

ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
**«БЕЛГОРОДСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ
ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ»**
(Н И У « Б е л Г У »)

ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ

КАФЕДРА ТРУДОВОГО И ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА

**СПОСОБЫ ЗАЩИТЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНЫХ ПРАВ В
ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ СФЕРЕ**

Магистерская диссертация
обучающегося по направлению подготовки 40.04.01 Юриспруденция
магистерской программы «Правовое сопровождение бизнеса (бизнес-юрист)»
очной формы обучения, группы 01001612
Нестерчука Романа Романовича

Научный руководитель:
к.ю.н., доцент
Рубанов С.А.

Рецензент:

БЕЛГОРОД 2018

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	3
ГЛАВА 1. Понятие интеллектуального права. Виды объектов интеллектуальных прав в предпринимательской сфере.....	16
1.1. Авторские и смежные права.....	19
1.2. Патентование и ноу-хау, режим коммерческой тайны.....	26
1.3. Бренды и брендинг: товарные знаки и знаки обслуживания.....	32
ГЛАВА 2. Основные способы защиты интеллектуальных прав.....	37
2.1. Способы защиты интеллектуальных прав в административно-правовом порядке.....	37
2.2. Способы защиты интеллектуальных прав в уголовно-правовом порядке.....	45
2.3. Основные и специальные гражданско-правовые способы защиты интеллектуальных прав.....	51
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	62
СПИСОК ИСПОЛЬЗУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ.....	68

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы исследования. Предпринимательская деятельность предусматривает, помимо, использования вещественного имущества, которое выступает объектом права собственности или вещественных прав, но и использование экономических ценностей, к которым, первоначально относят объекты интеллектуального права.

Законодательство Российской Федерации обеспечивает защиту интеллектуальных прав. Отличие охраны от защиты заключается в том, что охрана интеллектуальных прав – определенный законом правовой порядок исполнения прав на результат интеллектуальной деятельности, защита – это меры, используемые правообладателями при нарушении (оспаривании) его прав на данный результат.

Исследуя актуальность проблемы обеспечения защиты интеллектуальных прав, необходимо обратить внимание на то, что она выражается в предмете заинтересованности лица (предпринимателя), обладающего этими правами.

Основополагающим принципом правовой охраны представляется недопустимость применения объекта интеллектуальной собственности без разрешения автора или правообладателя. Вследствие этого его незаконное применение будет нарушением закона, а лицо, сделавшее это будет считаться нарушителем прав автора или правообладателя. Данный принцип нередко неправильно понимается из-за противоречивой природы объектов интеллектуальной собственности, поскольку ее объект пребывает в виде нематериального объекта (произведение науки, изобретение, модель промышленного образца и др.) и материального объекта, в коем реализован нематериальный объект, принимающий по этой причине статус товара. Настоящий принцип правовой охраны связан всего лишь с нематериальными составляющими объекта интеллектуальной собственности.

В современных условиях отсутствуют кафе, бары или рестораны в которых не звучит музыка. Фоновое проигрывание композиций формирует определенную обстановку и благоприятствует уютному времяпрепровождению посетителей. В основном большинстве случаев заведения используют для воспроизведения радиоприемники. Наряду с эти, не все обладают информацией о том, что всякое использование композиций происходит с согласия автора или правообладателя. Из этого следует, если в помещении по радиоприемнику или иному техническому средству осуществляется публичное воспроизведение музыки, то владелец обязан разрешить вопросы авторского права с Российским Авторским Обществом (ООО «РАО») – организацией, представляющей интересы зарубежных и российских правообладателей. Если этого не происходит, владельцу грозит гражданская, административная или уголовная ответственность.

Актуальность темы подтверждается тем, что каждый субъект предпринимательской деятельности имеет право защищать и охранять свои интересы и ценную информацию, в том числе и для обеспечения экономической безопасности предприятия. Одним из старейших способов защиты важной информации является институт коммерческой тайны.

Регистрация фирменного наименования обеспечивает исключительное право на его эксплантацию. Система регистрации и использования фирменных наименований должна быть установлена отдельным законом или иными правовыми актами.

Проблема и степень научной разработанности. Вопросами защиты интеллектуальных прав как в целом так и в предпринимательской сфере занимались Архипова Н.Ю., Ахмедзянов Д.А., Байгулова А.А., Белов А.П., Бояркина А.А., Быстрова Д.А., Волынкина М.В., Гаврилов Э.П., Городов О.А., Еременко В.И., Занин К.А., Иванов В.В., Калятин В.О., Кобыляцкий Д.А., Коровяковский Д.Г., Корчагина Н.П., Крашенинников П.В., Маковский А.Л., Мозолин В.П., Мухин В.П., Новака Д.В., Пескова Д.Р., Сенников Н.Л.,

Сергеев А.П., Степанова В.А., Тихонов И.А., Усольцева С.В., Челышев Д.А., Челышев М.Ю. и др.

За последние двадцать лет способы защиты интеллектуальных прав были предметом исследования: Баттахова П.П. (Право интеллектуальной собственности в предпринимательстве: проблемы теории и практики: дисс. ... канд. юрид. наук. Москва, 2016), Бобровой Т.К. (Защита интеллектуальных пра: дисс. Москва, 2013), Богданой О.В. (Защита интеллектуальных авторских прав гражданско-правовыми способами: дисс. ... канд. юрид. наук. Москва, 2016), Зимина В.А. (Правовая природа интеллектуальных прав по законодательству Российской Федерации: дисс. ... канд. юрид. наук. Москва, 2015), Зыкова Е.В. (Гражданско-правовая защита права интеллектуальной собственности: дисс. ... канд. юрид. наук. Москва, 2008), Иванова А.А. (Международно-правовая охрана смежных прав: дисс. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2016), Лепиной Т.Г. (Уголовно-правовая охрана интеллектуальной собственности: дисс. ... канд. юрид. наук. Курск, 2014), Морина М.Д. (Гражданско-правовые способы защиты авторских и смежных прав: автореферат. Саратов, 2016), Полозовой Д.В. (Гражданско-правовые способы защиты интеллектуальных прав в Российской Федерации: дисс. ... канд. юрид. наук. Москва, 2017), Трунцевского Ю.В. (Защита авторского права и смежных прав в аудиовизуальной сфере: Уголовно-правовой и криминологический аспекты: дисс. ... канд. юрид. наук. Москва, 2003), Федоксиной Н.И. (Гражданско-правовые способы защиты авторских и смежных прав в Российской Федерации: дисс. ... канд. юрид. наук. Москва, 2008), Цветкова И.В. (Гражданско-правовая защита интеллектуальной собственности: дисс. ... канд. юрид. наук. Ульяновск, 2004) и др.

Из рассмотренных исследований следует, что рассматриваемый предмет в каждой из работ был узкого направления. Способы защиты интеллектуальных прав ни в предпринимательской ни в каких-то иных сферах не рассматривались.

Объектом исследования выпускной квалификационной работы являются административно-правовые, уголовно-правовые и гражданско-правовые способы защиты интеллектуальных прав в предпринимательской деятельности.

Предметом исследования выступают нормативно-правовые акты, нормы гражданского, уголовного, административного законодательства, а также виды интеллектуального права используемы в предпринимательстве.

Целью настоящего исследования составляет совокупное исследование способов защиты интеллектуальной собственности в предпринимательской деятельности, теоретические и практические основы. Рассматриваемая цель обусловила постановку **задач**:

- рассмотреть авторские и смежные права используемы в предпринимательской деятельности;
- изучить патентование и ноу-хау, режим коммерческой тайны;
- исследовать фирменные наименования, товарные знаки и знаки обслуживания;
- ознакомиться со способами защиты интеллектуальных прав в административно-правовом порядке;
- определить способы защиты интеллектуальных прав в уголовно-правовом порядке;
- раскрыть основные и специальные способы защиты интеллектуальных прав гражданско-правового порядка.

Методологической основой исследования является диалектический метод познания, часто используемый в юридической науке. Также использовались частно-научные методы: системно-структурного анализа, формально-логический, формальная логика и др.

Нормативной основой выпускной квалификационной работы вступают Конституция Российской Федерации, Гражданский кодекс Российской Федерации, Уголовный Кодекс Российской Федерации, Кодекс об административных правонарушениях, Федеральный закон от 29.07.2004 г.

№ 98-ФЗ (ред. от 18.04.2018) «О коммерческой тайне», Постановление Президиума Высшего арбитражного суда Российской Федерации, определение Верховного суда Российской Федерации и другие нормативные правовые акты.

Эмпирическая основа выпускной квалификационной работы послужили: статьи научно-практических семинаров и публикаций, статистические данные, информационные материалы из сети «Интернет» (официальный сайт Октябрьского районного суда г. Белгорода, официальный сайт Федеральный арбитражных судов Российской Федерации, официальный сайт прокуратуры Воронежской области и др.)

Научная новизна выпускной квалификационной работы представляет собой комплексное научное исследование способов защиты интеллектуальных прав в предпринимательской деятельности, предусмотренных законодательством Российской Федерации. В работе рассмотрены все возможные способы защиты всех объектов интеллектуальной собственности, которые встречаются в предпринимательстве.

Теоретическая и практическая значимость результатов исследования. Определены теоретические положения и выводы, результаты проведенного исследования могут служить началом исследования интеллектуальных прав в предпринимательстве, усовершенствованию законодательства.

Практическое значение работы в том, что полученные результаты можно использовать при изучении как курса интеллектуальной собственности, так и предпринимательского курса.

Апробация результатов выпускной квалификационной работы. Основные идеи исследования отображены в двух научных статьях: «Способы защиты интеллектуальных прав в уголовноправовом порядке» на Тринадцатой Международной научно-практической конференции «Наука и образование: отечественный и зарубежный опыт», 2018г., Белгород; «Проблемы правового

статуса индивидуального предпринимателя как субъекта предпринимательской деятельности» на Международной научно-практической конференции «Проблемы, перспективы и направления инновационного развития науки», 2018г., г. Пермь.

Основные положения, выносимые на защиту:

1. Для предпринимательской сферы деятельности объектами интеллектуальной собственности, по применяемому значению, являются объекты промышленной собственности. Виды прав на объекты интеллектуальной собственности включают в себя: авторское право; права, смежные с авторскими; патентное право; нетрадиционные объекты интеллектуальной собственности и средства индивидуализации юридических лиц, предприятий, товаров и услуг. Это объекты интеллектуальной собственности, регулируемые единым правовым институтом охраны маркетинговых обозначений. К ним относятся фирменные наименования, товарные знаки, обозначения мест происхождения товара.

2. Принцип защиты интеллектуальной собственности – восстановление интеллектуальных прав автора или правообладателя и пресечение действий по несанкционному применению результата интеллектуальной собственности. Отсюда следует, что нормы правовой защиты применяются именно при нарушении норм правовой охраны интеллектуальной собственности. Защита интеллектуальных прав в предпринимательской сфере осуществляется при помощи гражданского, административного и уголовного права. Большая часть данных норм носят бланкетный характер.

3. При осуществлении правовой защиты интеллектуальных прав в соответствии с действующим Кодексом об административных правонарушениях требуется обратить внимание на положение, которые усугубляют правовое регулирование в предпринимательской деятельности:

А) Отсутствие или недостаточность сведений мировых успехах по вопросам правовой защите интеллектуальных прав.

Б) Не высокая правовая культура авторов, правообладателей и правоприменителей.

В) Психологическое неготовность правоохранительных органов к существенным действиям по борьбе с интеллектуальным пиратством.

Г) Неактивное участие авторов (правообладателей) в защите собственных интеллектуальных прав.

Д) Дефицит методики подсчета убытков при нарушении интеллектуальных прав.

Е) Несогласованность в деятельности разных правоохранительных структур в области защиты интеллектуальных прав.

Ж) Разногласие норм в различных нормативно-правовых актах.

З) Беспрепятственное «скачивание» трудов интеллектуальной деятельности, расположенных в Интернет-ресурсах.

И) Не урегулированы вопросы терминологии, например, термин «контрафактная продукция» имеет разную трактовку в КоАП РФ и ГК РФ. По КоАП РФ, это экземпляры произведений и фонограмм, по ГК РФ – вся интеллектуальная деятельность и все средства индивидуализации, расположенные на материальных носителях.

К) Административные штрафы неэффективны.

3. Совокупное использование административных и гражданско-правовых способов целесообразно, потому как каждый из них преследует свою цель, первые реализовывают превентивную функцию, способствуя не допущению повторений нарушений в будущем. Вторые предназначены для восстановления материальных потерь автора (правообладателя).

4. Преступления в сфере интеллектуальной собственности – в нарушении конституционных прав и свобод человека и гражданина. Предметом нарушения интеллектуальных прав становятся не вещи материального блага, а абстрактная категория прав на имя, произведение, изобретенный товар. При установлении величины ущерба от правонарушения относительного интеллектуальной собственности

засчитываются понесенные автором (правообладателем) прямые убытки, упущенная выгода, рассчитываемая в пределах финансовой прибыли, которая могла быть получена при реализации интеллектуального товара. Вместе с тем также учитываются моральные издержки автора или правообладателя, его материальное положение.

5. Уголовно-правовой способ защиты интеллектуальных прав в предпринимательской деятельности необходим для публичных интересов предпринимателя. Указанный способ не гарантирует потерпевшему материального возмещения утраченного, если только не предъявлено гражданское исковое заявление уже после возбуждения уголовного дела и конфискации имущества.

6. Охрана нарушенных интеллектуальных прав в судебном порядке с использованием гражданско-правовых способов способствует автору (правообладателю) приобрести материальное возмещение от нарушения, и вдобавок остановить и предупредить данное преступление в будущем.

7. Среди гражданско-правовых способов защиты интеллектуальных прав более распространены специальные способы, такие как иски о взыскании компенсации за бездоговорное использование результатов интеллектуальной деятельности. Среди общих способов защиты чаще встречается применение норм о несостоятельном обогащении или кондикционный иск.

Структура выпускной квалификационной работы обусловлена целью и задачами и состоит из введения, двух глав, включающих в себя по три параграфа каждый, заключения и списка используемой литературы.

Во введении обуславливается актуальность темы работы, ее научная разработанность, устанавливается объект и предмет исследования, определяется цель, задачи и положения, выносимые на защиту.

В первой главе «Понятие интеллектуального права. Виды объектов интеллектуальных прав в предпринимательской сфере» рассматривается глава 69 «Общие положения» Гражданского Кодекса Российской Федерации

содержит положения интеллектуального права, основные понятия и принципы правового управления интеллектуальной собственностью в нашей стране.

Механизмы и способы защиты интеллектуальной собственности вырабатываются в зависимости от определенных факторов и условий. Выбор патента или ноу-хау зависит от основательного анализа положений рынка, технических особенностей изобретенного продукта.

В настоящее время чаще всего применяется совокупная охрана инноваций: при получении патента добавляют ноу-хау, тем самым происходит защита от неразрешенного использования инновации и от присвоения изобретений государством.

Понятие коммерческой тайны непосредственно относится к такому явлению как промышленный шпионаж. Причинами появления промышленного шпионажа выступают:

- эксплуатация готового секрета производства будет наиболее выгодна, так как не будет своих затрат на исследование и эксперименты по нововведению;

- источником промышленного шпионажа служат недостатки законодательства, регулирующих коммерческую тайну;

- хищению коммерческой тайны способствует научно-технический прогресс – киберпреступность, хакерские атаки, прослушивающие устройства.

В наибольшей степени в интеллектуальном праве актуальным вопросом является сложный и запутанный вопрос о правовой защите фирменных наименований.

Фирменное наименование характеризуется как объект промышленной собственности. Положения по регулированию содержатся в ст. 54 ГК РФ.

Товарный знак – объект интеллектуальной собственности, который индивидуализирует товары и услуги.

Во второй главе «Основные способы защиты интеллектуальных прав» подробно рассматривается принцип защиты интеллектуальной собственности – восстановление интеллектуальных прав автора или правообладателя и пресечение действий по несанкционному применению результата интеллектуальной собственности. Отсюда следует, что нормы правовой защиты применяются именно при нарушении норм правовой охраны интеллектуальной собственности. Защита интеллектуальных прав в предпринимательской сфере осуществляется при помощи гражданского, административного и уголовного права. Большая часть данных норм носят бланкетный характер. Нормы ст. 1064 – 1101 ГК РФ предусматривают ответственность за нарушение интеллектуальных прав и за внедоговорное причинение вреда.

Защищать свои права автор или правообладатель может по собственному выбору в судебном или внесудебном порядке. К первому способу защиты относятся гражданско-правовая и уголовная защита, ко второму – административно-правовая защита.

Административное наказание интересно тем, существует возможность ее быстрой и простой реализации. Нормы, содержащие административную защиту, призваны выступить в серьезной роли, по этой причине Кодекс об административных правонарушениях включает довольно расширенный перечень правонарушений в сфере прав интеллектуальной собственности.

Совокупное использование административных и гражданско-правовых способов целесообразно, потому как каждый из них преследует свою цель, первые реализовывают превентивную функцию, способствуя не допущению повторений нарушений в будущем. Вторые предназначены для восстановления материальных потерь автора (правообладателя).

Положения главы 23 КоАП РФ устанавливают круг лиц уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях – судьи, начальники территориальных управлений внутренних дел, руководителями таможенных органов иными

уполномоченными лицами в соответствии с действующим законодательством.

В соответствии с КоАП РФ ответственность за совершение административного правонарушения бывают:

- основная (административный штраф и дисквалификация);
- дополнительная (конфискация).

Административно-правой способ защиты интеллектуальных прав вправе рассматривать как необходимый способ влияния на правонарушителя, потому как административный прогресс основан на соблюдении строго установленных в российском законодательстве сроков рассмотрения дел.

Главная функция уголовного законодательства состоит в защите прав и свобод человека и гражданина.

Преступления в сфере интеллектуальной собственности – в нарушении конституционных прав и свобод человека и гражданина. Предметом нарушения интеллектуальных прав становятся не вещи материального блага, а абстрактная категория прав на имя, произведение, изобретенный товар. При установлении величины ущерба от правонарушения относительного интеллектуальной собственности засчитываются понесенные автором (правообладателем) прямые убытки, упущенная выгода, рассчитываемая в пределах финансовой прибыли, которая могла быть получена при реализации интеллектуального товара. Вместе с тем также учитываются моральные издержки автора или правообладателя, его материальное положение.

Охраняя интеллектуальные права в предпринимательской сфере в уголовно-правовом порядке, заявитель имеет все основания на обращение с заявлением о нарушении своих прав в установленном законом порядке.

Применение административно-правового и гражданско-правового способ защиты одновременно не запрещено. Но использование административно-правового с уголовно-правовым способом ограничено, причиной служит защита одного и того же объекта.

Выбирать по какому законодательству будет нести ответственность нарушитель, автор (правообладатель) не может. Наказание будет исходить из содержания в действиях (бездействиях) либо уголовно-наказуемого деяния, либо административное.

Восстановление положения, существовавшего до нарушения права, возможно при осуществлении способов защиты гражданско-правового прядка.

Охрана нарушенных интеллектуальных прав в судебном порядке с использованием гражданско-правовых способов способствует автору (правообладателю) приобрести материальное возмещение от нарушения, и вдобавок остановить и предупредить данное преступление в будущем.

В ст. 1252 ГК РФ содержится общий, но неограничивающий список способов защиты исключительных прав.

Общие способы защиты содержатся в пп. 1, пп. 2, пп.3 п. 1 ст. 1252 ГК РФ, тем не менее, представленная система «менее совершенна», чем положения ст. 12 ГК РФ, из которой они позаимствованы.

Согласно п. 6 ст. 1252 ГК РФ: «Если различные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее, либо в случаях установления конвенционного или выставочного приоритета средство индивидуализации, которое имеет более ранний приоритет.

Среди гражданско-правовых способов защиты интеллектуальных прав более распространены специальные способы, такие как иски о взыскании компенсации за бездоговорное использование результатов интеллектуальной деятельности. Среди общих способ защиты чаще встречается применение норм о несостоятельном обогащении или кондикционный иск.

Юристы считают, что применение кондикционного иска может быть и в том случае, если неосновательное обогащение возникает при передаче тех или иных данных, к примеру ноу-хау.

Часто встречающимся способом защиты интеллектуальных прав в предпринимательской деятельности представляется взыскание убытков в пользу предпринимателя, который их понес. Избрание этого способа защиты скорее всего определено отсутствием возможности истребовать сумму компенсации, так как указанное право предоставлено правообладателю лишь для отдельных видов результатов интеллектуальной деятельности, иначе говоря тем, что расчет цены иска на самом деле в большинстве случаев выгоден, если предметом исковых требований указать взыскание убытков, а не выплату компенсации.

Для интеллектуальных прав законодательством предусмотрены специальные способы защиты, такие как публикация решения суда о допущенном нарушении. Применение названного способа защиты личных неимущественных прав в действительности положительно, например, если незаконность использования объектов указанного права уже установлено вступившим в законную силу решением суда. Так же это возможно если исковые требования о взыскании компенсации за нарушение прав сопровождаются требованием о публикации решения суда о допущенном нарушении.

Нарушение исключительных прав выступает основанием для образования деликтного обязательства. В целях возложения ответственности при причинении вреда обязательным будет присутствие условий, необходимых для ее применения.

В заключении подведены результаты проделанной работы, озвучены выводы необходимые для дальнейшего изучения данной темы.

Глава 1. Понятие интеллектуального права. Виды объектов интеллектуальных прав в предпринимательской сфере

Предпринимательская деятельность предусматривает, помимо, использования вещественного имущества, которое выступает объектом права собственности или вещественных прав, но и использование экономических ценностей, к которым, первоначально относят объекты интеллектуального права.

Глава 69 «Общие положения» Гражданского Кодекса Российской Федерации содержит положения интеллектуального права, основные понятия и принципы правового управления интеллектуальной собственностью в нашей стране¹.

Согласно ст. 1226 Гражданского Кодекса Российской Федерации к интеллектуальному праву относится:

- исключительное право;
- личные неимущественные права;
- иные права (право следования, право доступа и др.)².

В соответствии со ст. 1226 ГК РФ: «На результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие)».

В силу п. 1 ст. 1229 ГК РФ исключительное право на результат интеллектуальной деятельности допускает:

¹ Волынкина М.В. Концепция исключительных прав и понятие интеллектуальной собственности в гражданском праве // Журнал российского права, 2007, N 6. С. 34

² Гражданский кодекс РФ. Комментарии. Редакция журнала «Хозяйство и право», Фирма «Спарк», М, 2002. С. 345

- использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом;

- распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (ст. 1233 ГК РФ);

- возможность правообладателю по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Разница интеллектуального права от права собственности состоит в том, что первые являются частью нематериального (творческого) результата интеллектуальной деятельности и не обуславливаются правом собственности на материальную вещь, с помощью которой выражен результат³.

В ст. 1225 ГК РФ определено, что результатами интеллектуальной деятельности и приравняемыми к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий предоставляется правовая охрана. Интеллектуальной собственностью выступают: произведения науки, литературы и искусства; программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ); базы данных; исполнения; фонограммы; сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания); изобретения; полезные модели; промышленные образцы; селекционные достижения; топологии интегральных микросхем; секреты производства (ноу-хау); фирменные наименования; товарные знаки и знаки обслуживания; наименования мест происхождения товаров; коммерческие обозначения⁴.

³ Гражданское право. Часть первая. Учебник. / отв. редактор Мозолин В. П., Масляев А. И., М., «Юрист», 2005. С. 416

⁴ Комментарий к гражданскому кодексу РФ / под ред. Абовой Т. Е., Кабалкина А. Ю. М., Изд-во «Юрайт» 2002. С. 54

Для предпринимательской сферы деятельности объектами интеллектуальной собственности, по применяемому значению, являются объекты промышленной собственности⁵.

Виды прав на объекты интеллектуальной собственности включают в себя:

1. Авторское право, регулирующее отношения лиц в процессе создания и использования произведений литературы, науки и искусства. Определение «авторское право» не относится к идеям и концепциям, открытиям и фактам, способам и методам, а также принципам, системам и процессам⁶.

2) Права, смежные с авторскими – это категория исключительных прав. Она призвана распространить авторское право на эти несовершенные результаты. Самые известные примеры – исключительное право музыкальных исполнителей, организаций эфирного вещания и производителей фонограмм⁷.

3) Патентное право – комплекс правовых норм, регламентирующих охрану изобретений, промышленных образцов и полезных моделей, совокупность которых часто называют промышленной собственностью, путем выдачи патентов. Патентное право распространяется также на селекционные достижения⁸.

4) Нетрадиционные объекты интеллектуальной собственности⁹.

5) Средства индивидуализации юридических лиц, предприятий, товаров и услуг. Это объекты интеллектуальной собственности, регулируемые единым правовым институтом охраны маркетинговых

⁵ Тихонов И.А. Понятие оборотоспособности результатов интеллектуальной деятельности в законодательстве // Современное право, 2007, N 4. С. 48

⁶ Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 2005. С. 525

⁷ Калятин В.О. Изменения системы объектов интеллектуальных прав в связи с принятием четвертой части Гражданского кодекса // Закон, 2007, N 4. С. 44

⁸ Усольцева С.В. Интеллектуальная собственность: проблемы гражданско-правового оборота // Юридический мир, 2007, N 2. С. 21

⁹ Усольцева С.В. Интеллектуальная собственность: проблемы гражданско-правового оборота // Юридический мир, 2007, N 2. С. 23

обозначений. К ним относятся фирменные наименования, товарные знаки, обозначения мест происхождения товара¹⁰.

1.1. Авторское право и смежные права

Согласно нормам международного и российского законодательства, интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства относятся к авторским правам¹¹.

Авторское право охватывает как обнародованные произведения науки, литературы и искусства, так и не обнародованные, сформированные все равно в каком объективном виде, независимо от назначения и достоинства произведения.

Признаки необходимые для обеспечения защиты с законодательной стороны:

- признак творческого характера произведения означает, что произведение может быть объектом охраны, если оно является результатом творческого труда его автора;

- признак объективной формы произведения означает, что произведение может быть объектом охраны, если оно существует в объективной форме (книги, видеозаписи, аудиозаписи, картины, рукописи и другое);

- признак содержания произведения означает, что произведение любого содержания может быть объектом охраны с некоторыми ограничениями, налагаемыми законодательством (например, недопустима пропаганда войны, бандитизма, геноцида, терроризма; разжигание расовой или национальной розни; порнография, призывы к свержению конституционного строя);

¹⁰ Городов О.А. Право на средства индивидуализации: товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров, фирменные наименования, коммерческие обозначения. М., 2006. С. 49

¹¹ Калятин В.О. Право публикатора в проекте четвертой части Гражданского кодекса // Патенты и лицензии. 2006. N 8. С. 7

- признак обнародования произведения означает, что оно может быть объектом охраны независимо от того, обеспечен к нему свободный доступ других лиц или нет.

Главным условием использования авторских прав на произведение, возникшего в результате выполнения служебного задания, является, то что все права на использование произведения принадлежат работодателю, за работником же сохраняется право именоваться автором и право на защиту своей репутации. Иное возможно, если это указано в договоре найма работника¹².

Вместе с тем, если работник, в рамках своих должностных обязанностей, но не по служебному заданию, создает произведение, то права на него будут принадлежать ему и использование будет происходить только по усмотрению автора.

Как бы там ни было, остались ли права за работником или работодателем, первый имеет право на получение дополнительного дохода за каждый вид эксплуатации произведения.

Смежные права или права, смежные с авторским – это права исполнителей, изготовление фонограмм, вещательных организаций, публикаторов, изготовителей баз данных на созданные ими результаты интеллектуальной деятельности¹³.

Формирование смежных прав обуславливается правилами, схожими с правилами формирования авторских прав:

- Смежные права возникают в момент создания объекта интеллектуальной собственности в объективной форме (принцип автоматической охраны). Объективная форма – это форма, доступная для восприятия иным, помимо правообладателя, лицам. Смежные права не

¹² Корчагина Н.П. Права авторов и иных правообладателей как предмет взыскания // Право и экономика, 2007, N 7. С. 47

¹³ Сенников Н.Л. О соответствии части 4 гражданского кодекса общим положениям права интеллектуальной собственности (тезис N 1) // Гражданское право, 2006, N 4. С. 32

подлежат регистрации, обязательному депонированию и не требуют соблюдения иных формальностей¹⁴.

- Возникновение смежных прав зависит от соблюдения авторских прав. Так, для исполнения музыкального произведения, охраняемого авторским правом, необходимо получить разрешение правообладателя путем заключения лицензионного договора на произведение. Если разрешение не получено, у исполнителя не возникают смежные права на исполнение. Более того, исполнитель становится нарушителем авторских прав.

Долю объектов интеллектуальной собственности защищают права, смежные с авторскими. Из этого можно сделать вывод о том, что смежные права – это вид интеллектуальных прав, а объектами выступают некоторые объекты интеллектуальной собственности¹⁵.

Объекты интеллектуальной собственности делятся на:

1. Результаты интеллектуальной деятельности:

- творческие;
- не творческие;

2. Средства индивидуализации.

Если придерживаться приведенной классификации, то можно отнести смежные права к результатам интеллектуальной деятельности. Но все же, указанные права могут относиться и к творческим, и к не творческим. Лишь к одному объекту предъявляются требования творческого содержания, - исполнение. Впрочем, уровень творчества исполнения и постановок, в большинстве случаев, хуже, чем уровень творчества объектов автора. По этой причине, не допустимо применение объектов авторского права для смежных прав.

Объекты прав, смежных с авторскими:

- исполнения и постановки;

¹⁴ Волынкина М.В. Концепция исключительных прав и понятие интеллектуальной собственности в гражданском праве // Журнал российского права, 2007, N 6. С. 36

¹⁵ Мозолин В.П. О дальнейших путях развития гражданского права // Журнал российского права, 2007, N 3. С. 13

- фонограммы;
- сообщения передач эфирного или кабельного вещания;
- содержания баз данных;
- публикации, обнародованные после перехода произведений науки, литературы и искусства в общественное достояние.

Субъекты смежных прав:

- исполнители и режиссёры-постановщики;
- вещательные организации;
- изготовители фонограмм;
- публикаторы;
- изготовители баз данных.

Как и иные интеллектуальные права, смежные права делятся на несколько видов, которые обладают некой спецификой, хотя по наименованию схожи с видами авторского права¹⁶. А именно:

1) Исключительное право – право использовать объект смежных прав любыми способами и в любой форме и запрещать такое использование третьим лицам. Исключительное право является имущественным и распространяется на все объекты смежных прав. Лицо, которое обладает исключительным правом, называется правообладателем.

2) Личные неимущественные права принадлежат только физическим лицам, которые являются исполнителями или режиссерами-постановщиками произведений.

3) Иные смежные права исчерпываются правами публикаторов, изготовителей фонограмм, вещательных организаций и изготовителей баз данных указывать имя или фирменное наименование на экземплярах соответствующих объектов прав, смежных с авторскими. Это право неотчуждаемо и в полной мере не может быть отнесено к категории

¹⁶ Сытенко Г.И., Вилинов А.А. Актуальны вопросы регулирования отношений по охране авторского и смежных прав в сети интернет // Культура: экономика, управление и право. № 2. 2010;

неимущественных и личных, так как в большинстве случаев оно принадлежит юридическим лицам.

Авторское право и смежные права, обычно связывают с художниками, композиторами и писателями. Но они ли единственные, кто творит объекты авторского права? Нет. Предприниматели, ученые, маркетологи, политики и юристы также создают объекты авторского права. К таким объектам относят:

Логотип компании – это не товарный знак, но охраняется равносильно ему. Логотип нельзя копировать, распространять и использовать без разрешения автора (правообладателя), который в свою очередь вправе не только запретить незаконное пользование, но и взыскать компенсацию.

Для предпринимателя, тем самым, устанавливается факт, если он не автор, то ему необходимо заключить договор с автором и стать правообладателем. Наилучшим вариантом в данной ситуации будет являться договор авторского заказа и отчуждения исключительного права¹⁷.

Полиграфия - дизайн здесь оберегается как художественное произведение, а текст как литературное. Вследствие чего, похититель презентации способен получить два требования о нарушении (на дизайн и на текст отдельно).

План маркетинговые мероприятия – выступает в роли сценария, поэтому и защита осуществляется аналогично. Маркетолог в данном случае приобретает статус автора сценария.

Отчет по проекту – литературное произведение. Этот факт устанавливает возможность передачи отчета клиенту по отдельному договору, с отдельной ценой. Копирование такого отчета (при условии его оригинальности) будет нарушением авторских прав.

Досье клиента – текстовая информация, которая может быть отражена в табличном виде. В этом случае, авторское право распространяется на базу

¹⁷ Защита интеллектуальной собственности. Актуальные проблемы теории и практики. Т. 3 / В.Н. Лопатин, В.В. Дорошков; под редакцией В.Н. Лопатина. – М. издательство Юрайт, 2010. – 343 с.

данных, как структуру таблицы, а смежное право на данные, вносимые в базу.

Методика продаж – уникальный конкурентно способный сценарий экспертов, коучей и менеджеров. По этой причине его использование должно происходить тихо и скрытно, а автор с гордостью может заявлять о себе, как об авторе уникальной методики продаж.

В современных условиях отсутствуют кафе, бары или рестораны в которых не звучит музыка. Фоновое проигрывание композиций формирует определенную обстановку и благоприятствует уютному времяпрепровождению посетителей. В основном большинстве случаев заведения используют для воспроизведения радиоприемники.

В таких местах как гостиницы и санатории присутствуют определенные зоны по прослушиванию музыки – это лобби, бары, массажные сра-кабинеты, тренажерные залы, кабинеты косметологии.

Наряду с эти, не все обладают информацией о том, что всякое использование композиций происходит с согласия автора или правообладателя.

Из этого следует, если в помещении по радиоприемнику или иному техническому средству осуществляется публичное воспроизведение музыки, то владелец обязан разрешить вопросы авторского права с Российским Авторским Обществом (ООО «РАО») – организацией, представляющей интересы зарубежных и российских правообладателей. Если этого не происходит, владельцу грозит гражданская, административная или уголовная ответственность¹⁸.

Согласно п. 2 ст. 1270 ГК РФ авторское вознаграждение за использование музыкальных произведений обязаны платить все независимо получают они от этой прямой прибыли или нет.

¹⁸ Гражданское право: учеб: в 3 т. Т. 1. – 6-е изд., перераб. и доп. / Н.Д. Егоров, И.В. Елисеев и др.; отв. ред. А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой. – М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2007. – 776 с.;

В п. 6 ст. 1270 ГК РФ указано: «Публичное исполнение произведения, то есть представление произведения в живом исполнении или с помощью технических средств (радио, телевидения и иных технических средств), а также показ аудиовизуального произведения (с сопровождением или без сопровождения звуком) в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимается произведение в месте его представления или показа либо в другом месте одновременно с представлением или показом произведения».

Воспроизведение композиций автора или иного правообладателя осуществляется только с его согласия путем заключения лицензионного договора с автором, правообладателем или организацией по управлению правами на коллективной основе (ООО «РАО»). Использование музыки без указанного договора будет считаться незаконным. В этом случае с нарушителей может быть взыскана компенсация от 10 тыс. рублей до 5 млн. рублей за каждую незаконно воспроизведенную композицию.

Прокуратурой города Белгорода в 2017 году была проведена проверка исполнения законодательства об авторских и смежных правах руководителями коммерческих организаций, в результате на имя руководителей организаций было внесено 9 представлений об устранении нарушений, 5 лиц привлечены к дисциплинарной ответственности¹⁹.

Так же в 2017 году прокуратурой Центрального района Воронежа была проведена проверка на предмет соблюдения требований законодательства, регламентирующего защиту авторских прав. Как выяснилось, ресторанами «Прокофий», «Марани», «Черногория», пельмень-бар «Олень», кафе «Ptichka-coffe» в нарушении ст. 1270 Гражданского кодекса РФ без законных на то оснований в зале для посетителей осуществлялось публичное проигрывание музыкальных произведений без лицензионного договора (разрешения) на использование произведений, выдаваемого ООО «РАО».

¹⁹ <http://www.belnovosti.ru/nb/avtorskie-i-smezhnye-prava>

Прокуратурой Центрального района Воронежа внесены представления руководителям указанных заведений об устранении выявленных нарушений и привлечении виновных лиц к дисциплинарной ответственности²⁰.

2.2. Патентование и ноу-хау, режим коммерческой тайны

Самый частый вопрос, возникающий в предпринимательской сфере, это то как достигнуть конкурентоспособности на рынке продуктов и услуг.

Нормы п. 1 ст. 1465 ГК РФ определяют: «Секретом производства (ноу-хау) признаются сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие) о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере и о способах осуществления профессиональной деятельности, имеющие действительную или потенциальную коммерческую ценность вследствие неизвестности их третьим лицам, если к таким сведениям у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и обладатель таких сведений принимает разумные меры для соблюдения их конфиденциальности, в том числе путем введения режима коммерческой тайны»²¹.

С нарастающей частотой научные работники, теоретики экономических реформ и члены правительства при радикальных изменениях в экономике и стратегических реформах обращают внимание на инновационный путь развития и переход к экономическому увеличению при помощи технологических и инновационных факторов. Конкурентоспособности предпринимательства в свою очередь необходимы инновации, преимущественно изобретения. Фактически эти нововведенные

²⁰ <http://prokuratura-vrn.ru/?viewnews=8557>

²¹ Гражданский кодекс Российской Федерации: [принят Государственной Думой от 21.10.1994 № 51-ФЗред. от 02.11.2013.; с изменениями и дополнениями по состоянию на 01.10.2015] // Собрание законодательства РФ. – 1994–№32. Ст. 1465.

процессы в предпринимательской сфере составляют значительную роль в нынешних рыночных отношениях²².

В предпринимательской сфере в достатке идеи, которые реализуются при помощи введения инновационных процессов²³.

Необходимо обратить внимание, что имеются определенные способы защиты научно-технической деятельности, это патентование и ноу-хау.

Патентное право предоставляет автору индивидуальные (монопольные) права на техническое решение. При этом можно привлечь нарушителя патента к ответственности, при помощи иска по компенсации причинённого вреда, наложения судебного ареста и в дальнейшем конфискации товара²⁴.

Ноу-хау – новейшая мысль, отсутствующая у других, это научные и технические знания, нужные для продажи новой продукции или технологии, критериями ноу-хау выступают: известность определенным лицам, присутствие у автора ноу-хау стремления сохранить её коммерческую ценность и тайну.

Ноу-хау – секрет производства, содержащийся в переданной по лицензии технической документации, консультациях, обучении и освоении нового производства приобретающего эту лицензию.

При всем том необходимо понимать, что не все объекты промышленной собственности уместно охранять патентом, например, тяжело охранять способ изготовления или получения продукта, в этом случае более эффективным будет ноу-хау²⁵.

Когда разработчик принимает решение о внедрении в свое производство, результатом получает уникальные высоко потребительские

²² Белов А.П. Ноу-хау во внешней торговле. Право и экономика. М., 2006. С.117-118

²³ Иванов В.В. Определение размера убытков при нарушении исключительных прав патентообладателя // Закон, 2006, N 9. С. 9

²⁴ Чельшев Д.А. «Правовое регулирование секрета производства (ноу-хау) в Российской Федерации».

²⁵ Мухин В.П., Быстрова Д.А. «Особенности правового режима ноу-хау (секрета производства) в экономике». – М., 2011. С.14.

качества продукции, из-за чего ставит высокую цену, а также охраняет свой сегмент рынка от конкурентов.

Данная модель деятельности более пригодна для фирм и предприятий с огромной производственной мощностью на рынке данных товаров и услуг²⁶.

Особое внимания требуют вопросы по защите имущественных прав и охрана интеллектуальной собственности при развитии продаж научно-технической продукции на рынке, основой которых является оригинальность знаков и умений.

Патентование и ноу-хай – это объекты интеллектуальной собственности.

Патент – охранный документ, удостоверяющий исключительное право, авторство и приоритет изобретения, полезной модели либо промышленного образца. Под изобретением подразумевается техническое решение в любой области, относящееся к продукту, способу или применению. Данный документ выдается государственным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности. В Российской Федерации таким органом является Роспатент.

Ноу-хау или служебная и коммерческая тайна – это информация, в отношении которой установлен особый режим охраны, сведения любого характера (изобретения, новые технологии, знания, умения и т. п.), которые охраняются режимом коммерческой тайны и могут быть предметом купли-продажи или использоваться для достижения конкурентного преимущества над другими субъектами предпринимательской деятельности.

Объекты ноу-хау:

1. Технические ноу-хау. Сведения, относящиеся к техническим тайнам производства, которые содержат информацию о результатах научных исследований, уникальных технологических процессах, продуктах, методах измерения и т.п., в частности содержатся в:

²⁶ Иванов В.В. Определение размера убытков при нарушении исключительных прав патентообладателя // Закон, 2006, N 9. С. 10

- заявках на выдачу патента, которые находятся на стадии оформления;
- научных отчетах;
- конструкторских чертежах;
- методиках проведения экспериментов;
- рецептурах и т.д.

2. Экономические ноу-хау. Экономическое ноу-хау связано, как правило, с оригинальными и новыми знаниями структуры рынка, опытом ведения коммерческих операций, сведениями о наиболее выгодных способах использования денежных средств, операциях с ценными бумагами, и т.п.

Источниками такой информации являются:

- договоры с контрагентами;
- данные финансово-бухгалтерской отчетности;
- схемы финансовых операций;
- данные по методам рекламы и т.д.²⁷

3. Управленческие ноу-хау. Содержание управленческого ноу-хау обычно заключается в структуре и методах управления, позволяющих наладить эффективное взаимодействие различных производственных и управленческих структур фирмы, а также помогающих в кадровых вопросах. Представляют схемы управления производством, картотеки штатных сотрудников, сведения о наличии свободных мест, заработной плате и т.п.²⁸

4. Правовые ноу-хау. Правовые ноу-хау обычно связаны с применением организационно-правовых форм предпринимательской деятельности, налогами, кадрами.

Механизмы и способы защиты интеллектуальной собственности вырабатываются в зависимости от определенных факторов и условий. Выбор патента или ноу-хау зависит от основательного анализа положений рынка, технических особенностей изобретенного продукта.

²⁷ Одинцова М.И. Институциональная экономика. – М.: ГУ-ВШЭ, 2007. – 386 с.

²⁸ Электронный ресурс: <http://patentus.ru/patenty/sposoby-patentnoi-ohrany/>

В настоящее время чаще всего применяется совокупная охрана инноваций: при получении патента добавляют ноу-хау, тем самым происходит защита от неразрешенного использования инновации и от присвоения изобретений государством²⁹.

Каждый субъект предпринимательской деятельности имеет право защищать и охранять свои интересы и ценную информацию, в том числе и для обеспечения экономической безопасности предприятия³⁰. Одним из старейших способов защиты важной информации является институт коммерческой тайны.

Коммерческая тайна, с экономической стороны – это данные (производственные, технические, экономические), представляющие собой коммерческую ценность и предоставляющие предпринимателю преимущество при конкурентовании, но только пока информация не известна третьим лицам.

Коммерческая тайна, с юридической стороны – это система секретных сведений, позволяющих ее владельцу увеличивать свои доходы, избегать неоправданных расходов, сохранять положения на рынке товаров, услуг, работ, а также получать другую коммерческую выгоду.

В Российской Федерации отношения по установлению, изменению и прекращению режима коммерческой тайны регулируются Федеральным законом от 29.07.2004 года № 98-ФЗ (ред. от 18.04.2018) «О коммерческой тайне»³¹.

Первоначальное действие предпринимателя при организации режима коммерческой тайны, это установление данных, составляющих

²⁹ Пескова Д.Р., Ахмедзянов Д.А. Развитие инновационной деятельности на основе применения механизма формирования коммерческой тайны // Национальные интересы: приоритеты и безопасность. 2013. № 16. С.16-18.

³⁰ Архипова Н.Ю., Архипов М.В. Порядок защиты и охраны предпринимательской информации // Управление экономическими системами: электронный научный журнал. 2013. № 12 (60). С.8-12.

³¹ Федеральный закон от 29.07.2004 г. № 98-ФЗ (ред. от 18.04.2018) «О коммерческой тайне».

коммерческую тайну. Существуют способы, помогающие определить те или иные данные к конфиденциальным сведениям:

1. Тотальный метод, при нем предприятие относит к коммерческой тайне все тайны, исключая только те, которые запрещено скрывать в соответствии с действующим законодательством (например, сведения о численности работников, о системе условий оплаты труда и др.)³².

2. Заимствованный метод, при нем организация обнаруживает какие сведения конкуренты и партнёры относят к коммерческой тайне на своих фирмах, после чего действуют аналогично у себя³³.

3. Аналитический метод. Руководители фирмы устанавливают значимую и интересующую информацию для конкурентов³⁴.

4. Экспертный метод. При анализе и оценке данных принимаю участие приглашенные независимые специалисты.

5. «Метод пазлов». Используя указанный метод предприниматель часть сведений оформляет как коммерческую тайну, а о второй части умалчивает. «Метод пазлов» мешает полному пониманию коммерческой тайны и конкурентам, и своим же сотрудникам³⁵.

В дальнейшем уже ограничивается доступ к конфиденциальным данным, при помощи установления определенного порядка обращения. Принимая положения о коммерческой тайне, фирмы основываются на федеральных законах. Используемые меры безопасности и защиты секретных сведений в обязательном порядке прописываются в положении. Контроль за соблюдением и выполнением положений возлагается, например, на начальника службы безопасности³⁶.

³² Коровяковский Д. Г. Защита коммерческой тайны предприятия: теоретические и практические аспекты // Национальные интересы: приоритеты и безопасность. 2006. № 3. С.71-73, 76-77.

³³ Там же, с. 72

³⁴ Там же, с. 72

³⁵ Там же, с 72

³⁶ Занин К.А. Коммерческая тайна как гражданско-правовой институт: общая характеристика, порядок применения и пределы защиты // Вестник Воронежского института МВД России. 2011. № 2. С.147

Понятие коммерческой тайны непосредственно относится к такому явлению как промышленный шпионаж. Причинами появления промышленного шпионажа выступают:

- эксплуатация готового секрета производства будет наиболее выгодна, так как не будет своих затрат на исследование и эксперименты по нововведению;

- источником промышленного шпионажа служат недостатки законодательства, регулирующих коммерческую тайну;

- хищению коммерческой тайны способствует научно-технический прогресс – киберпреступность, хакерские атаки, прослушивающие устройства³⁷.

Из этого можно сделать вывод что в настоящее время имеется множество рисков похищения и утечки конфиденциальных данных. В результате, предприниматели и правообладатели сведений сосредоточены на разработке и реализации способов защиты и охраны секретной информации, ведь данные факты являются главными составляющими деятельности любой фирмы на пути ее развития, успеха и процветания.

1.3. Бренды и брендинг: фирменное наименование и товарные знаки

В наибольшей степени в интеллектуальном праве актуальным вопросом является сложный и запутанный вопрос о правовой защите фирменных наименований.

Фирменное наименование характеризуется как объект промышленной собственности. Положения по регулированию содержатся в ст. 54 ГК РФ.

Согласно п. 4 ст. 54 ГК РФ: «Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование».

³⁷ Байгулова А.А., Бояркина А.А., Степанова В.А. Основные подходы к антикризисному управлению предприятием // Успехи современной науки, 2017. Том 3, №1. С.11-13.

Регистрация фирменного наименования обеспечивает исключительное право на его эксплуатацию. Система регистрации и использования фирменных наименований должна быть установлена отдельным законом или иными правовыми актами.

Разработчики, а затем и законодатель определили фирменное наименование как фирменное наименование юридического лица и придали регистрации фирменного наименования правоустанавливающее значение³⁸.

Фирменное наименование индивидуализирует юридическое лицо, владельца фирмы, но не само предприятие³⁹. При таких обстоятельствах вернее всего то что оно отличается от товарного знака, который индивидуализирует товары или организацию как объект права, а не его субъект.

Необходимо разграничивать наименование юридического лица и фирменное наименование организации, владельцем которого выступает это юридическое лицо.

Наименование юридического лица – это название, индивидуализирующее лицо как самостоятельный субъект права, со своей системой прав и обязанностей. Здесь наименование для юридического лица выступает в роли имени физического лица, и не может быть предметом оборота.

Фирменное наименование – название, которым физическое или юридическое лицо обозначает предприятие и которое оно использует для идентификации своих отношений с клиентурой. Поэтому фирменное наименование, являясь объектом промышленной собственности, может передаваться, то есть быть предметом оборота, но только совместно с предприятием, которое оно обозначает⁴⁰.

³⁸ Еременко В. И. Об интеллектуальной собственности в гражданском кодексе РФ // Законодательство и экономика. 2002. № 5.

³⁹ Еременко В. И. Указ. соч.

⁴⁰ Еременко В. И. Указ. соч.

В Российской Федерации субъектами права на фирменное наименование выступают юридические лица, а именно исключительно коммерческие организации.

Фирменное наименование выделяет юридическое лицо как сторону в гражданском обороте, которое выполняет предпринимательскую деятельность. Наименование предназначено для разграничения похожего или такого же предпринимательства одного юридического лица от другого.

Зачастую фирменное и юридическое наименование идентичны. Различием выступает то какую функциональную нагрузку содержит каждое наименование⁴¹.

Товарный знак – объект интеллектуальной собственности, который индивидуализирует товары и услуги.

Как «товарный знак» не могут быть зарегистрированы обозначения, тождественные или сходные до степени их смешения с товарными знаками, ранее зарегистрированными или заявленными на регистрацию в Российской Федерации на имя другого лица в отношении однородных товаров.

Именно поэтому на законодательном уровне происходит защита интересов изготовителей и потребителей товара, не позволяя маркировать однородные товары разных производителей тождественными или схожими знаками, это может привести к дезориентации покупателя.

И все же, закон не учитывает запрет на регистрацию разными лицами тождественных или сходных до степени смешения товарных знаков в отношении неоднородных товаров, другими словами, исходя из собственных отличий, если будут тождественные маркировки, покупатель не будет введен в заблуждение относительно продукции или производителя.

Товары и услуги, которые относятся к одному и тому же роду (виду), обладающие отличительными признаками и образующие понимание о принадлежности их к одному изготовителю называют однородными.

⁴¹ Еременко В. И. Указ. соч.

Основанием для признания однородными представляется относимость к одной и той же родовой или видовой группе. Так, однородными товарами считаются юбки, брюки, платья, пиджаки, потому что они являются «одеждой». При установлении предназначения продукта необходимо учитывать область и цель его применения. Однородными могут стать товары, произведенные из одного вида материала, однако относящиеся к разному роду (виду). Одним среди вспомогательных признаков однородности составляет условие реализации товара⁴².

Разного рода критерии однородности используются к товарам в зависимости от того, предназначены ли они для долговременного использования или короткого. Например, при покупке таких долгосрочных товаров, как автомобиль или мебель потребитель больше всего внимателен и риск смещения невелик. И наоборот с краткосрочным или дешевым товаром⁴³.

Под обозначением, вошедшим во всеобщее употребление как обозначение товаров определенного вида, понимается обозначение, которое в результате длительного применения для одного и того же товара или товара того же вида различными производителями стало видовым понятием. Примеры таких обозначений: целлофан, термос, ланолин, сахарин, эскалатор, магнитофон, линолеум, нейлон и т. п.⁴⁴

Обозначение оказывается видовым назначением (наименованием) товара тогда, когда оно прочно вступает в обиход как широких кругов покупателей, так и специалистов этих отраслей производства. В понимание всех рассмотренных категорий появляется постоянное отношение между товаром, обладающим определенными признаками, свойствами, качествами,

⁴² Право интеллектуальной собственности / Н.М. Коршунов и др.; под ред. Н.М. Коршунова, Н.Д. Эриашвили. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2011 – 327 с.;

⁴³ Шретер В. Советское хозяйственное право: право торгово-промышленное. М. Гос. Издат., 1928. – 332 с

⁴⁴ Там же, с. 147

и тем обозначением, которое используется в качестве его названия (наименования).

В частности, можно рассмотреть пример со словом «эскимо» - это слово создает в сознании постоянную ассоциацию с определенным видом мороженого (общеизвестной формы и глазированного шоколадом) из-за этого оно не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для мороженого, т. к. будет прямо указывать на вид товара⁴⁵.

⁴⁵ Там же, с.147

Глава 2. Основные способы защиты интеллектуальных прав

2.1. Способы защиты интеллектуальных прав в административно-правовом порядке

Законодательство Российской Федерации обеспечивает защиту интеллектуальных прав. Отличие охраны от защиты заключается в том, что охрана интеллектуальных прав – определенный законом правовой порядок исполнения прав на результат интеллектуальной деятельности, защита – это меры, используемые правообладателями при нарушении (оспаривании) его прав на данный результат⁴⁶.

Основополагающим принципом правовой охраны представляется недопустимость применения объекта интеллектуальной собственности без разрешения автора или правообладателя. Вследствие этого его незаконное применение будет нарушением закона, а лицо, сделавшее это будет считаться нарушителем прав автора или правообладателя. Данный принцип нередко неправильно понимается из-за противоречивой природы объектов интеллектуальной собственности, поскольку ее объект пребывает в виде нематериального объекта (произведение науки, изобретение, модель промышленного образца и др.) и материального объекта, в коем реализован нематериальный объект, принимающий по этой причине статус товара. Настоящий принцип правовой охраны связан всего лишь с нематериальными составляющими объекта интеллектуальной собственности⁴⁷.

Принцип защиты интеллектуальной собственности – восстановление интеллектуальных прав автора или правообладателя и пресечение действий по несанкционному применению результата интеллектуальной

⁴⁶ Басин Ю.Г. Основы гражданского законодательства о защите субъективных гражданских прав // Проблемы применения Основ гражданского законодательства и Основ гражданского судопроизводства Союза ССР и союзных республик. Саратов, 1971.

⁴⁷ Калятин В.С. Интеллектуальная собственность (Исключительные права): Учебник для вузов./ В.О. Калятин. М.: Издательство НОРМА (Издательская группа НОРМАИНФРА-М), 2000." 480 с.

собственности. Отсюда следует, что нормы правовой защиты применяются именно при нарушении норм правовой охраны интеллектуальной собственности. Защита интеллектуальных прав в предпринимательской сфере осуществляется при помощи гражданского, административного и уголовного права. Большая часть данных норм носят бланкетный характер. Нормы ст. 1064 – 1101 ГК РФ предусматривают ответственность за нарушение интеллектуальных прав и за внедоговорное причинение вреда.

Защищать свои права автор или правообладатель может по собственному выбору в судебном или внесудебном порядке. К первому способу защиты относятся гражданско-правовая и уголовная защита, ко второму – административно-правовая защита⁴⁸.

Административное наказание интересно тем, существует возможность ее быстрой и простой реализации. Нормы, содержащие административную защиту, призваны выступить в серьезной роли, по этой причине Кодекс об административных правонарушениях включает довольно расширенный перечень правонарушений в сфере прав интеллектуальной собственности.

При осуществлении правовой защиты интеллектуальных прав в соответствии с действующим Кодексом об административных правонарушениях требуется обратить внимание на положение, которые усугубляют правовое регулирование в предпринимательской деятельности:

1. Отсутствие или недостаточность сведений мировых успехах по вопросам правовой защите интеллектуальных прав.
2. Не высокая правовая культура авторов, правообладателей и правоприменителей.
3. Психологическое неготовность правоохранительных органов к существенным действиям по борьбе с интеллектуальным пиратством.
4. Неактивное участие авторов (правообладателей) в защите собственных интеллектуальных прав.

⁴⁸ Макагонова Н.В. Некоторые проблемы гражданско-правовой охраны авторских прав в России: (12.00.03) Моск. гос. юрид. акад. М., 1996. 18с.

5. Дефицит методики подсчета убытков при нарушении интеллектуальных прав.

6. Несогласованность в деятельности разных правоохранительных структур в области защиты интеллектуальных прав.

7. Разногласие норм в различных нормативно-правовых актах.

8. Беспрепятственное «скачивание» трудов интеллектуальной деятельности, расположенных в Интернет-ресурсах.

9. Не урегулированы вопросы терминологии, например, термин «контрафактная продукция» имеет разную трактовку в КоАП РФ и ГК РФ. По КоАП РФ, это экземпляры произведений и фонограмм, по ГК РФ – вся интеллектуальная деятельность и все средства индивидуализации, расположенные на материальных носителях.

10. Административные штрафы неэффективны.

Для разрешения указанных проблем требуется введение огромных изменений в административное законодательство, для того чтобы санкции достигли превентивное значение.

Исследование административно-правовых способов защиты менее интересны для авторов и правообладателе, в отличие от гражданско-правовых, из-за того, что не существует прав на материальное возмещение вреда, но данный способ имеет возможность достичь такого правового результата, как прекращение нарушений интеллектуальных прав⁴⁹.

Совокупное использование административных и гражданско-правовых способов целесообразно, потому как каждый из них преследует свою цель, первые реализовывают превентивную функцию, способствуя не допущению

⁴⁹ Чельшев М.Ю. Взаимодействие гражданского права с публично-правовыми отраслями (на примере права интеллектуальной собственности) // Актуальные проблемы права интеллектуальной собственности: Сб. науч. трудов / Отв. ред. М.И. Никитина. Казань: АБАК, 1997. С. 9.

повторений нарушений в будущем. Вторые предназначены для восстановления материальных потерь автора (правообладателя)⁵⁰.

Основная структура правонарушений:

1. Нарушение авторских и смежных прав, изобретательских и патентных прав;
2. Нарушение установленного порядка патентования объектов промышленной собственности в иностранных государствах;
3. Разглашение информации с ограниченным доступом, в частности ноу-хау;
4. Незаконное использование товарного знака;
5. Недобросовестная конкуренция, выразившаяся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг.

Анализ рассмотрения судами общей юрисдикции и арбитражными судами дел об административных правонарушениях по ст. 7.12 и ст. 14.10 КоАП РФ позволяет сделать вывод об установлении в ходе судебного заседания отсутствия правонарушения и уменьшение дел по данной категории дел. Примером можем выступить дело № 2-3939-12 рассмотренное Октябрьским районным судом города Белгорода, по которому было вынесено решение 28 сентября 2012 года⁵¹.

Дело инициировано иском Общероссийской общественной организации «Российское авторское общество» в лице Центрально-Черноземного филиала РАО (далее РАО) в интересах иностранных композиторов музыкальных произведений, использованных в указанных кинофильмах, о взыскании авторского вознаграждения из расчета ...% от

⁵⁰ Федеральный закон «Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» от 30.12.2001 г. № 195-ФЗ в редакции от 01.03.2012 г. // «Российская газета», № 256, 31.12.2001 г.

⁵¹ <http://oktiabrsky.blg.sudrf.ru/>

валового сбора от демонстрации фильмов для последующей выплаты вознаграждения композиторам.

С учетом уточненных исковых требований истец просил взыскать с ответчика авторское вознаграждение в размере ... рублей... копеек из расчета ... % от валового сбора от продажи билетов для последующей выплаты иностранным композиторам и проценты за пользование чужими денежными средствами в размере ... рублей ... копеек, в соответствии с представленными расчетами сумм авторского вознаграждения в пользу конкретных авторов и суммы процентов за пользование чужим денежными средствами.

В обоснование иска РАО указало на то, что в период ...-... гг. в залах кинотеатров «Победа» и «Радуга» ответчиком публично исполнялись и демонстрировались кинофильмы, музыку к которым написали перечисленные в приложении к исковому заявлению иностранные композиторы. Ответчик не выплатил авторское вознаграждение иностранным композиторам за публичную демонстрацию кинофильмов с музыкальными произведениями, предусмотренное пунктом 3 статьи 1263 Гражданского кодекса РФ, договора о выплате вознаграждения с РАО ответчик не заключил. В обоснование права на предъявления иска в интересах иностранных композиторов РАО указало, что представляет указанных в иске лиц на основании Свидетельства о государственной аккредитации организации по управлению правами на коллективной основе № РОК-02/08 от 24 декабря 2008 года. Размер не выплаченного композиторам вознаграждения определяется в размере ...% от суммы валового сбора, полученного ответчиком от продажи билетов за публичное исполнение (демонстрацию) кинофильмов (п. 24 раздела 1 Приложения 1 Постановления Правительства РФ № 218 от 21.03.1994 г. «О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства»). Также РАО просило на основании статьи 395 Гражданского кодекса РФ взыскать с ответчика проценты за пользование

чужими денежными средствами вследствие невыплаты вышеуказанного авторского вознаграждения».

В удовлетворении исковых требований ООО «РАО» ООО «Центр кино «Победа» было отказано. При вынесении решения суд основывался на положениях ст. 1243 ГК РФ: «Выводы суда основываются на положениях ст. 1243 ГК РФ, в силу которой организация по управлению правами на коллективной основе вправе заключить договоры о выплате вознаграждения автору только в тех случаях, когда использование объектов авторских прав осуществляется без согласия правообладателя. Когда композитор заключает с продюсером фильма договор об отчуждении принадлежащих ему исключительных прав или лицензионный договор, созданное им музыкальное произведение используется при показе кинофильма с согласия композитора. Поэтому при наличии договора об отчуждении исключительных прав или лицензионного договора между композитором и продюсером фильма организации, осуществляющие управление авторскими правами на коллективной основе, не вправе требовать заключения договоров о выплате вознаграждения авторам и предъявлять требования о взыскании сумм подобного вознаграждения к прокатчикам кинофильмов.

Когда же музыкальное произведение, включено в кинофильм без разрешения или согласия композитора, обязанность по выплате авторского вознаграждения возникает непосредственно у лица, осуществляющего публичный показ такого кинофильма. В данном случае лицо, осуществляющее показ кинофильма, будет являться непосредственным нарушителем «исключительных прав композитора на его музыкальное произведение, использованное без его согласия в кинофильме (ч. 3 ч. 1 ст. 1252 ГК РФ)».

Согласно официальному сайту Октябрьского районного суда города Белгорода, последнее дело по защите интеллектуальной собственности было рассмотрено в сентябре 2016 года. Объектом защиты по делам об

административном правонарушении, предусмотренных ст. 7.12 КоАП РФ в основной части является программное обеспечение корпорации «Microsoft».

Факт большинства судебных дел с указанным объектом позволяет сделать вывод о том, что существующее нормативно-правовое урегулирование недостаточно и неэффективно.

Развитие правового регулирования в указанной области возможно при поручении правообладателям риска неприятных мер, зафиксированных на защиту своих субъективных прав. Например, сокращение сроков исковой давности по делам о взыскании убытков или компенсации, в установлении обязательного досудебного порядка по урегулированию конфликта. Считается, в случае если вероятность неприятных мер будет возложена на автора (правообладателя), то он будет значительно оберегать свое творение от возможных противоправных действий.

Положения главы 23 КоАП РФ устанавливают круг лиц уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях – судьи, начальники территориальных управлений внутренних дел, руководителями таможенных органов иными уполномоченными лицами в соответствии с действующим законодательством.

В соответствии с КоАП РФ ответственность за совершение административного правонарушения бывают⁵²:

- основная (административный штраф и дисквалификация);
- дополнительная (конфискация).

Применяя административно-правовой способ защиты, автор (правообладатель) имеет право обратиться к должностному лицу, уполномоченному на защиту, с заявлением, в котором подробно раскрыто наличие события административного правонарушения. Данное положение закреплено в ст. 28.1 КоАП РФ.

⁵² В.Н. Лопатин, указ. соч. – С. 200-202

Необходимо понимать, что при подаче заявления о наличии события административного правонарушения, мирное урегулирование конфликта для нарушителя невозможно.

Предмет схожей ситуации был рассмотрен Высшим Арбитражным судом Российской Федерации⁵³.

Между правообладателем и нарушителем было подписано мировое соглашение об урегулировании спора, но уже после того, как административное правонарушение признано окончательным. При таких обстоятельствах, мировое соглашение не оказалось помехой для привлечения нарушителя к административной ответственности. Скорее всего, виновный, который принял к сведению присутствие аналогичной судебной практики, не решит соответствующим для себя разрешить конфликт мирно и заключить с правообладателем лицензионное соглашение, вслед за подачей правообладателя заявления об административном правонарушении в уполномоченный орган⁵⁴.

Отсюда следует, что автору (правообладателю) желательно установить о вероятности заключения мирового соглашения по спору до подачи заявления о событиях административного правонарушения.

Административно-правовой способ защиты интеллектуальных прав вправе рассматривать как необходимый способ влияния на правонарушителя, потому как административный прогресс основан на соблюдении строго установленных в российском законодательстве сроков рассмотрения дел⁵⁵.

⁵³ Постановление Президиума Высшего арбитражного суда РФ № 3127/12 от 04.09.2012 по делу А46-3464/2011 // URL: www.kad.arbitr.ru

⁵⁴ Правовая охрана интеллектуальной собственности: Учеб. пособие Под ред. В. Н. Дементьева. М., 1995. 256с.

⁵⁵ Близнец И., Проблемы систематизации законодательства об интеллектуальной собственности К. Леонтьев Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2003. 1. 2-14.

2.2. Способы защиты интеллектуальных прав в уголовно-правовом порядке

Главная функция уголовного законодательства состоит в защите прав и свобод человека и гражданина. Под защитой находятся и все объекты интеллектуального права, в частности:

- авторское и смежное право;
- изобретения патентное право;
- товарные знаки и знаки обслуживания, наименование места происхождения товара;
- право потребителей на достоверную информацию;
- ноу-хау, охраняемое в режиме коммерческой тайны.

Юридическая природа преступлений, направленных на присвоение интеллектуальной собственности различается с юридической природой хищения чужого имущества.

Хищения заключаются в несоблюдении экономических отношений собственности. Предметом данного преступления могут стать исключительно товарно-материальные ценности в том или ином состоянии и виде, имеющие конкретный эквивалент по стоимости. Результатом хищения считается причинение реального материального вреда собственнику, размер устанавливается стоимостью изъятого у преступного лица имущества.

Преступления в сфере интеллектуальной собственности – в нарушении конституционных прав и свобод человека и гражданина. Предметом нарушения интеллектуальных прав становятся не вещи материального блага, а абстрактная категория прав на имя, произведение, изобретенный товар. При установлении величины ущерба от правонарушения относительного интеллектуальной собственности засчитываются понесенные автором (правообладателем) прямые убытки, упущенная выгода, рассчитываемая в пределах финансовой прибыли, которая могла быть получена при реализации

интеллектуального товара. Вместе с тем также учитываются моральные издержки автора или правообладателя, его материальное положение.

Согласно ст. 146 Уголовного кодекса Российской Федерации установлена следующая ответственность:

1. Присвоение авторства (плагиат), если это деяние причинило крупный ущерб автору или иному правообладателю, - наказывается штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода, осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо обязательными работами на срок до четырехсот восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до одного года, либо арестом на срок до шести месяцев.

2. Незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта, совершенные в крупном размере, - наказываются штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо обязательными работами на срок до четырехсот восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до двух лет, либо принудительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на тот же срок.

Если эти преступления совершены группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; в особо крупном размере; лицом с использованием своего служебного положения, то наказание выступают принудительные работы на срок до пяти лет либо лишение свободы на срок до шести лет со штрафом в размере до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного до трех лет или без такового.

Деяния, названными в ст. 146 УК РФ, совершенные в крупном размере, считаются таковыми, в которых цена экземпляров произведений или фонограмм,

цена прав на пользование объектами интеллектуальных прав превосходят сто тысяч рублей, а в особо крупном размере – один миллион рублей.

В соответствии с п. 1 ст. 147 Уголовного кодекса Российской Федерации устанавливаются следующие наказания за нарушение изобретательских и патентных прав: «Незаконное использование изобретения, полезной модели или промышленного образца, разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации сведений о них, присвоение авторства или понуждение к соавторству, если эти деяния причинили крупный ущерб, - наказываются штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо обязательными работами на срок до четырехсот восьмидесяти часов, либо принудительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на тот же срок».

Согласно п. 2 ст. 147 УК РФ: «Те же деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, - наказываются штрафом в размере от ста тысяч до трехсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до двух лет, либо принудительными работами на срок до пяти лет, либо арестом на срок до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до пяти лет.»

Уголовные способы защиты интеллектуальных прав содержатся во многих законодательствах зарубежных стран. Экономически развитые государства придерживаются мнения о том, что уголовное наказание за нарушение интеллектуальных прав в незначительной мере строги, а то и не используются в положенной мере.

Исследование уголовно-правового способа защиты интеллектуальных прав не способно быть во всех отношениях без рассмотрения разъяснений Верховного суда Российской Федерации о практике использования отдельных положений законодательства, на том основании, что отмеченные разъяснения носят положения о способах защиты интеллектуальных прав.

Охраняя интеллектуальные права в предпринимательской сфере в уголовно-правовом порядке, заявитель имеет все основания на обращение с заявлением о нарушении своих прав в установленном законом порядке.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренная ст. 146 УК РФ, проявляется в присвоении авторства, незаконном использовании объектов авторского права, организации мероприятий, направленных на сбыт контрафактной продукции. Незаконное использование труда без согласия автора (правообладателя) в этом случае квалифицируется в действиях по использованию интеллектуальной собственности без указания фамилии автора или правообладателя⁵⁶.

Посягательство на изобретательские и патентные права, предусмотренные ст. 147 УК РФ, возможно в незаконной эксплуатации объекта права, то есть без согласия или без уплаты вознаграждения правообладателю, разглашению идеи изобретения, плагиат.

Противоправное употребление фирменного наименования, товарного знака и знака обслуживания, согласно ст. 180 УК РФ, обнаруживается при расположении спорного объекта на товарах и этикетках, на документации, в сети-интернет.

Уголовно-правовой способ защиты интеллектуальных прав в предпринимательской деятельности необходим для публичных интересов предпринимателя. Указанный способ не гарантирует потерпевшему материального возмещения утраченного, если только не предъявлено гражданское исковое заявление уже после возбуждения уголовного дела и конфискации имущества⁵⁷.

Применение административно-правового и гражданско-правового способ защиты одновременно не запрещено. Но использование

⁵⁶ Лопатин В.Н. Указ. соч., с.240.

⁵⁷ Трунцевский Ю.В. Видеопиратство: Уголовная ответственность, раскрытие и расследование преступлений: Пособие. Ю.В. Трунцевский. М., 2000. 171с.

административно-правового с уголовно-правовым способом ограничено, причиной служит защита одного и того же объекта.

Выбирать по какому законодательству будет нести ответственность нарушитель, автор (правообладатель) не может. Наказание будет исходить из содержания в действиях (бездействиях) либо уголовно-наказуемого деяния, либо административное⁵⁸.

Согласно приказу Судебного департамента, при Верховном Суде Российской Федерации от 11.04.2017 года № 5 (ред. от 05.04.2018) «Об утверждении Табеля форм статистической отчетности о деятельности федеральных судов общей юрисдикции, федеральных арбитражных судов, мировых судей и судимости и форм статистической отчетности о деятельности федеральных судов общей юрисдикции, федеральных арбитражных судов, мировых судей и судимости» число осужденных в сфере интеллектуально права отображена в таблице 1⁵⁹.

⁵⁸ Фейгельсон В.М. Основные принципы защиты и использования интеллектуальной собственности в современных условиях./ В.М. Фейгельсон. М.: ВНИИПИ, 1996. 165с.

⁵⁹ приказу Судебного департамента, при Верховном Суде Российской Федерации от 11.04.2017 года № 5 (ред. от 05.04.2018) «Об утверждении Табеля форм статистической отчетности о деятельности федеральных судов общей юрисдикции, федеральных арбитражных судов, мировых судей и судимости и форм статистической отчетности о деятельности федеральных судов общей юрисдикции, федеральных арбитражных судов, мировых судей и судимости»

Таблица 1

Виды преступлений	Статья УК РФ по частям	Число осужденных по основной статье
Нарушение авторских и смежных прав	ч. 1 ст. 146	0
Незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта, совершенного в крупном размере	ч. 2 ст. 146	112
Незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта, совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; в особо крупном размере; лицом с использованием своего служебного положения	ч. 3 ст. 146	132
Нарушение изобретательских или патентных прав	ч. 1 ст. 147	0
Нарушение изобретательских или патентных прав при отягчающих обстоятельствах	ч. 2 ст. 147	0
Незаконное использование товарного знака	ч. 1 ст. 180	49
Незаконное использование предупредительной маркировки	ч. 2 ст. 180	0
Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой	ч. 3 ст. 180	32
Незаконное использование средств индивидуализации товаров (работ, услуг), совершенные организованной группой	ч. 4 ст. 181	6
Собирание сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну	ч. 1 ст. 183	0
Незаконные разглашение или использование сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну	ч. 2 ст. 183	5
Незаконные разглашение или использование сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну при отягчающих обстоятельствах	ч. 3 ст. 183	8
Незаконные разглашение или использование сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну при особо отягчающих обстоятельствах	ч. 4 ст. 183	0

Уголовные способы защиты интеллектуальных прав в предпринимательской сфере существует множество лет, но за все время

указанные правонарушения не уничтожены. Это лишь доказывает то, что существующие способы защиты направлены не на причину преступлений, а на их последствия. До того времени, пока не будут привлекаться к ответственности субъекты иницирующие данные преступления, нынешняя проблема по защите интеллектуальных прав как в предпринимательской, так и в любой иной сфере не поменяется.

2.3 Основные и специальные гражданско-правовые способы защиты

Восстановление положения, существовавшего до нарушения права, возможно при осуществлении способов защиты гражданско-правового прядка.

Охрана нарушенных интеллектуальных прав в судебном порядке с использованием гражданско-правовых способов способствует автору (правообладателю) приобрести материальное возмещение от нарушения, и вдобавок остановить и предупредить данное преступление в будущем.

В ст. 1252 ГК РФ содержится общий, но неограничивающий список способов защиты исключительных прав.

Общие способы защиты содержатся в пп. 1, пп. 2, пп.3 п. 1 ст. 1252 ГК РФ, тем не менее, представленная система «менее совершенна», чем положения ст. 12 ГК РФ, из которой они позаимствованы⁶⁰.

Согласно п. 1 ст. 1252 ГК РФ: «Защита исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации осуществляется, в частности, путем предъявления в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом, требования:

1) о признании права - к лицу, которое отрицает или иным образом не признает право, нарушая тем самым интересы правообладателя;

⁶⁰ Гаврилов Э.П., Еременко В.И. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (постатейный). М.: Экзамен, 2009. 973 с.

2) 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;

3) о возмещении убытков - к лицу, неправомерно 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 том числе нарушившему его право на вознаграждение, предусмотренное статьей 1245, пунктом 3 статьи 1263 и статьей 1326 настоящего Кодекса;

4) об изъятии материального носителя в соответствии с пунктом 4 настоящей статьи - к его изготовителю, импортеру, хранителю, перевозчику, продавцу, иному распространителю, недобросовестному приобретателю;

5) о публикации решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя - к нарушителю исключительного права».

Контрафактные экземпляры, о которых говорится в п. 4 ст. 1252 ГК РФ бывают двух видов: в первом случае экземпляр становится контрафактным в силу его создания, во втором случае – в силу его использования, приведшего к нарушению исключительных прав, но не каких-либо иных интеллектуальных прав (личные неимущественные, право на вознаграждение)⁶¹.

О правовой природе мер, используемых к конфискуемым материальным носителям, кроме этого и к оборудованию, предназначенному для совершения нарушения исключительных прав, специалисты высказываются по-разному.

⁶¹ Гаврилов Э.П., Еременко В.И. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (постатейный). М.: Экзамен, 2009. 973 с.

Маковский А. Л. считает: «Меры по конфискации материальных носителей и оборудованию, на которых они изготовлены, относятся к мерам гражданско-правовых санкций, применяемых судом по инициативе истца и представляющих собой восстановление положения, существовавшего до нарушения права (применительно к материальным носителям), и пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения (применительно к оборудованию)»⁶².

В то же время Гаврилов Э.П. и Еременко В.И. подчеркивают: «Во-первых, п. 4 ст. 1252 ГК РФ не ссылается на то, что изъятие из оборота контрафактных материалов и их уничтожение происходят по требованию владельца исключительных прав. Во-вторых, указывает, что такие меры «подлежат» применению, т.е. суд выносит решение об применении мер по изъятию и уничтожению по своей инициативе, выходя за пределы заявленных исковых требований. Все указанное свидетельствует о том, что данные меры не являются по своей природе гражданско-правовыми»⁶³.

В большей степени интерес в юридической науке обращен на выплату компенсации, как способ защиты интеллектуальных прав, данную компенсацию еще называют «альтернативной компенсацией» - требование выплаты взамен возмещению убытков⁶⁴.

Изучение правовой природы возмещения носит практическую потребность, а именно в целях понимания какими нормами осуществляется регулирование. Одни ученые считают: «Это отдельный вид гражданско-правовой ответственности, который входит в одну группу с компенсацией морального вреда, поскольку зависит от судейского усмотрения»⁶⁵.

⁶² Комментарий к части четвертой ГК РФ / под ред. А.Л.Маковского. – М.: Статут, 2008, 715 с.

⁶³ Гаврилов Э.П., Еременко В.И. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (постатейный). М.: Экзамен, 2009. 973 с.

⁶⁴ Комментарий к части четвертой ГК РФ / под ред. А.Л.Маковского. – М.: Статут, 2008, 715 с.

⁶⁵ Там же

Определение компенсации к отдельному виду гражданско-правовой ответственности приводит Маковского А. Л. к выводу о том, что: «К компенсации не могут быть применены специальные нормы об иных видах гражданско-правовой ответственности, например, о снижении неустойки. Важным замечанием также служит тезис о том, что компенсация в определенной мере зависима от причиненных убытков, вместо которых она взыскивается, основания для присуждения компенсации сводятся к минимуму, если доказано, что убытки от нарушения исключительного права вообще отсутствуют».

Гаврилов Э.П. и Еременко В.И. считают, что: «Эти два вида компенсации не имеют ничего общего, поскольку компенсация за нарушение исключительных прав является компенсацией за имущественный вред»⁶⁶.

Индивидуальность использования норм о выплате компенсации основательно изучены Гавриловым Э.П.⁶⁷:

1. Норма о выплате компенсации в размере двойной стоимости контрафактных товаров должна быть применена судом и в случае, если имеет место неправомерное использование изображения, не тождественного, но сходного до степени смешения с товарного знаком истца;

2. Выбор вида компенсации зависит только от усмотрения истца, суд не вправе изменять вид компенсации по собственному усмотрению;

3. Поскольку определение компенсации, взыскиваемой в размере от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей, должно происходить с учетом вины нарушителя, то взыскание максимального размера компенсации при недоказанности умысла неправомерно;

4. Изменение законодательства в области правил взыскания компенсации в течение периода совершения правонарушения не дает оснований удваивать размер такой компенсации;

⁶⁶ Гаврилов Э.П., Еременко В.И. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (постатейный). М.: Экзамен, 2009. 973 с.

⁶⁷ Гаврилов Э.П. Компенсация за нарушение исключительного права на товарный знак // Хозяйство и право. 2012. № 7. С. 41 - 52

5. Суд вправе по требованию истца применить к одному периоду правонарушения один вид компенсации, а к другому периоду правонарушения – другой вид компенсации;

6. Истец не вправе требовать за один период правонарушения взыскание компенсации, а за другой период правонарушения – взыскание убытков;

7. Если истец требует выплаты компенсации, то понесенные им убытки не взыскиваются сверх компенсации;

8. Требование разумности и справедливости при определении размера компенсации подлежит применению судом и в случае, когда заявлены требования о выплате компенсации в размере двойной стоимости товаров.

Применяя условия о выплате компенсации как способа защиты нарушенных интеллектуальных прав, не рекомендуется игнорирование того, что данный порядок используют не более как для отдельных видов результатов интеллектуальной деятельности и не может быть использован при наличии договора между сторонами.

Согласно п. 6 ст. 1252 ГК РФ: «Если различные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее, либо в случаях установления конвенционного или выставочного приоритета средство индивидуализации, которое имеет более ранний приоритет».

Если средство индивидуализации и промышленный образец оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации или промышленный образец, исключительное право в

отношении которого возникло ранее, либо в случаях установления конвенционного, выставочного или иного приоритета средство индивидуализации или промышленный образец, в отношении которого установлен более ранний приоритет.

Обладатель такого исключительного права в порядке, установленном настоящим Кодексом, может требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку, знаку обслуживания, признания недействительным патента на промышленный образец либо полного или частичного запрета использования фирменного наименования или коммерческого обозначения.

Для целей настоящего пункта под частичным запретом использования понимается:

в отношении фирменного наименования запрет его использования в определенных видах деятельности;

в отношении коммерческого обозначения запрет его использования в пределах определенной территории и (или) в определенных видах деятельности».

В соответствии с п. 7 ст. 1252 ГК РФ: «В случаях, когда нарушение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признано в установленном порядке недобросовестной конкуренцией, защита нарушенного исключительного права может осуществляться как способами, предусмотренными настоящим Кодексом, так и в соответствии с антимонопольным законодательством».

Среди гражданско-правовых способов защиты интеллектуальных прав более распространены специальные способы, такие как иски о взыскании компенсации за бездоговорное использование результатов интеллектуальной деятельности. Среди общих способов защиты чаще встречается применение норм о несостоятельном обогащении или кондикционный иск.

Юристы считают, что применение кондикционного иска может быть и в том случае, если неосновательное обогащение возникает при передачи тех или иных данных, к примеру ноу-хау⁶⁸.

По мнению Новака Д.В.: «Основанием кондикционного иска в данном случае является «сбережение той суммы средств», которая должна была быть уплачена нарушителем при законном режиме использования исключительного права истца»⁶⁹.

Часто встречающимся способом защиты интеллектуальных прав в предпринимательской деятельности представляется взыскание убытков в пользу предпринимателя, который их понес. Избрание этого способа защиты скорее всего определено отсутствием возможности истребовать сумму компенсации, так как указанное право предоставлено правообладателю лишь для отдельных видов результатов интеллектуальной деятельности, иначе говоря тем, что расчет цены иска на самом деле в большинстве случаев выгоден, если предметом исковых требований указать взыскание убытков, а не выплату компенсации.

Судебная практика подтверждает, какой выбор в расчете убытков используют больше для приобретения максимального экономического эффекта от восстановления нарушенного права. Таким способом выступает расчет убытков как неполученного автором (правообладателем) дохода по возможному лицензионному соглашению. Примерами является апелляционное определение по делу № 33-448/2016⁷⁰, определение Верховного суда РФ по делу № А40-31079/2014⁷¹.

⁶⁸ Круглый стол на тему «Ключевые проблемы обязательств из неосновательного обогащения» от 03.04.2013 Юридического института «М-Логос», тезисы Д.В. Новака. // URL: m-logos.ru/img/Tezicy_D.V.%20Novak.pdf по состоянию на 20.04.2013

⁶⁹ Там же

⁷⁰ Апелляционное определение Ростовского областного суда от 19.01.2016 г. № 33-448/2016 <https://rospravosudie.com/court-rostovskij-oblastnoj-sud-rostovskaya-oblast-s/act-523203909/>

⁷¹ Определение Верховного суда РФ от 16.02.2016 г. По делу № А40-31079/2014 http://www.supcourt.ru/stor_pdf_ec.php?id=1418352

Изучая способы защиты интеллектуальных прав в предпринимательстве, необходимо учитывать, что все интеллектуальные права делятся на личные неимущественные и исключительные права.

Для интеллектуальных прав законодательством предусмотрены специальные способы защиты, такие как публикация решения суда о допущенном нарушении. Применение названного способа защиты личных неимущественных прав в действительности положительно, например, если незаконность использования объектов указанного права уже установлено вступившим в законную силу решением суда. Так же это возможно если исковые требования о взыскании компенсации за нарушение прав сопровождаются требованием о публикации решения суда о допущенном нарушении.

В ст. 1252 ГК РФ законодательно закреплен такой способ защиты, как изъятие материального носителя, в котором выражен результат интеллектуальной деятельности, а также оборудования, предназначенного для нарушения исключительных прав.

Названный способ защиты непосредственно относится к методам доказывания копией или оригиналом является изъятый экземпляр произведения в электронной форме. В юридической литературе присутствует мнение: «Оригиналом произведения в электронной форме является созданный в объективной форме на машиночитаемом носителе автором экземпляр произведения, названный им оригиналом»⁷². Во всяком случае, каждая терминология, содержащая ссылку на чье-либо субъективное мнение нельзя считать истинным. Указанное условие относится к допустимому злоупотреблению автором (правообладателем) своими правами.

Обширно встречается такой способ защиты прав как взыскание компенсации за нарушение авторских прав. Специальные нормы,

⁷² Д.А. Кобыляцкий. Удостоверение прав автора на произведение в сети Интернет // Информационное право. 2010. № 1. С 2-7

отвечающие за данный способ защиты авторских прав содержатся в ст. 1301 ГК РФ.

Используя положения т. 1301 ГК РФ необходимо принимать во внимание, что если автор передал свои права по договору о предоставлении исключительной лицензии, то это право сам автор охранять не может. Учитывая положения ст. 1254 ГК РФ, подобным правом владеет только лицензиат⁷³.

Положения ст. 1301 ГК РФ распространяются на нарушения в отношении технических средств или информации об авторском праве, установленные ст. 1299, ст. 1300 ГК РФ. В научных источниках определяется важность такого распределения тем, что деятельность по ликвидации технических средств защиты и информации об авторском праве самостоятельно могут не возникать, при нарушении исключительных прав, в то же время необходимо использования адекватных мер правовой защиты⁷⁴.

Защита прав на товарный знак и товарные обозначения содержатся в ст. 1515 ГК РФ и обладает особенностями. Одной из них вправе считать, что ст. 1515 ГК РФ поясняет термин «контрафактных материалов» в значительной степени обширнее чем ст. 1252 ГК РФ. В то же время юристы замечают: «Принципиальных противоречий между этими определениями нет»⁷⁵.

В дополнение иную неясность создает понятие «общественного интереса», указанное в п. 2 ст. 1515 ГК РФ, кроме этого правовой результат признания товаров введенными в оборот в общественных интересах.

Гаврилов Э.П. и Еременко В.И. объясняют: «Понятие «общественного интереса» следует толковать узко, поскольку иное толкование приведет к тому, что любой товар, который «находит своего покупателя», может быть

⁷³ Гаврилов Э.П., Еременко В.И. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (постатейный). М.: Экзамен, 2009. 973 с.

⁷⁴ Комментарий к части четвертой ГК РФ / под ред. А.Л.Маковского. – М.: Статут, 2008, 715 с.

⁷⁵ Гаврилов Э.П., Еременко В.И. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (постатейный). М.: Экзамен, 2009. 973 с.

признан товаром, введенным в оборот в общественных интересах»⁷⁶. Там же указывается: «Правовым последствием такого признания является изъятие из оборота товаров, однако, их уничтожение не допускается. Кроме того, в соответствии с п. 2 ст. 1515 ГК РФ, правообладатель вправе требовать удаления незаконно используемого товарного знака с контрафактных товаров, этикеток и упаковок»⁷⁷.

Маковский А.Л. заявляет: «Правым последствие признания товаров введенными в оборот «в общественных интересах» является лишь удаление товарного знака с контрафактной продукции»⁷⁸.

Крашенинников П.В. замечает: «Взыскание компенсации за незаконное использование товарного знака возможно в случае, если на момент предъявления иска правовая охрана товарного знака прекращена в соответствии с положениями ст. 1514 ГК РФ. В этом случае иск может быть заявлен лицом, которое являлось правообладателем на момент совершения правонарушения»⁷⁹.

Факт вины составляет необходимое состояние установления мер ответственности для нарушителя, к подобным мерам в частности относится взыскание убытков и компенсации.

Заметим, существование вины лица по делам об ответственности за нарушение обязательств представляется нужнейшим состоянием наступления ответственности и, в соответствии с п. 2 ст. 401 ГК РФ, презюмируется. Наряду с этим для субъекта, занимающего предпринимательской деятельностью, обязательство наступает без вины. Впрочем, законодательство учитывает исключение из этого правила, которым лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность, может воспользоваться:

⁷⁶ Там же

⁷⁷ Там же

⁷⁸ Комментарий к части четвертой ГК РФ / под ред. А.Л.Маковского. – М.: Статут, 2008, 715 с.

⁷⁹ Крашенинников П.В. Товарный знак: Постатейный комментарий статей 1477-1515 Гражданского кодекса Российской Федерации. М.: Статут, 2010. – 224 с.

1. Ответственность без вины не наступит, если ответчик докажет наличие чрезвычайных обстоятельств;

2. Обязательное наличие вины для наступления ответственности может быть предусмотрено законом или договором.

Нарушение исключительных прав выступает основанием для образования деликтного обязательства⁸⁰. В целях возложения ответственности при причинении вреда обязательным будет присутствие условий, необходимых для ее применения.

К средствам деликтной ответственности относится структура гражданского правонарушения, а именно:

- 1) Противоправный характер поведения лица, причинившего вред;
- 2) Причинная связь между противоправным поведением и вредом;
- 3) вина лица, причинившего вред (законом может быть предусмотрена ответственность без вины причинителя вреда – ст. 1064 ГК РФ).

⁸⁰ Лопатин В.Н. Указ. соч., с. 45

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Подводя итоги проведенного исследования о способах защиты интеллектуального права в предпринимательской сфере можно прийти к следующим умозаключениям:

1. Предпринимательская деятельность предусматривает, помимо, использования вещественного имущества, которое выступает объектом права собственности или вещественных прав, но и использование экономических ценностей, к которым, первоначально относят объекты интеллектуального права.

2. В соответствии со ст. 1226 ГК РФ: «На результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие)».

3. В ст. 1225 ГК РФ определено, что результатами интеллектуальной деятельности и приравниваемыми к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий предоставляется правовая охрана. Интеллектуальной собственностью выступают: произведения науки, литературы и искусства; программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ); базы данных; исполнения; фонограммы; сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания); изобретения; полезные модели; промышленные образцы; селекционные достижения; топологии интегральных микросхем; секреты производства (ноу-хау); фирменные наименования; товарные знаки и знаки обслуживания; наименования мест происхождения товаров; коммерческие обозначения.

4. Для предпринимательской сферы деятельности объектами интеллектуальной собственности, по применяемому значению, являются объекты промышленной собственности.

5. Главным условием использования авторских прав на произведение, возникшего в результате выполнения служебного задания, является, то что все права на использование произведения принадлежат работодателю, за работником же сохраняется право именоваться автором и право на защиту своей репутации. Иное возможно, если это указано в договоре найма работника.

6. Смежные права или права, смежные с авторским – это права исполнителей, изготовление фонограмм, вещательных организаций, публикаторов, изготовителей баз данных на созданные ими результаты интеллектуальной деятельности.

7. Согласно п. 2 ст. 1270 ГК РФ авторское вознаграждение за использование музыкальных произведений обязаны платить все независимо получают они от этой прямой прибыли или нет.

8. Самый частый вопрос, возникающий в предпринимательской сфере, это то как достигнуть конкурентоспособности на рынке продуктов и услуг.

9. С нарастающей частотой научные работники, теоретики экономических реформ и члены правительства при радикальных изменениях в экономике и стратегических реформах обращают внимание на инновационный путь развития и переход к экономическому увеличению при помощи технологических и инновационных факторов.

Конкурентоспособности предпринимательства в свою очередь необходимы инновации, преимущественно изобретения. Фактически эти нововведенные процессы в предпринимательской сфере составляют значительную роль в нынешних рыночных отношениях. В предпринимательской сфере в достатке идеи, которые реализуются при помощи введения инновационных процессов.

10. Патентное право предоставляет автору индивидуальные (монопольные) права на техническое решение. При этом можно привлечь нарушителя патента к ответственности, при помощи иска по компенсации причинённого вреда, наложения судебного ареста и в дальнейшем конфискации товара.

11. Ноу-хау – секрет производства, содержащийся в переданной по лицензии технической документации, консультациях, обучении и освоении нового производства приобретающего эту лицензию.

12. Особое внимания требуют вопросы по защите имущественных прав и охрана интеллектуальной собственности при развитии продаж научно-технической продукции на рынке, основой которых является оригинальность знаков и умений.

13. Необходимо понимать, что не все объекты промышленной собственности уместно охранять патентом, например, тяжело охранять способ изготовления или получения продукта, в этом случае более эффективным будет ноу-хау.

14. Особое внимания требуют вопросы по защите имущественных прав и охрана интеллектуальной собственности при развитии продаж научно-технической продукции на рынке, основой которых является оригинальность знаков и умений.

15. В настоящее время чаще всего применяется совокупная охрана инноваций: при получении патента добавляют ноу-хау, тем самым происходит защита от неразрешенного использования инновации и от присвоения изобретений государством.

16. Коммерческая тайна, с экономической стороны – это данные (производственные, технические, экономические), представляющие собой коммерческую ценность и предоставляющие предпринимателю преимущество при конкурировании, но только пока информация не известна третьим лицам.

17. В настоящее время имеется множество рисков похищения и утечки конфиденциальных данных. В результате, предприниматели и правообладатели сведений сосредоточены на разработке и реализации способов защиты и охраны секретной информации, ведь данные факты являются главными составляющими деятельности любой фирмы на пути ее развития, успеха и процветания.

18. Firmenname – название, которым физическое или юридическое лицо обозначает предприятие и которое оно использует для идентификации своих отношений с клиентурой. Поэтому фирменное наименование, являясь объектом промышленной собственности, может передаваться, то есть быть предметом оборота, но только совместно с предприятием, которое оно обозначает. Товарный знак – объект интеллектуальной собственности, который индивидуализирует товары и услуги.

19. Принцип защиты интеллектуальной собственности – восстановление интеллектуальных прав автора или правообладателя и пресечение действий по несанкционированному применению результата интеллектуальной собственности. Отсюда следует, что нормы правовой защиты применяются именно при нарушении норм правовой охраны интеллектуальной собственности. Защита интеллектуальных прав в предпринимательской сфере осуществляется при помощи гражданского, административного и уголовного права.

20. Административное наказание интересно тем, существует возможность ее быстрой и простой реализации. Нормы, содержащие административную защиту, призваны выступить в серьезной роли, по этой причине Кодекс об административных правонарушениях включает довольно расширенный перечень правонарушений в сфере прав интеллектуальной собственности.

21. Совокупное использование административных и гражданско-правовых способов целесообразно, потому как каждый из них преследует

свою цель, первые реализовывают превентивную функцию, способствуя не допущению повторений нарушений в будущем. Вторые предназначены для восстановления материальных потерь автора (правообладателя).

22. Административно-правой способ защиты интеллектуальных прав вправе рассматривать как необходимый способ влияния на правонарушителя, потому как административный прогресс основан на соблюдении строго установленных в российском законодательстве сроков рассмотрения дел.

23. Главная функция уголовного законодательства состоит в защите прав и свобод человека и гражданина. Под защитой находятся и все объекты интеллектуального права. Охраняя интеллектуальные права в предпринимательской сфере в уголовно-правовом порядке, заявитель имеет все основания на обращение с заявлением о нарушении своих прав в установленном законом порядке.

24. Уголовно-правовой способ защиты интеллектуальных прав в предпринимательской деятельности необходим для публичных интересов предпринимателя. Указанный способ не гарантирует потерпевшему материального возмещения утраченного, если только не предъявлено гражданское исковое заявление уже после возбуждения уголовного дела и конфискации имущества.

25. Применение административно-правового и гражданско-правового способ защиты одновременно не запрещено. Но использование административно-правового с уголовно-правовым способом ограничено, причиной служит защита одного и того же объекта.

26. Уголовные способы защиты интеллектуальных прав в предпринимательской сфере существует множество лет, но за все время указанные правонарушения не уничтожены. Это лишь доказывает то, что существующие способы защиты направлены не на причину преступлений, а на их последствия. До того времени, пока не будут привлекаться к ответственности субъекты иницирующие данные преступления, нынешняя

проблема по защите интеллектуальных прав как в предпринимательской, так и в любой иной сфере не поменяется.

27. Охрана нарушенных интеллектуальных прав в судебном порядке с использованием гражданско-правовых способов способствует автору (правообладателю) приобрести материальное возмещение от нарушения, и вдобавок остановить и предупредить данное преступление в будущем.

28. Среди гражданско-правовых способов защиты интеллектуальных прав более распространены специальные способы, такие как иски о взыскании компенсации за бездоговорное использование результатов интеллектуальной деятельности. Среди общих способов защиты чаще встречается применение норм о несостоятельном обогащении или кондикционный иск.

29. Часто встречающимся способом защиты интеллектуальных прав в предпринимательской деятельности представляется взыскание убытков в пользу предпринимателя, который их понес. Избрание этого способа защиты скорее всего определено отсутствием возможности истребовать сумму компенсации, так как указанное право предоставлено правообладателю лишь для отдельных видов результатов интеллектуальной деятельности, иначе говоря тем, что расчет цены иска на самом деле в большинстве случаев выгоден, если предметом исковых требований указать взыскание убытков, а не выплату компенсации.

СПИСОК ИСПОЛЬЗУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

Нормативно-правовые акты:

1. Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 года (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 г. № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 г. № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 г. № 11-ФКЗ).
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18 декабря 2006 года № 230-ФЗ (ред. от 14.11.2017 г.).
3. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 года №195-ФЗ (ред. от 23.04.2018 г.).
4. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 года № 63-ФЗ (ред. от 25.04.2018 г.).
5. Федеральный закон от 29 июля 2004 года № 98-ФЗ (ред. от 18.04.2018) «О коммерческой тайне».
6. Приказ Судебного департамента при Верховном Суде России от 11 апреля 2017 года № 65 (ред. от 05.04.2018 г.) «Об утверждении Табеля форм статистической отчетности о деятельности федеральных судов общей юрисдикции, федеральных арбитражных судов, мировых судей и судимости и форм статистической отчетности о деятельности федеральных судов общей юрисдикции, федеральных арбитражных судов, мировых судей и судимости».
7. Апелляционное определение Ростовского областного суда от 19 января 2016 года по делу № 33-448/2016.
8. Определение Верховного суда РФ от 16 февраля 2016 года по делу № А40-31079/2014.
9. Постановление Президиума Высшего арбитражного суда РФ № 3127/12 от 04 сентября 2012 года по делу А46-3464/2011.

Учебники, монография, пособия:

10. Белов А.П. Ноу-хау во внешней торговле. Право и экономика. М., 2006. С.117-118
11. Блинец И., Проблемы систематизации законодательства об интеллектуальной собственности К. Леонтьев Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2003. 1. 2-14.
12. Гаврилов Э.П., Еременко В.И. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (постатейный). М.: Экзамен, 2009. 973 с.
13. Городов О.А. Право на средства индивидуализации: товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров, фирменные наименования, коммерческие обозначения. М., 2006. С. 49
14. Гражданское право. Часть первая. Учебник. / отв. редактор Мозолин В. П., Масляев А. И., М., «Юрист», 2005. С. 416
15. Гражданское право: учеб: в 3 т. Т. 1. – 6-е изд., перераб. и доп. / Н.Д. Егоров, И.В. Елисеев и др.; отв. ред. А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой. – М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2007. – 776 с.;
16. Защита интеллектуальной собственности. Актуальные проблемы теории и практики. Т. 3 / В.Н. Лопатин, В.В. Дорошков; под редакцией В.Н. Лопатина. – М. издательство Юрайт, 2010. – 343 с.
17. Калятин В.С. Интеллектуальная собственность (Исключительные права): Учебник для вузов./ В.О. Калятин. М.: Издательство НОРМА (Издательская группа НОРМАИНФРА-М), 2000." 480 с.
18. Комментарий к гражданскому кодексу РФ / под ред. Абовой Т. Е., Кабалкина А. Ю. М., Изд-во «Юрайт» 2002. С. 54
19. Комментарий к части четвертой ГК РФ / под ред. А.Л.Маковского. – М.: Статут, 2008, 715 с.

20. Крашенинников П.В. Товарный знак: Постатейный комментарий статей 1477-1515 Гражданского кодекса Российской Федерации. М.: Статут, 2010. – 224 с.

21. Макагонова Н.В. Некоторые проблемы гражданско-правовой охраны авторских прав в России: (12.00.03) Моск. гос. юрид. акад. М., 1996. 18с.

22. Мухин В.П., Быстрова Д.А. «Особенности правового режима ноу-хау (секрета производства) в экономике». – М., 2011. С.14.

23. Одинцова М.И. Институциональная экономика. – М.: ГУ-ВШЭ, 2007. – 386 с.

24. Право интеллектуальной собственности / Н.М. Коршунов и др.; под ред. Н.М. Коршунова, Н.Д. Эриашвили. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2011 – 327 с.;

25. Правовая охрана интеллектуальной собственности: Учеб. пособие Под ред. В. Н. Дементьева. М., 1995. 256с.

26. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 2005. С. 525

27. Трунцевский Ю.В. Видеопиратство: Уголовная ответственность, раскрытие и расследование преступлений: Пособие. Ю.В. Трунцевский. М., 2000. 171с.

28. Фейгельсон В.М. Основные принципы защиты и использования интеллектуальной собственности в современных условиях. / В.М. Фейгельсон. М.: ВНИИПИ, 1996. 165с.

29. Чельшев Д.А. «Правовое регулирование секрета производства (ноу-хау) в Российской Федерации».

30. Шретер В. Советское хозяйственное право: право торгово-промышленное. М. Гос. Издат., 1928. – 332 с.

Статьи из журналов:

31. Архипова Н.Ю., Архипов М.В. Порядок защиты и охраны предпринимательской информации // Управление экономическими системами: электронный научный журнал. 2013. № 12 (60). С.8-12.

32. Байгулова А.А., Бояркина А.А., Степанова В.А. Основные подходы к антикризисному управлению предприятием // Успехи современной науки, 2017. Том 3, №1. С.11-13.

33. Басин Ю.Г. Основы гражданского законодательства о защите субъективных гражданских прав // Проблемы применения Основ гражданского законодательства и Основ гражданского судопроизводства Союза ССР и союзных республик. Саратов, 1971.

34. Волынкина М.В. Концепция исключительных прав и понятие интеллектуальной собственности в гражданском праве // Журнал российского права, 2007, N 6. С. 34

35. Гаврилов Э.П. Компенсация за нарушение исключительного права на товарный знак // Хозяйство и право. 2012. № 7. С. 41 – 52

36. Гражданский кодекс РФ. Комментарии. Редакция журнала «Хозяйство и право», Фирма «Спарк», М, 2002. С. 345

37. Еременко В. И. Об интеллектуальной собственности в гражданском кодексе РФ // Законодательство и экономика. 2002. № 5.

38. Занин К.А. Коммерческая тайна как гражданско-правовой институт: общая характеристика, порядок применения и пределы защиты // Вестник Воронежского института МВД России. 2011. № 2. С.147

39. Иванов В.В. Определение размера убытков при нарушении исключительных прав патентообладателя // Закон, 2006, N 9. С. 9

40. Калятин В.О. Изменения системы объектов интеллектуальных прав в связи с принятием четвертой части Гражданского кодекса // Закон, 2007, N 4. С. 44

41. Калятин В.О. Право публикатора в проекте четвертой части Гражданского кодекса // Патенты и лицензии. 2006. N 8. С. 7
42. Кобыляцкий Д.А. Удостоверение прав автора на произведение в сети Интернет // Информационное право. 2010. № 1. С 2-7
43. Коровяковский Д. Г. Защита коммерческой тайны предприятия: теоретические и практические аспекты // Национальные интересы: приоритеты и безопасность. 2006. № 3. С.71-73, 76-77.
44. Корчагина Н.П. Права авторов и иных правообладателей как предмет взыскания // Право и экономика, 2007, N 7. С. 47
45. Круглый стол на тему «Ключевые проблемы обязательств из неосновательного обогащения» от 03.04.2013 Юридического института «М-Логос», тезисы Д.В. Новака.
46. Мозолин В.П. О дальнейших путях развития гражданского права // Журнал российского права, 2007, N 3. С. 13
47. Пескова Д.Р., Ахмедзянов Д.А. Развитие инновационной деятельности на основе применения механизма формирования коммерческой тайны // Национальные интересы: приоритеты и безопасность. 2013. № 16. С.16-18.
48. Сенников Н.Л. О соответствии части 4 гражданского кодекса общим положениям права интеллектуальной собственности (тезис N 1) // Гражданское право, 2006, N 4. С. 32
49. Сытенко Г.И., Вилинов А.А. Актуальны вопросы регулирования отношений по охране авторского и смежных прав в сети интернет // Культура: экономика, управление и право. № 2. 2010;
50. Тихонов И.А. Понятие оборотоспособности результатов интеллектуальной деятельности в законодательстве // Современное право, 2007, N 4. С. 48
51. Усольцева С.В. Интеллектуальная собственность: проблемы гражданско-правового оборота // Юридический мир, 2007, N 2. С. 21

52. Чельшев М.Ю. Взаимодействие гражданского права с публично-правовыми отраслями (на примере права интеллектуальной собственности) // Актуальные проблемы права интеллектуальной собственности: Сб. науч. трудов / Отв. ред. М.И. Никитина. Казань: АБАК, 1997. С. 9.

53. Шретер В. Советское хозяйственное право: право торгово-промышленное. М. Гос. Издат., 1928. – 332 с.

Диссертации и авторефераты:

54. Баттахова П.П. Право интеллектуальной собственности в предпринимательстве: проблемы теории и практики: дисс. ... канд. юрид. наук. Москва, 2016.

55. Бобровой Т.К. Защита интеллектуальных пра: дисс. Москва, 2013.

56. Богданой О.В. Защита интеллектуальных авторских прав гражданско-правовыми способами: дисс. ... канд. юрид. наук. Москва, 2016.

57. Зимина В.А. Правовая природа интеллектуальных прав по законодательству Российской Федерации: дисс. ... канд. юрид. наук. Москва, 2015.

58. Зыкова Е.В. Гражданско-правовая защита права интеллектуальной собственности: дисс. ... канд. юрид. наук. Москва, 2008.

59. Иванова А.А. Международно-правовая охрана смежных прав: дисс. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2016.

60. Лепиной Т.Г. Уголовно-правовая охрана интеллектуальной собственности: дисс. ... канд. юрид. наук. Курск, 2014.

61. Моруна М.Д. Гражданско-правовые способы защиты авторских и смежных прав: автореферат. Саратов, 2016.

62. Полозовой Д.В. Гражданско-правовые способы защиты интеллектуальных прав в Российской Федерации: дисс. ... канд. юрид. наук. Москва, 2017.

63. Трунцевского Ю.В. Защита авторского права и смежных прав в аудиовизуальной сфере: Уголовно-правовой и криминологический аспекты: дисс. ... канд. юрид. наук. Москва, 2003.

64. Федоксиной Н.И. Гражданско-правовые способы защиты авторских и смежных прав в Российской Федерации: дисс. ... канд. юрид. наук. Москва, 2008.

65. Цветкова И.В. Гражданско-правовая защита интеллектуальной собственности: дисс. ... канд. юрид. наук. Ульяновск, 2004.

Электронные ресурсы:

66. Официальный интернет-сайт компании «Patentus» <http://patentus.ru>.

67. Официальный интернет-сайт МАУ «Белгород-медиа» <http://www.belnovosti.ru>.

68. Официальный интернет-сайт Октябрьского районного суда города Белгорода <http://oktiabrsky.blg.sudrf.ru>.

69. Официальный интернет-сайт прокуратуры Воронежской области <http://prokuratura-vrn.ru>.