1 января 2008 г. четвертой части ГК РФ в виде отдельного раздела VII "Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации".

Представляется необходимым более подробно остановиться на рассмотрении одного из специфических объектов интеллектуальной собственности - селекционных достижениях.

К источникам правового регулирования селекционных достижений можно отнести такие законодательные акты, как федеральные законы: от 3 августа 1995 г. № 123-ФЗ "О племенном животноводстве"¹; от 5 июля 1996 г. № 86-ФЗ "О государственном регулировании в области генно-инженерной деятельности"²; от 17 декабря 1997 г. № 149-ФЗ "О семеноводстве"³.

Селекция (от лат. selection - отбор) - это творческая деятельность человека, направленная на создание новых и улучшение существующих сортов растений, пород животных и штаммов микроорганизмов.

Селекционное достижение, согласно ст. 1225 ГК РФ, относится к охраняемым результатам интеллектуальной деятельности и включает в себя сорта растений и породы животных.

В России проблемы с выбором между двумя системами охраны селекционных достижений стали проявляться в 2003 г. после внесения изменения в ст. 4 Патентного закона, согласно которому был отменен закрытый перечень объектов изобретения, в результате чего появилась возможность выдачи патента на трансгенные растения и животные, т.е. на объекты живой природы.

Исключение из патентования сортов растений и пород животных и биологических спосо-

бов их получения в соответствии с п. 6 ст. 1350 ГК РФ способствует более четкому разграничению сфер действия патентного права и права на селекционное достижение. Патентный закон РФ (п. 3 ст. 4), действовавший ранее, не признавал патентоспособными только сорта растений и породы животных, что оставляло лазейку для косвенной охраны сортов растений и пород животных через способы их получения.

В СССР селекционные достижения приравнивались по правовой охране к изобретениям, т.е. в отличие от России была реализована патентно-правовая модель селекционных достижений⁴, с учетом того обстоятельства, что на новые селекционные достижения выдавались авторские свидетельства, а на улучшенные селекционные достижения - свидетельства.

Исходя из классификации результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, принятой в части четвертой ГК РФ (ст. 1226), права на селекционные достижения объединены общим понятием "интеллектуальные права".

В соответствии с п. 1 ст. 1408 ГК РФ авторам селекционного достижения, отвечающего условиям предоставления правовой охраны, принадлежат следующие интеллектуальные права: исключительное право; право авторства.

Исключительное право на селекционное достижение является имущественным правом; его содержание раскрыто в ст. 1421 ГК РФ.

Следует отметить несколько преувеличенный характер главенствующей роли автора в сфере селекционной деятельности, особенно в части принадлежности ему исключительного права, что не отражено в законодательных актах государств с развитым правопорядком. В связи с вышеизложенным следует полагать, что положение о принадлежности автору исключительного права необходимо понимать таким образом, что получение этого права связано с выдачей патента.

Право авторства представляет собой личное неимущественное право; его содержание раскрыто в ст. 1418 ГК РФ.

В законе не сформулировано легальное определение селекционного достижения, как это было сделано в ст. 1 ранее действовавшего Закона о селекционных достижениях в отношении как селекционного достижения, так и охраняемого селекционного достижения. Указанное обстоятельство послужило основой в доктрине для обо-

значения новых биологических объектов, не прошедших государственное испытание (апробацию) в качестве результатов селекционной деятельности, а новых сортов растений или пород животных, созданных в результате целенаправленной творческой деятельности, отвечающих условиям охраноспособности и признанных компетентным органом, выдающим охранный документ, в качестве селекционных достижений⁵.

В настоящее время сборное (комплексное) понятие селекционного достижения можно вывести логическим путем через перечень объектов интеллектуальных прав на селекционные достижения и условий охраноспособности селекционных достижений, изложенных, соответственно, в ст. 1412 и 1413 ГК РФ.

Как уже отмечалось, селекционные достижения считаются результатами интеллектуальной деятельности, но в то же время они существенно отличаются от классических результатов интеллектуальной деятельности, имеющих нематериальный характер.

В большинстве стран мира правовая охрана селекционных достижений - это специальная (особого рода) охрана, отличающаяся по многим аспектам от правовой охраны других результатов интеллектуальной деятельности. Особые условия охраноспособности селекционных достижений составляют их специфику как объекта охраны, представляющего собой биологический материал, подверженный как человеческому влиянию, так и естественным воздействиям. На первый взгляд, сорт растений или порода животных как объект охраны непосредственно связаны с конкретным растением или животным и не могут быть представлены в качестве нематериального объекта, свойства, присущего всем результатам интеллектуальной деятельности. Однако это кажущееся противоречие, вытекающее из специфики права селекционера. Предметом охраны все же является объект, определяемый совокупностью существенных признаков, зафиксированных в описании селекционного достижения. Таким образом, правовая охрана предоставляется определенным признакам (свойствам) растений или животных (нематериальный элемент), воспроизведенным в отдельных особях (материальный элемент), которые обладают такими признаками (свойствами). Следовательно, в сфере селекционных достижений нематериальный элемент неразрывно связан с материальным элементом, в

котором он только и может проявляться в рамках совокупности особей одного вида, искусственно созданного человеком.

В ГК РФ закреплен примерный перечень прав, которые в случаях, им предусмотренных, принадлежат автору селекционного достижения. К указанным правам относятся следующие: право на получение патента (ст. 1420); право на наименование селекционного достижения ст. 1419); право на вознаграждение за использование служебного селекционного достижения (ст. 1430).

В состав других прав автора селекционного достижения можно также включить право на вознаграждение авторов селекционного достижения, созданного, выведенного или выявленного по заказу (п. 4 ст. 1431), право на вознаграждение автору селекционного достижения, созданного, выведенного или выявленного при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту (ст. 1432).

Анализ правового регулирования объектов интеллектуальной собственности, и в частности селекционных достижений, свидетельствует о том, что, несмотря на принятие ряда нормативных актов, относящихся к данному направлению, остается нерешенным множество вопросов.

¹ Собрание законодательства Рос. Федерации. 1995. № 32. Ст. 3199.

² Собрание законодательства Рос. Федерации. 1996. № 28. Ст. 3348.

³ Собрание законодательства Рос. Федерации. 1997. № 51. Ст. 5715.

⁴ Положение об открытиях, изобретениях и рационализаторских предложениях, утв. Постановлением Совета Министров СССР от 21 авг. 1973 г. № 584. П. 22 // Сборник постановлений СССР. 1973. № 19. Ст. 109.

⁵ Синельникова В.Н. Проблемы селекционного законодательства. М., 1991. С. 56.

Поступила в редакцию 04.01.2012 г.