

Правовая охрана иных объектов интеллектуальной собственности

Селекционные достижения как объект правовой охраны

Со времен Древнего мира человек занимался сельским хозяйством, возделывал растения и разводил животных. Селекция издавна являлась основой жизнедеятельности человека. Активность в выведении новых сортов растений резко повысилась ко второй половине XIX в., что способствовало созданию по всему миру специальных научно-исследовательских учреждений в сфере селекции, а также появлению селекционных фирм. Первым нормативным правовым актом, регулирующим отношения по поводу создания новых сортов растений, стал Закон США о патенте на сорт 1930 г. (Plant Patent Act).

Международные ассоциации растениеводов (ASSINSEL) стали активно развиваться в Европе.

Впервые в России о селекционных достижениях заговорили в 1921 г. в Декрете СНК «О семеноводстве». В советское время селекционной работой занимались сотни научно-исследовательских организаций, в числе которых и Всероссийский институт растениеводства им. Н. И. Вавилова.

О правовой охране селекционных достижений говорилось также в постановлениях СНК СССР от 29 июня 1937 г. «О мерах по улучшению семян зерновых культур», от 14 декабря 1945 г. «О выдаче селекционерам и селекционным учреждениям авторских свидетельств на выведенные новые и улучшенные сорта технических культур и трав». Выдачей авторских свидетельств занималось непосредственно Министерство сельского хозяйства СССР.

Вопрос об улучшении селекционной работы: выведении более урожайных сортов, различных гибридов сельскохозяйственных культур, — особенно активно стал обсуждаться примерно с 1960-х гг. Так, на это указывалось в постановлении Бюро ЦК КПСС по РСФСР, Совмина СССР от 18 июня 1960 г. № 922 «Об улучшении семеноводства зерновых, масличных культур и трав», постановлении Совмина РСФСР от 2 февраля 1977 г. «О мерах по дальнейшему улучшению селекции и семеноводства зерновых, масличных культур и трав» и в других документах.

В постсоветское время большую роль играл Закон РФ от 6 августа 1993 г. № 5605-1 «О селекционных достижениях», знаменовавший переход к специальной охране селекционных достижений, поскольку до этого момента они охранялись в качестве изобретений.

В настоящее время нормативно-правовую базу охраны селекционных достижений составляют Международная конвенция по охране новых сортов растений 1961 г. (далее — Конвенция 1961 г.), Соглашение ТРИПС, Договор о Евразийском экономическом сообществе 2014 г. Особенно стоит отметить, что селекционные достижения не указаны в качестве объектов интеллектуальной собственности в Парижской конвенции по охране промышленной собственности и Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности.

Отношения по предоставлению правовой охраны селекционным достижениям урегулированы в гл. 73 ГК РФ, Федеральных законах от 17 декабря 1997 г. № 149-ФЗ «О семеноводстве», от 3 августа 1995 г. № 123-ФЗ «О племенном животноводстве», от 5 июля 1996 г. № 86-ФЗ «О государственном регулировании в области генно-инженерной деятельности». В законе понятие «селекционное достижение» отсутствует. В Основах гражданского законодательства Союза ССР и республик от 31 мая 1991 г. селекционные достижения характеризовались как «новые сорта растений и новые породы животных». Прежний Закон РФ «О селекционных достижениях» говорил о них как о «сортах растений, породе животных». В ГК РФ определение селекционного достижения отсутствует, однако его можно вывести из соответствующих норм.

Селекционное достижение — это результат интеллектуальной деятельности, отвечающий условиям охраноспособности селекционных достижений и зарегистрированный в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений (далее — Реестр).

Селекционные достижения относятся к нетрадиционным объектам интеллектуальных прав.

Объектами интеллектуальных прав на селекционные достижения являются сорта растений и породы животных, зарегистрированные в Реестре.

Сортом растений признается группа растений, которая независимо от охраноспособности определяется 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 представлен одним или несколькими растениями, частью или несколькими частями растения при условии, что такая часть или такие части могут быть использованы для воспроизводства целых растений сорта.

Охраняемые категории сорта растений: клон, линия, гибрид первого поколения, популяция.

Клон — это копия одного единственного растения, сохраняющая основные генетические свойства. Основной чертой клона является возможность вегетативного размножения. Например, к клонам относятся сорта картофеля, слив различных многолетних растений.

Линией признаются потомства от самоопыляющихся растений, полученные путем индивидуального отбора. Например, это сорта гороха, фасоли.

Гибридом первого поколения (F1) принято считать сорт растений, полученный в результате скрещивания. Устойчивость признаков не характерна для гибридов первого поколения. В качестве примера можно указать гибрид перца F1 Пламенный, томат Булат F1.

Популяция — это сорт, определяемый относительно однородными признаками у отобранных растений. Например, популяцией являются сорта подсолнечника, просо.

Порода животных — это 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 представлена женской или мужской особью либо племенным материалом, т.е. предназначенными для воспроизводства породы животными (племенными животными), их гаметами или зиготами (эмбрионами).

Охраняемые категории породы животных: тип, кросс линий.

В селекции типом принято считать группу животных, обладающих основными общими чертами и некоторыми особенностями по телосложению, устойчивости к заболеваниям, продуктивности.

Кросс линий — группа животных, получаемая путем скрещивания особей разных линий. Кроссом линии является, например, порода кур «Изобраун».

Исключительные имущественные права распространяются также на растительный материал, товарных животных, семена и племенной материал.

Условиями охраноспособности селекционного достижения являются его новизна, отличимость, однородность и стабильность, а также принадлежность достижений к ботаническим и зоологическим родам и видам, перечень которых определяется федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативно-правовое регулирование в сфере сельского хозяйства.

Селекционное достижение является новым, если на дату подачи заявки на выдачу патента семена или племенной материал селекционного достижения не продавались и не передавались иным образом селекционером, его правопреемником или с их согласия

другим лицам для использования селекционного достижения: 1) на территории РФ ранее чем за один год до указанной даты; 2) 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.

Селекционное достижение является отличимым, если оно явно отличается от любого другого общеизвестного достижения, существующего к моменту подачи заявки на выдачу патента. При этом общеизвестным селекционным достижением признается селекционное достижение, данные о котором находятся в официальных каталогах или справочном фонде, либо оно имеет точное описание в одной из публикаций, либо подана заявка на выдачу патента на селекционное достижение.

Селекционное достижение является однородным, если результат селекции достаточно однороден по своим морфологическим, физиологическим, цитологическим, химическим и другим признакам с учетом отдельных отклонений, которые могут иметь место в связи с особенностями размножения.

Селекционное достижение является стабильным, если его основные признаки остаются неизменными после неоднократного размножения или в случае особого размножения — в конце каждого цикла размножения.

Условием признания и охраны исключительного права на селекционное достижение является государственная регистрация селекционного достижения, имеющая правоустанавливающее значение. Государственная регистрация селекционного достижения осуществляется Минсельхозом России, который вносит селекционное достижение в Реестр, принимает решение о выдаче патента на селекционное достижение и выдает заявителю патент.

Получение патента является сложноорганизованной процедурой, описанной в ст. 1433—1439 ГК РФ и включающей в себя несколько этапов: 1) подача автором или заявителем, которому передано данное право, заявки на выдачу патента на селекционное достижение в Минсельхоз России. Приоритет селекционного достижения устанавливается по дате поступления заявки. К заявке предусматриваются особые требования; 2) экспертиза Минсельхозом России заявки на выдачу патента и проведение испытаний селекционного достижения. Данный этап разделяется на несколько подэтапов: — предварительная экспертиза, проводимая в течение месяца. Проверяется наличие документов, приложенных к заявке, соответствие их требованиям, установление даты приоритета; — извещение заявителя о положительном результате предварительной экспертизы или же предложение исправить выявленные недостатки; — официальная публикация сведений о принятой заявке; — предоставление временной правовой охраны селекционному достижению со дня подачи заявки до даты выдачи патента; — экспертиза на новизну, проводимая по ходатайству любого заинтересованного лица. Осуществляется в течение шести месяцев со дня публикации сведений о заявке на выдачу патента; — испытания селекционного достижения на отличимость, однородность и стабильность; 3) в случае положительного результата проведенных испытаний и экспертиз Минсельхоз России принимает решение о выдаче патента; 4) составление описания селекционного достижения; регистрация селекционного достижения в Реестре; выдача патента; 5) публикация сведений о выдаче патента на селекционное достижение.

Таким образом, патент на селекционное достижение — это документ, который удостоверяет приоритет селекционного достижения, авторство и исключительное право патентообладателя. Объем охраны интеллектуальных прав на селекционное достижение, предоставляемой на основании патента, определяется совокупностью существенных признаков, зафиксированных в описании селекционного достижения.

После получения патента патентообладатель обязан оплатить патентные пошлины.

В ГК РФ также упоминается авторское свидетельство — документ, выдаваемый автору для удостоверения авторства на селекционное достижение. В прежнем

законодательстве указывалось, что авторское свидетельство удостоверяет право автора на получение вознаграждения от патенто-обладателя. В настоящее время авторское свидетельство — дополнительный удостоверяющий документ. Авторское свидетельство не является охранным документом и не приравнивается к патенту на селекционное достижение.

Субъектами интеллектуальных прав на селекционные достижения признаются авторы и соавторы, а также иные лица, которым право передано по договору или перешло по иному основанию.

Автор (селекционер) — гражданин, творческим трудом которого было создано, выведено или выявлено селекционное достижение. Лицо, указанное в качестве автора в заявке на выдачу патента также считается автором, если не доказано иное. В случаях, касающихся служебных селекционных достижений, правом на получение патента обладает работодатель автора.

При этом критериев творческого характера труда закон не устанавливает.

Соавторы — граждане, совместным творческим трудом которых создано, выведено или выявлено селекционное достижение. Каждый из соавторов вправе использовать селекционное достижение по своему усмотрению, если соглашением между ними не предусмотрено иное. Распоряжение правом на получение патента на селекционное достижение осуществляется авторами совместно.

В Федеральном законе «О семеноводстве» также фигурирует оригинатор — физическое или юридическое лицо, которое создало, вывело или выявило сорт растения или породу животного и (или) обеспечивает его сохранение и данные о котором внесены в Реестр. Оригинатор поддерживает и сохраняет оригинальный сорт или породу таким образом, чтобы сохранялись признаки, указанные в описании.

В случае, если граждане или юридические лица обладают совместно исключительным правом на одно селекционное достижение, каждый патентообладатель вправе по своему усмотрению использовать селекционное достижение. Доходы от совместного использования распределяются в равных долях, если соглашением между ними не установлено иное.

Служебным селекционным достижением является достижение, созданное, выведенное или выявленное работником в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя.

Личные неимущественные права возникают у автора селекционного достижения, у работодателя — иные права — такие, как, например, право на подачу заявки на получение патента, а также получение права на селекционное достижение, если иное не предусмотрено трудовым или гражданско-правовым договором.

Если работодатель в течение четырех месяцев со дня письменного уведомления его работником о создании, выведении или выявлении селекционного достижения не подаст заявку в Минсельхоз России, не передаст право на получение патента на служебное селекционное достижение другому лицу и не сообщит работнику о сохранении информации о данном селекционном достижении в тайне, право на получение патента возвращается работнику. Не являются служебными селекционные достижения, созданные, выведенные или выявленные работником с использованием денежных, технических или иных материальных средств работодателя, но не в рамках исполнения трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя. В таких случаях исключительное право и иные права принадлежат работнику.

В случае, когда селекционное достижение создано, выведено или выявлено по договору, предметом которого было его создание, выведение или выявление, исключительное право и иные права принадлежат заказчику, если договором не предусмотрено иное.

Исключительное право и иные права в ситуации, когда селекционное достижение состоит объектом государственного или муниципального контракта для государственных

и муниципальных нужд, принадлежат организации, выполняющей государственный или муниципальный контракт (исполнителю), если контрактом не предусмотрено, что это право принадлежит Российской Федерации, субъекту РФ или муниципальному образованию, от имени которых выступает государственный или муниципальный заказчик, либо совместно исполнителю и Российской Федерации, исполнителю и субъекту РФ или исполнителю и муниципальному образованию.

В соответствии со ст. 1408 ГК РФ, автору принадлежат исключительное право, право авторства, а также другие права, в том числе право на получение патента, право на наименование селекционного достижения, право на вознаграждение за служебное произведение. В состав других прав автора селекционного достижения включается право на вознаграждение авторов селекционного достижения, созданного, выведенного или выявленного по заказу, право на вознаграждение автору селекционного достижения, созданного, выведенного или выявленного при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту, право на получение авторского свидетельства.

Первоначально автор селекционного достижения обладает правом на получение патента на селекционное достижение. Право на получение патента на селекционное достижение может перейти к другому лицу (правопреемнику) или быть ему передано в случаях и по основаниям, которые установлены законом, в том числе в порядке универсального правопреемства, или по договору, в частности по трудовому договору. В законе установлены исключения: 1) право на получение патента принадлежат работодателю, если трудовым или гражданско-правовым договором между работником и работодателем не предусмотрено иное (селекционное достижение выведено или создано при выполнении служебного задания или служебных обязанностей); 2) право на получение патента принадлежат заказчику, если договором между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком не предусмотрено иное (селекционное достижение выведено, выявлено или выявлено по договору (по заказу)).

Автор имеет право на наименование селекционного достижения.

Наименование селекционного достижения, предложенное автором или с его согласия иным лицом (заявителем), подающим заявку на выдачу патента, должно быть одобрено федеральным органом исполнительной власти по селекционным достижениям. В законе установлены требования к наименованию селекционного достижения: — позволяет идентифицировать селекционное достижение; — является кратким; — отличается от наименований существующих селекционных достижений того же или близкого ботанического либо зоологического вида; — не состоит из одних цифр; — не вводит в заблуждение относительно свойств, происхождения, значения селекционного достижения, личности его автора; — не противоречит принципам гуманности и морали.

Если предложенное наименование не отвечает требованиям, заявитель по требованию федерального органа исполнительной власти по селекционным достижениям обязан в 30-дневный срок предложить иное наименование.

Если до истечения указанного срока заявитель не предложит другого наименования, соответствующего указанным требованиям, или не оспорит отказ в одобрении наименования селекционного достижения в судебном порядке, федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям вправе отказать в регистрации селекционного достижения.

Право на топологии интегральных микросхем

Интегральные микросхемы («чипы») представляют собой микроэлектронные изделия, в которых соединены различные элементы (транзисторы, диоды, конденсаторы и проч., а также связывающие их компоненты) и которые предназначены для выполнения функций электронной схемы. Интегральные микросхемы могут включать в себя тысячи элементов, причем эти элементы находятся в неразрывных связях друг с другом как по

вер-тикали, так и по горизонтали и зафиксированы внутри или на поверхности материального носителя. Объемное (трехмерное) изображение расположения упомянутых элементов интегральной микросхемы и связей между ними представляет собой воплощение топологии (топографии) интегральной микросхемы.

Топология (топография) интегральной микросхемы — зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними (п. 1 ст. 1448 ГК).

Материальным носителем, на котором зафиксирована топология интегральной микросхемы, могут быть, например, чертежи каждого из слоев микросхемы, фотографии таких слоев, описание схемы расположения элементов на «бумаге» или в электронной форме и т.п.

Согласно п. 3 ст. 1448 ГК правовая охрана не распространяется на воплощенные в топологии интегральной микросхемы: — идеи; — способы; — системы; — технологию; — закодированную информацию.

Охрана топологий (топографий) интегральных микросхем возникает автоматически с момента их создания, т.е. с момента закрепления топологии в какой-либо объективной форме — чертеж, фотошаблон, образец чипа (интегральной микросхемы). Для возникновения правовой охраны не требуется соблюдения каких-либо формальностей.

Правообладатель для оповещения о своем исключительном праве на топологию интегральной микросхемы вправе использовать знак охраны (ст. 1455 ГК), который помещается на топологии, а также на изделиях, содержащих такую топологию, и из следующих элементов: — даты начала срока действия исключительного права на топологию; — имени или наименования правообладателя либо иной информации, позволяющей его идентифицировать.

Вместе с тем действующее законодательство предусматривает для топологий интегральных микросхем также и возможность подтверждения его охранным документом — свидетельством о государственной регистрации топологии.

Согласно п. 1 ст. 1452 ГК правообладатель в течение срока действия исключительного права на топологию интегральной микросхемы (ст. 1457) может по своему желанию зарегистрировать топологию в Реестре топологий интегральных микросхем, в соответствии с которым Роспатент выдает заявителю свидетельство о государственной регистрации топологии интегральной микросхемы. Получение свидетельства о государственной регистрации топологии интегральной микросхемы предусматривает прохождение несколько стадий.

Топология, содержащая сведения, составляющие государственную тайну, государственной регистрации не подлежит. Согласно п. 1 ст. 1452 ГК лицо, подавшее заявку на государственную регистрацию топологии (заявитель), несет ответственность за разглашение сведений о топологии, содержащей государственную тайну, в соответствии с законодательством РФ.

Порядок регистрации топологии'. 1) первая стадия — подача автором (или иным заявителем) заявки на выдачу свидетельства в Роспатент (п. 3 ст. 1452 ГК). Подпункты 1—3 п. 3 ст. 1452 ГК предусматривают следующие требования к заявке на выдачу свидетельства: — заявка на выдачу свидетельства должна относиться к одной топологии; — заявка должна содержать: заявление о государственной регистрации топологии с указанием лица, на имя которого испрашивается государственная регистрация, а также автора, если он не отказался быть упомянутым в качестве такового, места жительства или места нахождения каждого из них; дату первого использования топологии, если оно имело место (если до подачи заявки имело место использование топологии, заявка может быть подана в срок, не превышающий двух лет со дня первого использования топологии (п. 2 ст. 1452 ГК)); депонируемые материалы, идентифицирующие топологию (включая послойные топологические чертежи либо фотографии каждого слоя топологии, а также

реферат, содержащий сведения, предназначенные для последующей публикации в официальном бюллетене).

Общие требования к документам устанавливаются Минобрнауки России; 2) вторая стадия — проведение Роспатентом проверки заявки на выдачу свидетельства. На основании принятой заявки Роспатент осуществляет формальную проверку, в процессе которой проверяется наличие необходимых документов, приложенных к заявке и соответствие их предъявляемым требованиям (п. 5 ст. 1452 ГК). Заявитель вправе до государственной регистрации дополнять, уточнять и исправлять материалы заявки (абз. 2 п. 5 ст. 1452 ГК); 3) третья стадия — на основании положительного результата проведенной проверки Роспатент осуществляет регистрацию топологии в Реестре топологий интегральных микросхем и выдает заявителю свидетельство о государственной регистрации (п. 5 ст. 1452 ГК). Сведения, внесенные в Реестр топологий интегральных микросхем, считаются достоверными, если не доказано иное. Ответственность за достоверность представленных для регистрации сведений несет заявитель (п. 8 ст. 1452 ГК); 4) четвертая стадия — публикация сведений о выдаче свидетельства о государственной регистрации топологии интегральной микросхемы (п. 5 ст. 1452 ГК). К личным неимущественным правам автора топологии относится право авторства (подп. 2 п. 1 ст. 1449, п. 2 ст. 1461 ГК). Личные неимущественные права не могут быть отчуждены или переданы, в том числе при передаче другому лицу или переходе к нему исключительных имущественных прав либо при предоставлении другому лицу прав использования топологии интегральной микросхемы. Эти права охраняются бессрочно (п. 1 ст. 150, п. 2 ст. 1228 ГК), отказ от личных неимущественных прав ничтожен (ст. 1453 ГК).

Субъектом исключительных прав может быть как автор (поскольку в первоначально данные права обычно возникают у автора), так и иной правообладатель (которому данное право было передано автором по договору или перешло по иному основанию).

Под правомочием использования, входящим в состав исключительных прав в соответствии с п. 2 ст. 1454 ГК, понимаются действия, направленные на извлечение прибыли, в частности: — воспроизведение топологии в целом или частично путем включения в интегральную микросхему либо иным образом, за исключением воспроизведения только той части топологии, которая не является оригинальной; — ввоз на территорию РФ, продажа и иное введение в гражданский оборот материального носителя, в котором воплотилась топология, или интегральной микросхемы, в которую включена эта топология, или изделия, включающего в себя такую интегральную микросхему.

Кроме того правообладатель вправе распорядиться исключительными правами на топологию (п. 1 ст. 1454 ГК), в том числе посредством предоставления другим лицам права использования объекта интеллектуальных прав путем отчуждения исключительных прав либо предоставления разрешения на такое использование в установленных лицензионном договоре пределах.

Оборотной стороной права распоряжения является право на вознаграждение.

Исключительное право на топологию действует в течение 10 лет (п. 1 ст. 1457 ГК). Срок действия исчисляется в зависимости от того, какое из указанных событий наступило ранее: — либо со дня первого использования топологии, под которым 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, — либо со дня регистрации топологии в Роспатенте.

В случае появления идентичной оригинальной топологии, независимо созданной другим автором, исключительные права на обе топологии прекращаются по истечении 10 лет со дня возникновения исключительного права на первую из них (п. 3 ст. 1457 ГК).

Согласно п. 3 ст. 1454 ГК РФ если лицо создаст топологию, идентичную созданной до него, но создаст ее независимо от правообладателя первой топологии, то за этим лицом признается самостоятельное исключительное право на эту топологию. Исходя из смысла указанной нормы, у лица, создавшего идентичную уже созданной топологию, не возникают личные неимущественные права, но только исключительные (имущественные). Исключительные имущественные права переходят в полном объеме от создателя (или иного правообладателя) другой стороне договора (приобретателю): — на основании договора об отчуждении исключительного имущественного права на топологию (ст. 1458 ГК); — при наследовании (ст. 1457.1 ГК); — в случае реорганизации юридического лица — правообладателя.

На основании лицензионного договора правообладатель (лицензиар) предоставляет другой стороне (лицензиату) право использования топологии в предусмотренных договором пределах — в отношении сроков, территории, объема использования (ст. 1459 ГК). Различают: — лицензионный договор, по которому предоставляется право использовать топологии на условиях простой (неисключительной) лицензии, что предполагает сохранение за правообладателем права выдавать лицензии (заключать лицензионный договор) другим лицам; — лицензионный договор, по которому предоставляется право использовать топологию на условиях исключительной лицензии, т.е. без сохранения за правообладателем права выдавать лицензии другим лицам.

В некоторых случаях использование топологий интегральных микросхем другими лицами происходит без согласия правообладателя, но при этом такое использование не признается нарушением его прав. Так, не признаются нарушением исключительного имущественного права на топологию: 1) осуществление использования в отношении интегральной микро-схемы, в которую включена незаконно воспроизведенная топология, а также в отношении любого включающего в себя такую интегральную микросхему изделия в случае, если лицо, совершающее такие действия, не знало и не должно было знать, что в интегральную микросхему включена незаконно воспроизведенная топология; 2) использование топологии в личных целях, не преследующих получение прибыли, а также в целях оценки, анализа, исследования или обучения; 3) распространение интегральных микросхем с топологией, ранее введенных в гражданский оборот лицом, обладающим исключительным правом на топологию, или иным лицом с разрешения правообладателя.

Понятие секрета производства (ноу-хау) по действующему российскому законодательству

Понятие «ноу-хау», используемое в российском праве, является транскрипцией от появившегося в США и затем получившего широкое распространение в мире термина «know-how» (знать как), являющегося сокращением от «know how to do it» (знать, как это делать). Вместе с тем сейчас в США и законодательстве многих стран используется термин «trade secret», которое обычно переводят как «торговый секрет» или «торговая тайна».

В ст. 1225 ГК РФ ноу-хау и тождественное ему понятие «секрет производства» (далее по тексту будет употребляться только термин «ноу-хау») приводится в перечне объектов интеллектуальной собственности. Регулированию ноу-хау посвящена гл. 75 ГК РФ. В Соглашении ТРИПС (ст. 39) ввиду терминологического расхождения в разных странах используется более широкий термин — «закрытая информация» (undisclosed information).

Особенностью российского законодательства является то, что ноу-хау рассматривается в нем как объект интеллектуальной собственности.

В соответствии с Соглашением ТРИПС (ч. 2 ст. 1) «закрытая информация» также рассматривается как интеллектуальная собственность.

В соответствии с действующим законодательством ноу-хау признаются не любые сведения, а лишь: а) информация в отношении результатов интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере; б) информация в отношении способов осуществления профессиональной деятельности.

Ноу-хау может распространяться как на сведения о непатентоспособных, так и патентоспособных результатах интеллектуальной деятельности.

При этом в режиме ноу-хау охраняются сведения не о форме, а о содержании результатов интеллектуальной деятельности.

Ноу-хау применяется не ко всем сведениям о результатах интеллектуальной деятельности, а лишь к сведениям об этих результатах в научно-технической сфере. При этом любой патентоспособный результат интеллектуальной деятельности относится к научно-технической сфере, но не каждый непатентоспособный результат относится к ней.

К объектам авторского права в научно-технической сфере, в отношении которых может быть установлен режим ноу-хау, относятся, в частности, следующие: проекты, чертежи, изображения, макеты зданий, изделий, тканей, эскизы и произведения декоративно-прикладного искусства, архитектурные проекты, компьютерные программы, научные исследования.

Под сведениями о способах осуществления профессиональной деятельности понимается финансовая, коммерческая, техническая, научная информация, в частности: — клиентская база; — методы ценообразования;

— дисконтная политика; — методы, объемы или прогнозы продаж; — маркетинговая стратегия; — результаты испытаний или проверок; — инжиниринг; — бизнес-планы или коммерческие расчеты; — программные коды; — химические формулы; — рецепты.

Наиболее известными в мире «торговыми секретами» (ноу-хау) являются формулы напитков Coca-Cola и Pepsi-Cola, программный (объективный) код для Microsoft Word, алгоритм поиска в Интернете Google.

В соответствии с Соглашением ТРИПС (п. 2 ст. 39) в качестве «закрытой информации» может быть признана информация, которая имеет следующие характеристики: — информация имеет коммерческую ценность ввиду своей секретности; — информация является секретной, поскольку она в целом или в определенной конфигурации и подборе ее компонентов не является общеизвестной и легко доступной лицам в тех кругах, которые обычно имеют дело с подобной информацией; — в отношении информации предприняты надлежащие в соответствующих обстоятельствах меры, чтобы сохранить ее секретность.

В силу ст. 1465 ГК РФ информация может рассматриваться как ноу-хау, если она соответствует следующим требованиям: — информация имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность ввиду ее неизвестности иным лицам; — сторонние лица не имеют свободного доступа на законном основании к информации; — в отношении информации предприняты разумные меры, чтобы сохранить ее секретность.

В Единообразном законе США 1979 г. о торговых секретах, положения которого были восприняты в Соглашении ТРИПС и российском законодательстве, в качестве торгового секрета понимается информация, включая какую-либо формулу, образец, систематизированную информацию, про-грамму для ЭВМ, механизм, технологию и процесс, если она соответствует следующим условиям: — информация имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность, поскольку не известна иным лицам; — информация не является общеизвестной и не может быть легко установлена с использованием законных средств иными лицами, которые могут получить

выгоду от ее раскрытия или использования; — в отношении информации предприняты разумные в соответствующих обстоятельствах меры, чтобы сохранить ее секретность.

В законодательстве многих стран, например, во Франции, Италии, Бельгии, Китае, США и других странах «торговый секрет» не рассматривается в качестве интеллектуальной собственности, а регулируется законодательством о конкуренции, деликтным законодательством, специальными законами о коммерческой тайне, о промышленном шпионаже, административным, уголовным законодательством.

В отечественной науке длительное время велись теоритические споры о том, можно ли относить ноу-хау (секрета производства) к интеллектуальной собственности, которые, несмотря на действующее законодательство и нормы Соглашения ТРИПС, не завершаются и сегодня.

Вместе с тем ноу-хау в российском законодательстве является объектом интеллектуальной собственности *sui generis* (особого рода). На него не распространяются общие принципы и правила, применимые к остальным объектам интеллектуальной собственности. Так, ноу-хау имеет следующие отличительные особенности: — в качестве ноу-хау признается не сам результат интеллектуальной деятельности, а лишь сведения о нем, а также сведения о способах осуществления профессиональной деятельности, поэтому на ноу-хау не распространяется деление объектов интеллектуальной деятельности на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации в ст. 1225 ГК РФ;

— исключительное право на ноу-хау не подлежит государственной регистрации, поскольку это противоречит сути конфиденциальности его содержания; — исключительное право на ноу-хау может действовать бессрочно, пока сохраняется конфиденциальность сведений, составляющих его содержание; — исключительное право на ноу-хау не имеет всех правомочий, поскольку обладатель не запрещает другим его использовать, а фактически лишает их такой возможности; — допускается множественность правообладателей в отношении одного ноу-хау (п. 2 ст. 1466 ГК РФ), однако их исключительные права прекращаются одновременно с момента утраты конфиденциальности соответствующих сведений; — исключительное право на ноу-хау не является территориальным, поскольку ноу-хау является трансграничной монополией.

Ноу-хау представляет собой фактическую условную монополию, которая обеспечивается собственными действиями его правообладателя. Эта монополия может быть в любой момент утрачена, если иное лицо добросовестно станет обладателем сведений, составляющих содержание ноу-хау (п. 2 ст. 1466 ГК РФ), либо эти сведения перестанут быть конфиденциальными (ст. 1467 ГК РФ), передаче прав на его использование как на уровне крупных между-народных компаний, так и межгосударственном уровне. В связи с трансграничной монополией на ноу-хау государства иногда вынуждены специально вводить определенные ограничения и запреты в отношении трансграничной передачи прав на ноу-хау, в частности, в стратегических областях экономики.

В рамках распоряжения исключительным правом на ноу-хау правообладатель может заключать, в частности, договоры об отчуждении исключительного права на ноу-хау, а также лицензионные договоры о предоставлении права его использования.

В силу п. 1 ст. 1468 ГК РФ правообладатель на основании договора об отчуждении исключительного права на ноу-хау передает или обязуется передать принадлежащее ему исключительное право на секрет производства в полном объеме приобретателю исключительного права на этот секрет производства.

Особенностью отчуждения исключительного права на ноу-хау является то, что законодательство возлагает на лицо, распорядившееся своим правом на ноу-хау, дополнительную обязанность сохранять конфиденциальность секрета производства вплоть до прекращения действия исключительного права на этот объект.

Согласно п. 1 ст. 1469 ГК РФ на основании лицензионного договора правообладатель ноу-хау (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования соответствующего секрета производства в установленных договором пределах. Если срок действия лицензионного договора не указан в договоре, любая из сторон вправе в любое время отказаться от договора, предупредив об этом другую сторону не позднее чем за шесть месяцев, если договором не предусмотрен более длительный срок (п. 2 ст. 1469 ГК РФ).

Особенностью лицензионного договора в отношении ноу-хау является то, что и на лицензиара (правообладателя ноу-хау), и на лицензиата возлагается обязанность сохранять конфиденциальность ноу-хау: на лицензиара в течение срока действия лицензионного договора, а на лицензиата — до момента прекращения действия исключительного права на секрет производства.

Исключительное право на секрет производства, созданный работником в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя (служебный секрет производства), принадлежит работодателю (п. 1 ст. 1470 ГК РФ). Данное правило не отличается от регулирования иных результатов интеллектуальной деятельности.

Единственной особенностью в данном случае является то, что на работника возлагается обязанность сохранять конфиденциальность полученных сведений до прекращения действия исключительного права на секрет производства независимо от того, создал ли такой работник результат интеллектуальной деятельности или соответствующие сведения стали известны работнику лишь в связи с выполнением своих служебных обязанностей.