

НАГАНОВА Т.Е.

Варианты названия:

АЛЬБОМ ИЗОБРЕТАТЕЛЯ

Минск 2012

УДК 347.7 (075)

Настоящее пособие дает возможность наглядной иллюстрации разовых действий и процессов, имеющих место при создании и коммерческой реализации объектов творческой интеллектуальной деятельности в виде объектов интеллектуальной собственности (ОИС), объектов промышленной собственности (ОПС), нематериальных активов (НМА). Предназначено для индивидуальных изобретателей и изобретателей организаций всех форм собственности, а также для преподавателей курсов «Основы управления интеллектуальной собственностью», «Менеджмент инноваций». Написано на примере законодательства Республики Беларусь.

Рецензенты: Шамаль А.И., патентный поверенный РБ, рег. № 23; кафедра систем управления УО БГУИР.

© Т.Е.Наганова

Строительство рыночной экономики инновационного типа в Республике Беларусь основано на новом законодательстве, представленном целым рядом Кодексов: Гражданским, Административным, Административно-процессуальным, Уголовном, Уголовно-процессуальном, Таможенным, Трудовым, Налоговым, О браке и семье. В новом ГК РБ появилось (с 1999 г.) новое правовое понятие – **интеллектуальная собственность**. Как и более 10 лет назад вокруг этого понятия циркулирует большое количество мифов. РБ подписала почти все международные договора по юридической защите интеллектуальной собственности и де-юре еще 20 лет назад создала патентное пространство внутри государства, дело за тем, чтобы освоить де-факто практику правоприменения патентных законов и законов, охраняющих интеллектуальную собственность.

Кому и зачем в нашей стране нужны объекты интеллектуальной собственности (ОИС), объекты промышленной собственности (ОПС) и нематериальные активы (НМА)? Ответим кратко и в картинках.

Сложные экономические и юридические (правовые) явления хозяйственной жизни рассмотрим с использованием системного подхода.

Система – это комплекс взаимодействующих элементов. В системном подходе любое явление рассматривается как система, которая включает в себя подсистемы (как системы более низкого порядка или структурные элементы). При этом сама система входит составной частью в некую (некие) системы более высокого порядка – метасистему(ы). Это и есть так называемая структурная (предметная) ось системного подхода. Кроме этого каждый элемент системы (подсистемы) выполняет одну или несколько функций. Функциональная ось системного подхода - это еще один аспект в изучении исследуемого явления. Генетическая (временная) ось системного подхода – это третий аспект изучаемого явления.

Системный подход можно рассматривать схематично как пересечение трех осей анализа: предметного анализа, функционального анализа и исторического анализа.

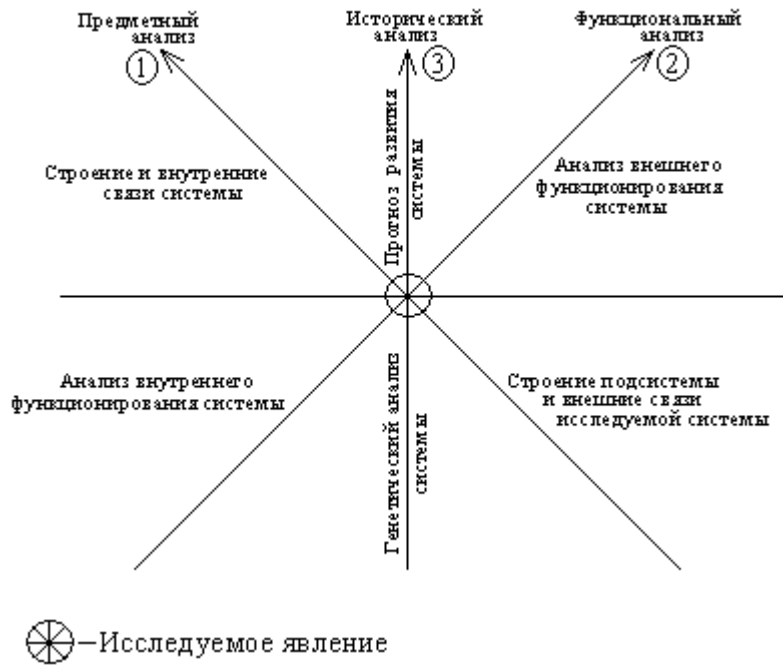


Рисунок 1. Оси системного подхода.

Системный подход (СП) можно применить к функционированию субъекта хозяйствования, расчета эффекта и эффективности от мероприятий НТП и НТИ (научно-технического прогресса и научно-технических инноваций).

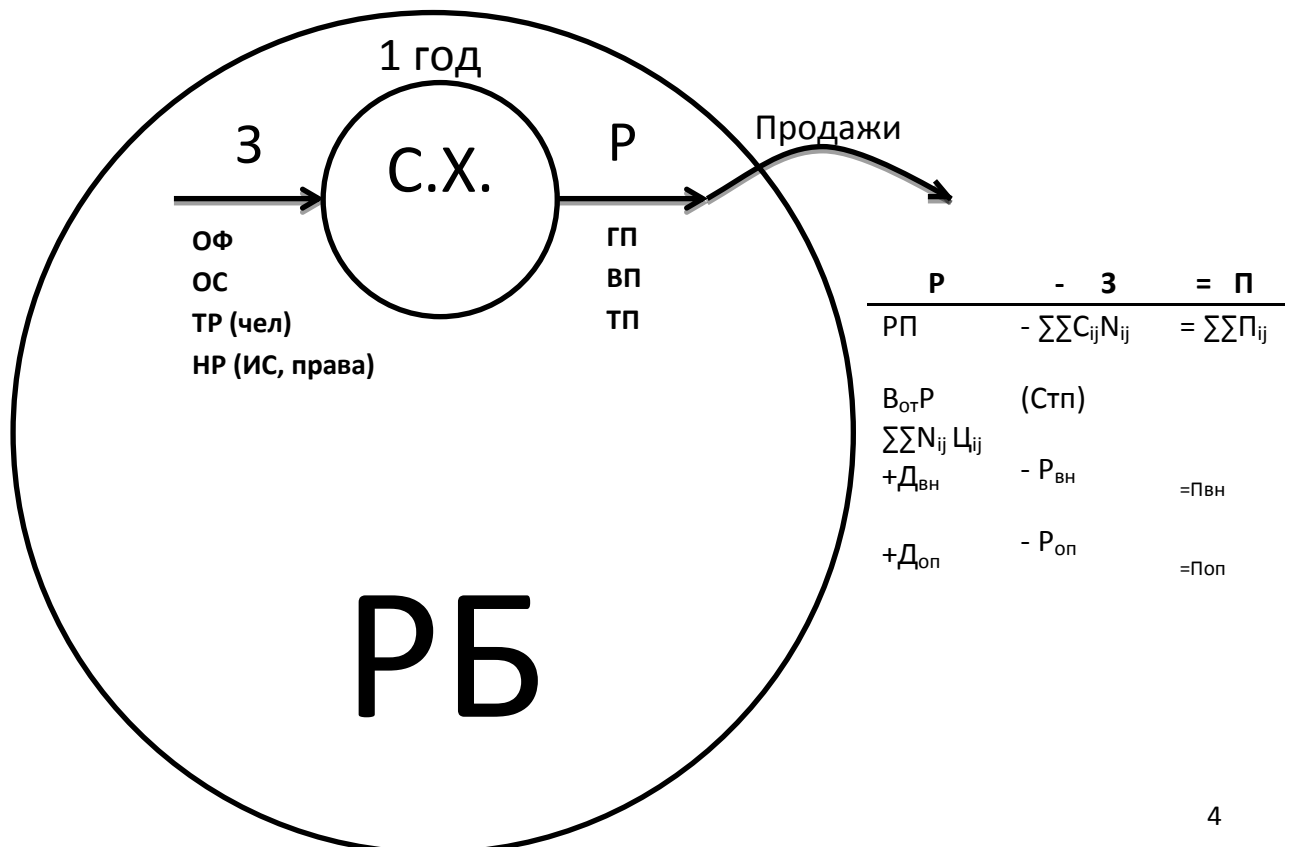


Рисунок 2. Системный подход применительно к деятельности субъекта хозяйствования.

Обозначения:

$R-Z$ – экономический эффект;

R/Z – экономическая эффективность;

Z – затраты;

R – результаты;

С.Х. – субъекты хозяйствования;

○ – правовая форма субъекта хозяйствования на территории РБ;

1 год – временной лаг;

ОФ – основные фонды;

ОС – оборотные средства;

ТР (Ч) – трудовые ресурсы (численность);

НР – нематериальные ресурсы (интеллектуальная собственность);

ГП – готовая продукция ;

ВП – валовая продукция ;

ТП – товарная продукция;

РП – реализованная продукция (то же, что и $ВотР$);

$В от Р$ – выручка от реализации;

i – номенклатура = $1, 2, \dots, n$;

j – ассортимент = $1, 2, \dots, m$;

$Д вн$ – доход внереализационный;

$Р вн$ – расход внереализационный;

П вн - прибыль внереализационная;

П- прибыль;

С – себестоимость;

Стп – себестоимость товарной продукции;

Д оп – доход операционный;

Р оп – расход операционный;

П оп – прибыль операционная;

Н – объем производства в натуральных показателях.

Реализация продукции, работ, услуг – это основной источник прибыли организации, также в организации должна быть прибыль от деятельности внереализационной и от прочей реализации (не основной реализации).

На данном рисунке ОИС – это НР (нематериальные ресурсы). Они могут создаваться в самой организации, могут приобретаться в виде прав на НР у других физических и юридических лиц.

Нематериальные ресурсы в виде ОИС, ОПС и НМА создаются авторами, работающими на предприятии (в этом случае возникают т.н. служебные произведения и служебные изобретения), или приобретаются на стороне в виде лицензий (разрешений) от собственника прав к их пользователю. Не путать с лицензиями (разрешениями) от государства!

С 1992 г. с принятием патентных законов в РБ у нас в государстве появилась собственность полностью приватизированная де-юре и частично де-факто. Государственные предприятия (это те, у которых уставный фонд создан за счет средств госбюджета) владеют исключительными правами на ОИС, ОПС, НМА. Исключительное владение предполагает реализацию функций владения, пользования, распоряжения применительно к конкретному субъекту хозяйствования.

Юридические действия по поводу созданий и коммерциализации служебных произведений (изобретений) рекомендуется производить в соответствии с внутрифирменным документом типа **Положения о служебных объектах ИС, ПС, НМА конкретного субъекта хозяйствования**, в котором прописаны все возможные правовые аспекты, связанные с жизненным циклом нематериальных объектов. Минимальные ставки авторских вознаграждений (выплачиваемых от предприятия к автору, а не от государства к автору, как это было в СССР) прописаны в Постановлениях Совета Министров Республики Беларусь по вопросам

стимулирования научно-технической и изобретательской деятельности, например в постановлении № 368 от 06.03.1998 (в ред. постановлений Совмина от 29.04.1999 №615, от 28.02.2002 № 288, от 15.07.2002 № 949, от 24.12.2003 № 1684, от 10.03.2010 №237).

При отсутствии реализации (продажи) результатов научно-технических разработок, у них отсутствует экономический эффект.

Дойти от идеи до прибыли не так-то просто. Переход от стадии «нулевой» промышленной готовности (НИР) к стадии промежуточной промышленной готовности (ОКР), которая характеризуется хотя бы одним полученным экземпляром работающего опытного образца, а от НИОКР – к промышленному (серийному) производству (полной промышленной готовности) требует значительных инвестиционных вложений. Графическое изображение этого процесса показано на рис. 3.

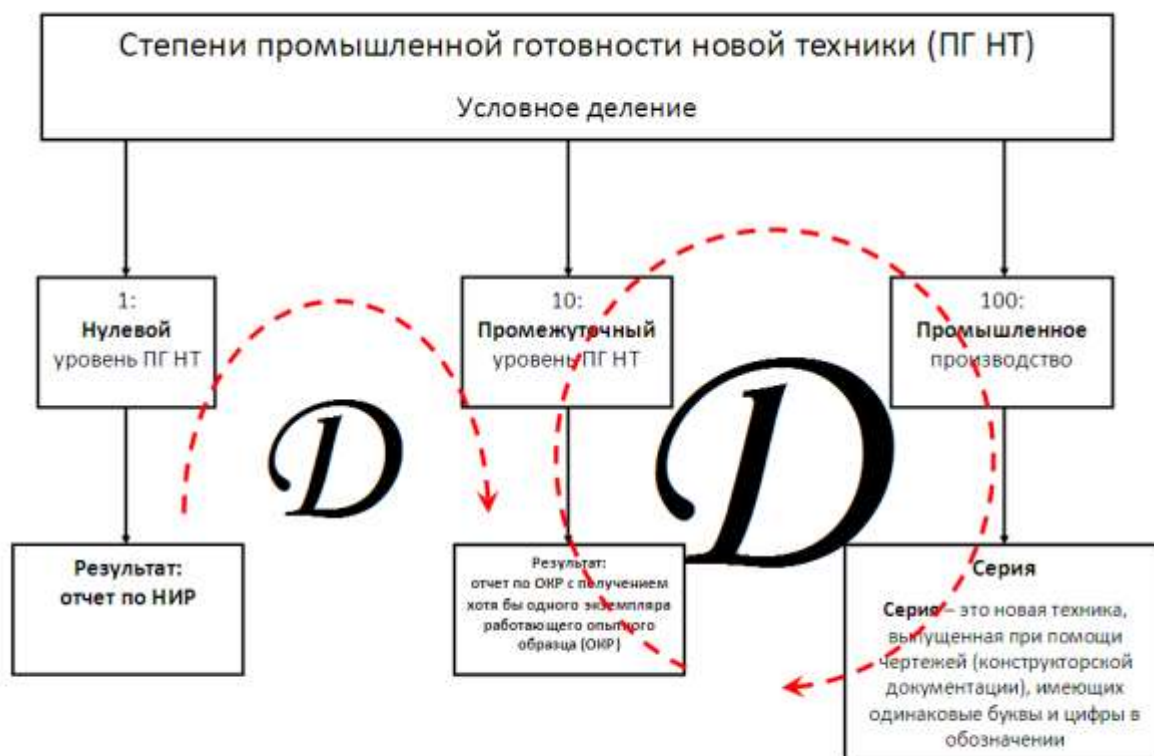


Рис.3 Степени промышленной готовности новой техники и новых технологий

Строительство 1-го завода с применением высоких (наукоемких) технологий обходится в эквиваленте от 2 млрд. USD. Таких денег нет в бюджете РБ именно на такие цели. Но

Республика Беларусь планирует «силиконовую долину» РБ именно с позиций эффективной работы нового ГК РБ и Законов РБ об охране ОИС, ОПС, НМА. Деньги для перехода от стадии НИР к ОКР для большинства инновационных проектов возможно найти в нашей стране. Закрепление результатов на права собственности в области научных разработок позволяют привлекать зарубежных инвесторов на цивилизованной платформе без утечки ценнейшей научной информации за пределы РБ. И создавать наукоемкие производства, с «белорусским» заделом в уставных фондах.

Цена патента на стадии НИР относится к цене патента на стадии ОКР и к цене патента на стадии серии как 1:10:100. Эти соотношения были установлены еще в советские времена. На стадии НИР патент «бумажный», его ценность определяется по затратам на получение охранных документов от государства. При этом очень велик риск не воплощения в опытно-конструкторский образец на стадии ОКР. Цена «бумажного» патента составляет копейки по мировым ценам, тогда как цена патента при доведении производства продукции до стадии ОКР уже значительна даже по мировым ценам. Идеи, отраженные в «бумажном» патенте, носят название «интеллектуального сырья», а вот те же идеи, составляющие сущность (формулу) изобретения на стадии ОКР – это т.н. «интеллектуальный полуфабрикат». У него, по сравнению с «интеллектуальным сырьем, ниже риск не воплощения в конкретный рыночный товар, поэтому и цена у него на порядок (а иногда и больше) выше.

На следующем рисунке 4 мы видим схему функционирования экономики и роль прав на интеллектуальную собственность при создании и производстве продукции.

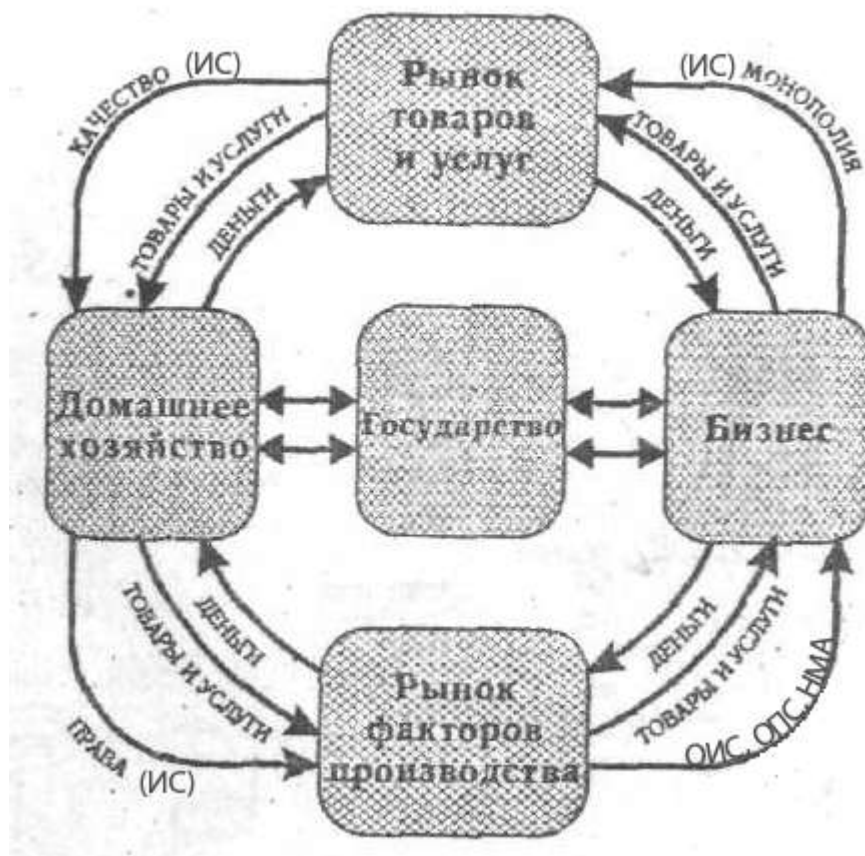


Рис.4. Роль интеллектуальной собственности в экономике государства

В рыночной экономике деньги и товары (услуги) имеют встречное движение. Права на ИС (ПС, НМА) сопровождают движение товаров (на схеме). При этом авторы инноваций и владельцы инноваций (а это не одно и то же) претендуют на часть денег от реализованных товаров и услуг. Права собственника на ИС, ПС, НМА обеспечивают ему монопольное положение на рынке, позволяют получать монопольную сверхприбыль на законных (легальных) основаниях в силу законного (легального) владения правами в условиях существования антимонопольного законодательства – атрибута рыночной экономики. Имущественные права на ОИС, ОПС, НМА обеспечивают правообладателю легальную (в рамках закона) монополию на рынке, но только в пределах определенного срока, например, 25 лет действия патента по законодательству РФ или только 17 лет – по законам США. И только при условии поддержания патента в силе при помощи платежей в Патентное ведомство своей страны (патент – территориальный документ).

На следующем рисунке 5 видно, как с изменением законодательства на территории Республики Беларусь одни правовые понятия были заменены на другие.

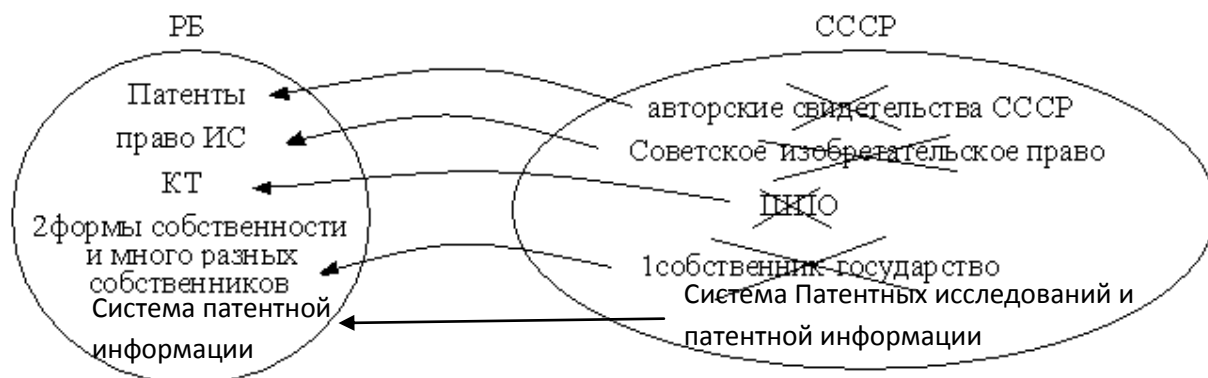


Рис.5. Изменения в системе юридической охраны объектов творческой интеллектуальной деятельности при переходе от административно-командной экономики к рыночной.

Обозначения: ШПО – школы передового опыта, КТ – коммерческая тайна.

В РБ воссоздана система патентной информации. Система патентных исследований не может быть воссоздана в рыночной экономике, так как патентные исследования – это инструмент конкурентной борьбы.

Авторские свидетельства (АС) СССР – это уже недействительные документы несуществующего государства (СССР). Все АС СССР должны были быть перерегистрированы на патенты в соответствии с Правилами перерегистрации объектов промышленной собственности в РБ (утверждены Председателем Государственного патентного ведомства РБ 19.03.1993 г.).

Формы собственности в РБ (ст.13 Конституция РБ):

1. Государственная
 - а) республиканская
 - б) коммунальная
2. Частная
 - а) единоличная
 - б) партнерство
 - в) корпоративная

Следующий рисунок 6 показывает отличия ОИС, ОПС и НМА (в соответствии со структурой Гражданского Кодекса РБ). Рисунок построен по принципу «матрешки».



Рис.6. Отличия ОИС, ОПС и НМА (в соответствии со структурой Гражданского Кодекса Республики Беларусь).

На рис.6 :

ОТИД – объекты творческой интеллектуальной деятельности;

ОИС – объекты интеллектуальной собственности;

ОПС – объекты промышленной собственности;

НМА – нематериальные активы;

ОНС – объекты нематериальной собственности, поскольку и ОИС, и ОПС, и

НМА имеют один общий главный признак – нематериальность, неосязаемость; в современном законодательстве РБ нематериальная собственность обозначается термином «имущественные права».

$\sqrt[1]{2}$ - ветви авторского права;

① - неимущественные права, которые нельзя отчуждать (продавать), это право автора (на имя, на репутацию и некоторые другие), охраняются бессрочно (в РБ); неимущественные права называются также правами авторства; личные неимущественные права принадлежат автору независимо от его имущественных прав и сохраняются за ним даже после уступки исключительных имущественных прав на использование произведения;

② - имущественные права, которые можно продавать, передавать, наследовать, они обозначаются значком © (копирайт) или Р в кружочке (право на воспроизведение) с обязательным указанием Ф.И.О. собственника имущественных прав. Собственником имущественных прав может быть и юридическое лицо. Колонны в НАН РБ или корпуса БГУ или БГУИР не изобретают, изобретают люди, там работающие. К сожалению, в РБ имеется целый ряд учебных заведений, не имеющих Положения о служебных произведениях, соответственно, не выплачивающих своим авторам авторских вознаграждений, что (к слову) не исключает других способов поощрения за инновации.

Имущественные права действуют в течение всей жизни автора и 50 лет после его смерти (Ст. 22 ГК РБ; Чигир, с.212).

Копирайт означает право копирования.

Права на землю и на природные ресурсы по законодательству РБ являются НМА, но не являются ОТИД.

Интеллектуальная собственность – это исключительные права на произведения науки, литературы и искусства. «Исключительное право является правом имущественным. Сущность исключительного права заключается в предоставлении первоначальному обладателю прав на невещественный объект монополии на использование этого объекта. Такая монополия предоставляется только законом и на ограниченный срок. Исключительное право играет в отношении невещественных объектов ту же роль, что и право собственности в отношении вещей, но с применением совершенно иных правовых средств закрепления и защиты прав. Совокупность личных имущественных и неимущественных прав обозначается термином «интеллектуальная собственность» (Чигир, сс. 168-169). К ОИС ст. 980 ГК РБ относит права на:

1. РИД результаты интеллектуальной деятельности); произведения науки, литературы и искусства; исполнения, фонограммы и передачи организаций вещания; изобретения, полезные модели, промышленные образцы; селекционные достижения; топологии интегральных микросхем; нераскрытую информацию, в том числе секреты производства (ноу-хау);

2. средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ и услуг в виде фирменных наименований, товарных знаков и знаков обслуживания, географических указаний;
3. другие РИД и средства индивидуализации (список не закрыт в ГК РБ).
Промышленная собственность **часто обозначает** объекты материального мира, используемые в производственном процессе не только в промышленности, но и в торговле, сельском хозяйстве; часто к промышленной собственности относят движимое и недвижимое имущество. **ЭТО НЕВЕРНО!**

Промышленная собственность – это интеллектуальный капитал хозяйственной деятельности. Промышленная собственность – это аутентичный перевод английского термина «Industrial Property». Индастриэл – это не только производственный, но и хозяйственный. Проперти – это не только собственность, но и возможности. «К ОПС относят только исключительные права на нематериальные блага, которые являются результатом интеллектуальной творческой деятельности людей. Эти блага используются не только в промышленности, но и в других сферах деятельности людей. Они воплощаются в конструкциях, новых веществах, способах производственной деятельности и иных объектах материального мира». (Чигир, т.3, с.276). Ст. 996 ГК РБ под предметом регулирования права промышленной собственности подразумевает отношения (и их регулирование), возникающие в связи с созданием и использованием изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, селекционных достижений и с охраной нераскрытой информации (ноу-хау), средств индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ, услуг, географических указаний и топологий интегральных микросхем.

По законодательству РБ ПС ВТ (программные средства вычислительной техники) являются ОИС и юридически охраняются только нормами авторского права (как литературные произведения). С 2004 производится в РБ официальная регистрация ПС ВТ, которая проводится не только в АН РБ (с 2004 г.; бесплатно), но и в НЦИСе и ТПП РБ (с 2008 г.; за плату). АН РБ – Академия наук РБ, НЦИС РБ – Национальный Центр интеллектуальной собственности РБ, ТПП РБ – Торгово-промышленная Палата РБ.

Объекты промышленной собственности (ОПС) в Республике Беларусь являются **исключительной собственностью**, даже если они принадлежат госпредприятию или государственному учреждению. Исключительная собственность означает, что право владения пользования и распоряжения этим объектом принадлежит исключительно только конкретному юридическому или физическому лицу (лицам), указанному в правоустанавливающем документе (исключает всех остальных лиц, кроме собственника).

В нашей республике реально нет государственного органа, который мог бы осуществить полномочия собственника на ОПС. В законе РБ «О собственности в РБ» таким органом назван Совет Министров для республиканской собственности и Местные Советы для коммунальной собственности, но в тоже время в структуре этих органов не предусмотрены конкретные соответствующие подразделения, уполномоченные осуществлять право собственности на ОИС и ОПС.

В то же время на ОИС и ОПС распространяется исключительное право собственности, гарантируемое государством. **Таким образом, все полномочия собственника, вся ответственность за действия с ОПС возложены на реального собственника: – патентовладельца, вне зависимости от того, за счет государственных или частных средств создан Уставный фонд организации.**

Нематериальные активы – это бухгалтерский термин, обозначает ОИС и ОПС выявленные, идентифицированные, **оцененные** и учтенные в бухгалтерских балансах организаций в соответствии с требованиями законодательства РБ. Нематериальность – главное свойство как ОИС, так и ОПС. Совокупность объектов интеллектуальной собственности и объектов промышленной собственности можно обозначить как объекты нематериальной собственности (ОНС). Это как раз тот случай, когда терминология имеет значение. В современном законодательстве РБ нематериальная собственность обозначается термином «имущественные права».

Права имущественные и неимущественные, исключительные и неисклчючительные – в этих определениях, пожалуй, и состоит одна их особенностей прав на нематериальные объекты. Имущественные и неимущественные права – они реализуют права собственников (лиц, указанных в правоустанавливающих документах) на действия с этими объектами. Исклчючительные и неисклчючительные права реализуются при оформлении лицензионных договоров: возможно, например, продать простую неисклчючительную лицензию, при которой правообладатель остается собственником имущественных прав и при этом за вознаграждение передает покупателю право использования нематериального объекта. Также возможно осуществить полную уступку прав от продавца лицензии (лицензиара) к покупателю лицензии (лицензиату).

Таблица 1. Отличия нематериальных объектов от материальных

№№	Нематериальные объекты	Материальные объекты
----	------------------------	----------------------

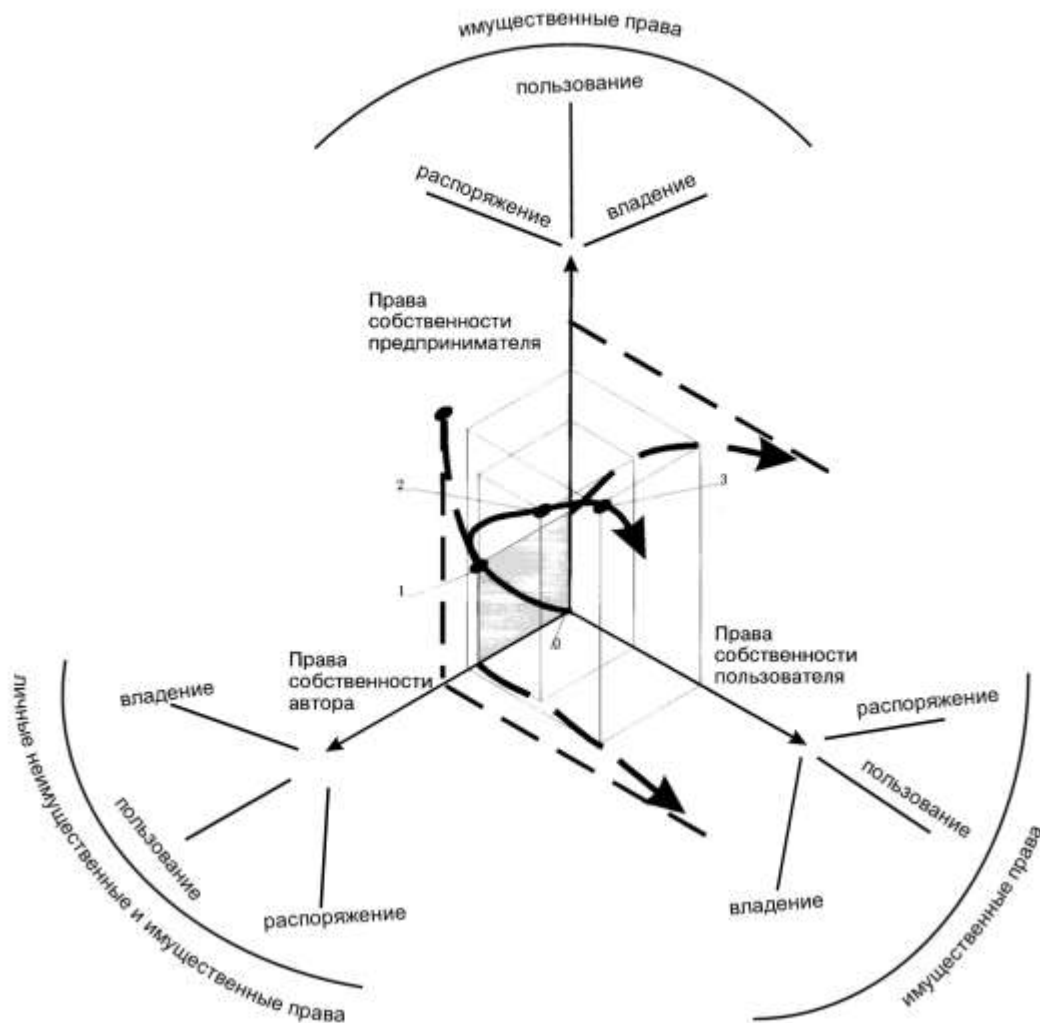
1	Физически не изнашиваются и не дают доходов	Подвержены физическому износу
2	Всегда связаны с людьми как носителями знаний и умений	Существуют сами по себе
3	Могут мгновенно изменять свою стоимость	Не повышаются в цене, кроме антиквариата
4	Один и тот же нематериальный объект может на законных основаниях эксплуатироваться в разных местах	Может одновременно использоваться только в одном месте
5	Нематериальный объект требует исключительного (частного) права по своей природе	Может иметь любую форму собственности
6	Уникальность каждого ОПС, что чрезвычайно важно с точки зрения оценки – оценка каждого объекта самостоятельная исследовательская задача	Могут быть единичного, серийного и массового производства
7	Стоимость каждого ОПС, как правило, совершенно не связана с затратами на его создание и многократно их превышает	Стоимость сравнима с затратами на его изготовление

Системный подход характерен и для процесса организации законодателем правовых норм по защите ОИС, ОПС и НМА. Ограничения имущественных прав, как авторских, так и смежных, существуют в законодательстве всех стран и представляют собой сложную и важную проблему как для правообладателей, так и для общества в целом.

Математическая модель Лотки описывает баланс интересов правообладателей и общества в целом. Численные методы решения этой проблемы на примере колебательной химической системы привели к обоснованию ряда выводов применительно к биологическим системам, политическим и экономическим. Речь идет о задаче «хищники-жертвы» (задача о лисах и зайцах). Колебания популяций лис и зайцев взаимно связаны и влияют друг на друга. Если ограничения прав авторов очень жесткие, то есть их произведения могут свободно использоваться, то авторы менее заинтересованы в результатах своего творческого труда как в личностном плане (почет, уважение, слава, признание), так и в материальном плане (гонорары, премии, награды). В результате многие авторы отказываются от своего тяжелого, а иногда и каторжного труда, который общество недостаточно оценивает. Если общество оказывает материальную и моральную поддержку авторам, устанавливает рациональный баланс интересов авторов и общества, то обеспечивается управляемая ситуация в области охраны прав интеллектуальной собственности, что необходимо для экономической безопасности любого государства.

Наследующем рисунке 7 видны отношения, которые складываются между автором, патентовладельцем и третьими лицами по поводу ОИС, ОПС, НМА.

Тренд жизненного цикла изобретения в осях собственности



Объект промышленной собственности, так же как и другие объекты, создаваемые человеком, имеет свой жизненный цикл. Правоотношения по поводу ОПС могут изменяться в течение его жизненного цикла. Рассмотрим жизненный цикл изобретения. Он может быть изображен в виде тренда времени от рождения идеи до ее устаревания и утилизации. Причем тренд этот может быть представлен в пространственной системе координат или в трёх плоскостях осей координат. Оси отражают: права собственности автора (как собственника труда), права собственности предпринимателя (как собственника капитала) и права собственности третьих лиц (пользователей). Третьи лица выступают в виде собственников объекта, запущенного в

хозяйственный оборот и имеющего потребительскую стоимость. Другими словами: особенностью объектов промышленной собственности, отличающей их от других объектов хозяйственных отношений, является то, что право собственности на них существует в трех координатах: право собственности автора, право собственности хозяйствующего лица, получившего этот объект в собственность, и право собственности пользователей – третьих лиц, приобретающих в собственность все или часть прав на нематериальный объект процессе хозяйственных правоотношений с основным (или первоначальным) владельцем. (В других хозяйственных правоотношениях есть только продавец и покупатель, право собственности на объект переходит, перераспределяется, только между двумя лицами – сторонами хозяйственных отношений).

Значения координат точки тренда по этим осям отображают выгоду собственника.

Для изобретения, например, точка 0 является началом координат. Это возникновение произведения автора, которое содержит информацию о новом техническом решении, а затем тренд движется в заштрихованной плоскости, которую можно назвать плоскостью внутренних правоотношений, характерной для «служебных» произведений. Точка 1 – это подача заявки на патентование, когда изобретение становится известным неопределенному кругу лиц и как информационный объект вводится в хозяйственный оборот. Собственник изобретения предлагает его к продаже в виде прав на использование информации, содержащейся в заявке на патент. Точка 2 отображает сделку, когда уступается только право на использование запатентованного изобретения, а точка 3 – ввод в хозяйственный оборот продукции по изобретению, когда предлагается уже продукция, полученная с использованием запатентованной информации. Изменение координат тренда по осям отображают вклад в это изобретение ресурсов участников правоотношений. При этом следует отметить, что изобретение даст реальный экономический эффект, принесет собственнику прибыль только тогда, когда тренд выйдет в пространство между правом собственности предпринимателя и правом собственности третьих лиц. Именно тогда за права на изобретение будут платить деньги потребители продукции, которая включает изобретение.

Представляет интерес создание математического описания тренда, которое может помочь решить задачу определения цен при торговле объектами промышленной собственности.

Что же движет изобретения по тренду его жизненного цикла? Это затраты владельцев прав и возможная выгода (постоянное соотношение затрат и возможных результатов). Именно они продвигают изобретение по тренду его (изобретения) жизненного цикла. Если автор вкладывает в объект интеллект, то предприниматель – капитал и другие имеющиеся в его распоряжении ресурсы, а пользователь вкладывает деньги.

Вдоль тренда после появления изобретения разворачиваются нормы права, причем правовое пространство собственности размещено в первом квадранте осей координат (между осью права автора собственности и осью права собственности предпринимателя). Остальное пространство – это пространство санкций.

Именно такой тренд жизненного цикла является отличительной особенностью объектов промышленной собственности, такой тренд отличает ОПС от других объектов хозяйственных отношений, в таком тренде три координаты: право собственности автора, право собственности хозяйствующего лица и право собственности пользователя. Хозяйствующее лицо, как правило, получает ОПС в собственность от автора, а право собственности пользователей (третьих лиц) возникает тогда, когда они (третьи лица) приобрели право на ОПС в процессе правоотношений с основным (предпринимателем) или первоначальным (автором) владельцем ОПС. В других хозяйственных отношениях право собственности на объект переходит (перераспределяется) только между двумя лицами (эти лица являются двумя сторонами хозяйственной деятельности).

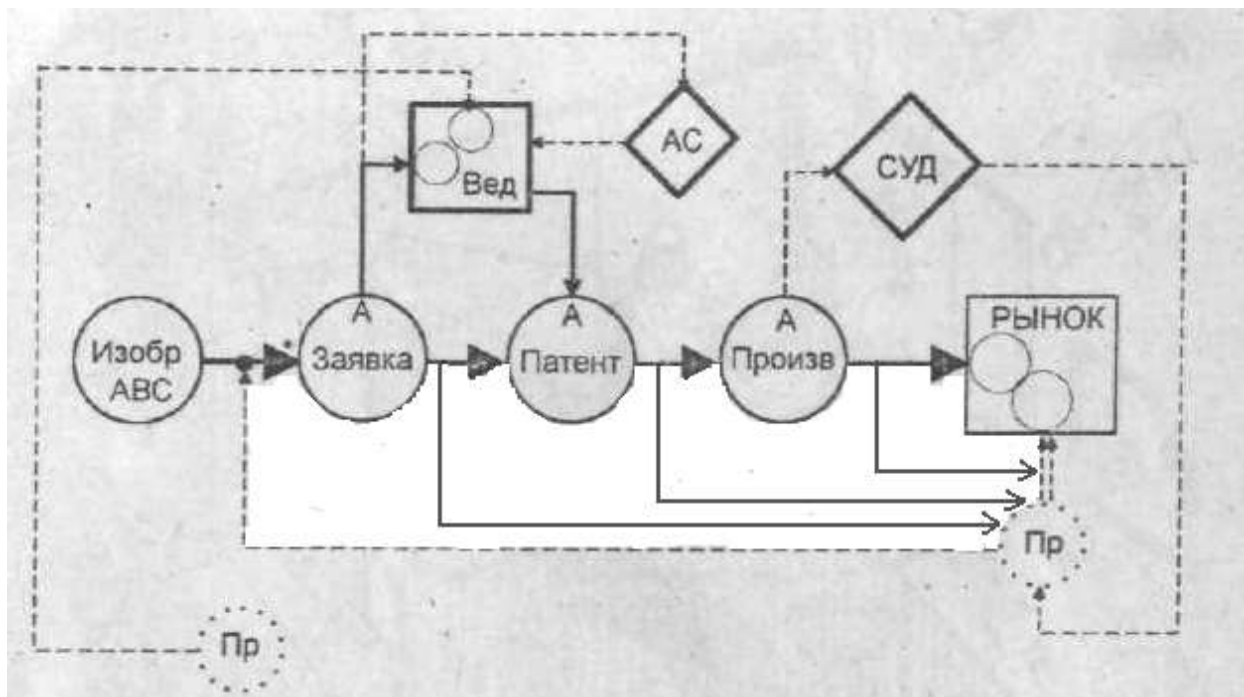
Специфичность объектов ПС заключается в следующем:

- ОПС нематериальны, они представляют собой право, отраженное в документах;

- это особо ценные объекты, так как они являются результатами интеллектуальной деятельности и творческой деятельности человека;

- их (ОПС) нельзя подменять самими материальными объектами (патент на производство телевизора по южно-корейской технологии не есть сам телевизор Южной Кореи).

Жизненный цикл изобретения может быть представлен и другой схемой на рис.8:



Вед. – это патентное ведомство РБ (НЦИС);

АС – Апелляционный совет НЦИСа;

СУД – это коллегия по патентным делам Верховного Суда РБ.

Торговать изобретением можно на любой стадии его (изобретения) жизненного цикла, даже на стадии заявки. На стадии заявки наступает т.н. временная охрана изобретения. Пр. – это обозначение ПРОФЕССИОНАЛА-патентного поверенного. Против недобросовестного конкурента, «пиратов», промышленных шпионов всегда действуют ЗАКОН и ПРОФЕССИОНАЛ. Только опираясь на них можно хозяйствовать эффективно, успешно. Коллегия по патентным делам Верховного Суда Республики Беларусь с 2003 года рассматривает все дела в области нарушения авторских и патентных прав. Однако для обращения в ВС РБ требуется заплатить достаточно высокую пошлину, часто неподъемную для рядовых изобретателей и авторов. Поэтому нарушения в области неправомерного заимствования информации, де-юре охраняемой нормами авторского права, так велики. И именно поэтому возможно обращение к профессионалам – патентным поверенным для досудебного разбирательства, а также к специалистам Апелляционного совета Национального Центра интеллектуальной собственности. Кстати, наши ближайшие соседи, например Россия или

Украина оставили вопросы нарушения авторских и патентных прав в компетенции обычных судов в рамках гражданских споров.

Торговать ОИС, ОПС и НМА можно только путем т.н. лицензионной торговли, то есть путем заключения специальных договоров (разрешений) между собственником прав (продавцом, лицензиаром) и покупателем прав (лицензиатом);

АВС – это несколько изобретателей (АВС); при наличии нескольких патентовладельцев (заявителей), а это возможно по законодательству РБ, договор от имени только одного из них не будет зарегистрирован. Это тот самый случай «братской могилы», когда совместное владение правами затрудняет и даже делает невозможным введение ОИС в хозяйственный оборот. Такое явление имело место в Советском изобретательском праве как правовой системе: заявки на изобретения подавались от коллектива авторов. При патентном праве на изобретения настоятельно рекомендуется принимать решение о подаче заявки в патентный орган только от одного лица (юридического или физического). При коммерческой реализации, особенно с зарубежными контрагентами, требуется мобильность, поэтому любая процедурная задержка во времени может привести к потере возможности заключить сделку.

Лицензия – это не просто товар, а товар специфический. Цена лицензии в условиях современного мирового хозяйства является обобщающим показателем полезности технологии или технологических знаний, предоставляемых лицензиату в соответствии с лицензией.

В Республике Беларусь передача прав на ОПС (объект промышленной собственности) должна быть зафиксирована (зарегистрирована) в Белгоспатенте (Национальном центре интеллектуальной собственности) в соответствии с Постановлением СМ РБ № 437 от 06.07.93.

В основе рыночной цены лицензии лежит сумма дополнительного дохода (прибыли), который может быть получен лицензиатом (лицом, покупающим лицензию) и передан лицензиару (лицу, продающему лицензию) за время использования лицензии.

Рыночная цена лицензии обычно составляет только часть дополнительной прибыли, получаемой покупателем лицензии. Прибыль лицензиата подразумевает дополнительную прибыль, т.е. такую прибыль, которая является разностью между прибылью от реализации продукции, полученной с использованием лицензии, и прибылью от реализации такой продукции без использования лицензии (при продолжении производства

старым методом). Разделение дополнительной прибыли между лицензиаром и лицензиатом зависит от многочисленных факторов и определяется условиями конкуренции на рынке, соотношением спроса и предложения. Лицензиат отдает лицензиару не всю дополнительную прибыль (дополнительную выгоду), а только ее часть. Эта часть, т.н. роялти, отражает установившееся в мире распределение выгоды между лицензиаром и лицензиатом и колеблется от 1-2 до 5-15% лицензиару и соответственно от 98-99 до 85-95% лицензиату. Таким образом, даже 1% от будущей дополнительной прибыли лицензиата толкает собственника лицензии на продажу лицензии.

Как правило, цена лицензии возмещается продавцу не сразу, а по мере получения лицензиатом (покупателем) дополнительного дохода от ее использования. В самом общем виде платеж за лицензию (от лицензиата к лицензиару) может выступать в трех видах: как паушальный платеж (единовременный, фиксированный); как платеж в счет роялти (долями) по мере изготовления продукции по лицензии; как комбинированный платеж, который представляет собой сочетание двух первых способов платежа за лицензию.

Таким образом, если цена лицензии складывается из периодических (ежегодных и даже ежемесячных) отчислений от дохода покупателя в период действия соглашения, то в международной практике эти отчисления называются роялти. Период, в течение которого покупатель выплачивает продавцу лицензии роялти, обычно меньше периода, в течение которого использование лицензии приносит фактическую прибыль. Лицензии также могут оплачиваться посредством паушального платежа – единовременного платежа до получения дополнительной прибыли от использования лицензии. Паушальная сумма – это капитализация роялти, их досрочная единовременная выплата, приведенная путем дисконтирования в сопоставимый вид на момент подписания лицензионного соглашения. Паушальный платеж – это также залог от лицензиата для лицензиара, гарантия эффективного использования продукции по лицензии.

Само подписание лицензионного соглашения немислимо без предварительных расчетов цены за лицензию, такой расчет также необходим для патентообладателя с целью выявления вознаграждения автору (в случае служебного изобретения)..

Итак, лицензии бывают: открытые, простые (неисключительные), исключительные, полные, принудительные, др. Они отличаются друг от друга объемом передаваемых прав, степенью защиты и, следовательно, ценой.

Все лицензионные договоры только тогда имеют юридическую силу, когда они зарегистрированы в Государственном патентном комитете Республике Беларусь.

Допустим, вы – работник по найму - придумали технологию или конструкцию. Если вы являетесь автором изобретения, то перед вами два пути подтверждения того, что данное изобретение является вашим: первый – приобретение патента на свое имя, а это стоит денег; другой путь – патент выкупается (т.е. изобретение регистрируется) лицом, располагающим средствами и планирующим выпускать продукцию по изобретению. Автором изобретения вы остаетесь при любых условиях, но во втором случае вы находите спонсора для того, чтобы оформить права на изобретение (разумеется, на условиях договора). Таким спонсором может быть и частное лицо, и предприятие любой формы собственности, в том числе и то, на котором вы работаете (это и есть служебное изобретение). Современное законодательство РБ требует наличия т.н. служебного задания для возникновения правоотношений по созданию служебного изобретения или произведения (в РБ программные средства вычислительной техники – ПС ВТ- охраняются как литературные произведения, исключительно по форме выражения без охраны внутреннего содержания – например, алгоритма, операционной системы).

Интересы и выгоды авторов изобретений всегда сумеют защитить специалисты в области охраны интеллектуальной собственности — это так называемые патентные поверенные. Они консультанты по вопросам охраны ИС и ПС и оказывают услуги на платной основе. Существует Декрет Президента РБ о воссоздании патентных служб в организациях РБ. Патентоведы таких служб являются консультантами в области создания и продвижения на рынок ОИС, ОПС и НМА. По законодательству РБ авторы без услуг патентных поверенных могут составлять формулы заявок на изобретение и подавать документы в Патентное ведомство самостоятельно. Однако такая позиция осложняется нарушением баланса между коммерческой тайной и раскрытием сущности изобретения в формуле: возможно получение патента, который не способен защитить изобретение от

нарушителей прав. **Бесплатные консультации авторам- изобретателям предоставляет РНТБ – Республиканская научно-техническая библиотека, расположенная по адресу:**

г. Минск, проспект Победителей, 9 (с 15.00 до 18.00 в понедельник и в среду, 5 этаж).

Как составить формулу изобретения?

Ответ найдем в приложении 1 или на сайте:

<http://naganovate.ucoz.ru>

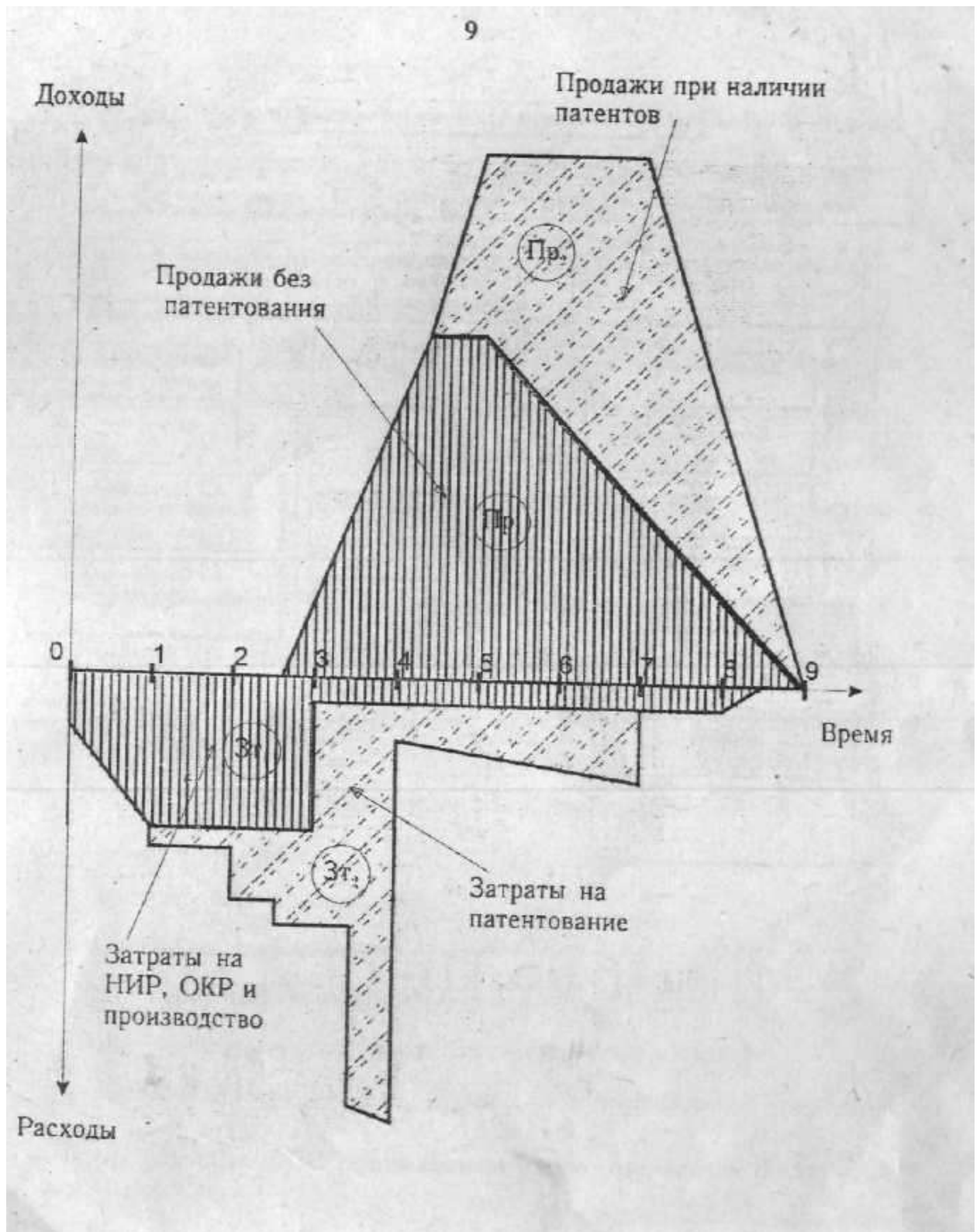
Как рассчитать рыночную цену лицензии?

Ответ найдем в приложении 2 или на сайте:

<http://naganovate.ucoz.ru>

Коммерциализация изобретений и других инноваций всегда связана с повышенным риском, риском невозвращения затраченных инвестиций.

Именно этот процесс изображен на следующем рисунке 8.



Под венчурным бизнес-планированием понимают деятельность, направленную на осуществление «рисковых» проектов с целью получения прибыли, предпринимательского и учредительского доходов.

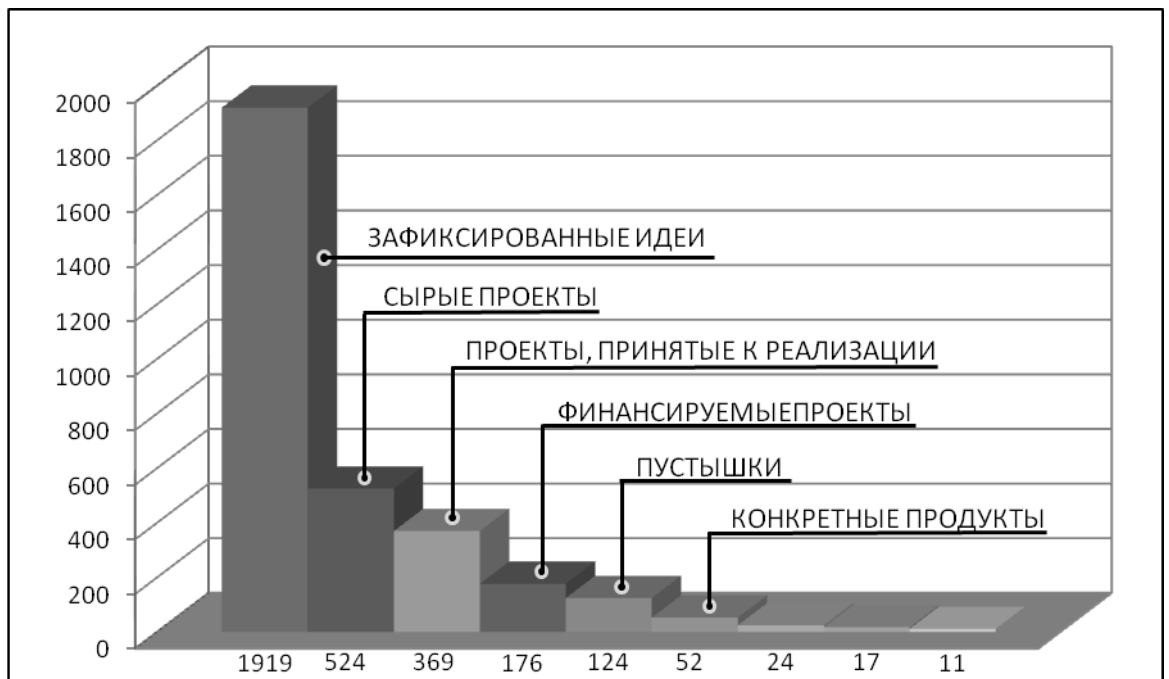
На начальном этапе своего существования рисковая (венчурная) компания – это обычно малая наукоемкая фирма, которая постепенно

преобразуется в открытое или закрытое акционерное общество (АО). По правовой форме (по форме собственности) в венчурном бизнесе функционируют все виды предприятий, разрешенные гражданским законодательством, а именно: от единоличного владения к партнерству, а от него – к корпорации. АО – типичный представитель корпоративной формы собственности.

Для развитие венчурного предпринимательства в РБ предполагается создание конкурентной среды как следствия приватизации и разгосударствления, демонополизации госсобственности, формирования общественных фондов и государственных структур поддержки венчурного бизнеса за счет привлечения бюджетных, индивидуальных и коллективных финансовых средств, формирования системы обеспечения венчуров госзаказами, лицензиями, соглашениями на закупку продукции; создание в государстве идеологической атмосферы благоприятствования венчурному предпринимательству, повышение социально-экономического статуса лиц, которые занимаются интеллектуальной деятельностью и предпринимательством, внедрение эффективного механизма правовой защиты субъектов интеллектуальной собственности. Субъектами (собственниками) объектов интеллектуальной собственности, (ОИС), объектов промышленной собственности (ОПС) и нематериальных активов (НМА) по законодательству РБ могут быть как юридические лица, так и физические. Под НМА обычно подразумевают ОИС и ОПС, учтенные в бухгалтерском балансе юридического лица или индивидуального предпринимателя.

Для собственников ОИС, ОПС, НМА бизнес-план на каждый отдельный объект гражданских прав (речь идет, прежде всего, на права на изобретение, полезную модель, промышленный образец, ноу-хау (способ производства), товарный знак, знак обслуживания, исключительную и неисключительную лицензию, программные продукты и базы данных, коммерческую тайну) – это как моряку карта и компас. Обычно любой бизнес-план включает раздел «Риски и страхование». В венчурном бизнес-планировании этому разделу придается особое звучание. При этом бизнес-план составляется как на рисковый наукоемкий проект, так и на создаваемый инновационный продукт творческой интеллектуальной деятельности в виде прав на НИР, ОКР и ОИС, ОПС.

Известны цифры из мировой практики (рис.9), что из 1919 идей только к 11 приходит коммерческий успех, а это 0,5% «выживших» и принесших прибыль. Этот факт нашел отражение в Рис.9 «Выход «годных» в процессе «от идеи до прибыли».



1919 – зафиксированные идеи

524 – сырые проекты

369 – проекты, принятые к реализации

176-финансируемые проекты

124 – «пустышки»

52 – конкретные продукты

24 – продукты, ведущие к убыткам

17 – продукты, обеспечивающие только покрытие расходов

11 – успешные проекты

Процент воплощенных технических идей повышается в технопарках. Только 20% инновационных фирм терпят крах в технопарках, «на свободе» – 80, это тоже мировая статистика. Технопарки – это готовые площадки и помещения с необходимым оборудованием и возможной консультационной помощью для инновационной деятельности. Назначение технопарков в том, чтобы от технической идеи довести процесс создания новой техники (НТ) до такого состояния, чтобы он был способен к конкурентной борьбе. Такие парки оказывают помощь на этапе создания нового предприятия, его

регистрации, в поиске источников финансирования, в деле страхования рисков, помощь в поиске партнеров, в т.ч. зарубежных. К технопаркам в РБ можно отнести центры поддержки малого предпринимательства, бизнес-инкубаторы, технологические парки. На 2011 год в РБ функционируют 11 организаций, относящихся по уставной деятельности к технопаркам, трем из которых Государственный комитет по науке и технологиям присвоил статус официального технопарка:

1. ЗАО «Технологический парк Могилев» (присвоен официальный статус технопарка);
2. Инновационное республиканское унитарное предприятие «Научно-технологический парк Белорусского национального технического университета «Метолит» (присвоен официальный статус технопарка);
3. СООО «Арвит-Авто» (присвоен официальный статус технопарка);
4. Фонд «Научно-технологический парк Белорусского государственного университета»;
5. Инновационная ассоциация «Академтехнопарк» Национальной академии наук Беларуси;
6. Научно-технологическая ассоциация «Национальный инфопарк»;
7. Технологический парк на базе ООО «Брестский инновационный бизнес-центр»;
8. Технологический парк при Полоцком государственном университете;
9. Технологический парк при Гродненском государственном университете им. Я. Купалы;
10. Технологический парк в рамках свободной экономической зоны «Гомель-Ратон»;
11. Парк высоких технологий (ПВТ). Создан по Декрету Президента №12 от 22 сентября 2005 г. В качестве его резидентов зарегистрированы 47 юридических лиц и 2 ИП. ПВТ занимается разработкой и внедрением информационно-коммуникационных технологий; разработкой программного обеспечения промышленных и иных организаций; экспортом технологий и программного обеспечения.

Чем же мы рискуем, если вообще не будем патентовать свои творческие достижения и находки?

Например, на Минской фабрике художественных изделий разработали образцы сувениров, освоили их производство, обучили людей. Очень быстро находится предприниматель, который предлагает уже обученным людям чуть большую зарплату (в РБ принят Закон от 2002 «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», в котором гл. 4 посвящена вопросам предотвращения недобросовестной конкуренции, приняты, но «буксуют» и некоторые подзаконные акты, например,

Положение о КТ 1992 г.) и начинает выпускать кем-то уже придуманную и освоенную продукцию и извлекать сверхприбыль.

Защита – это патентование промышленного образца на самой фабрике, чтобы были основания для привлечения к суду нарушителей чужих прав. При этом возможно на самой фабрике организовать службу безопасности для предотвращения утечки коммерческой тайны. Кстати и патент (возможный), если его додумается взять ИП, может быть аннулирован, если будет доказано (в суде) ее (ИП) непатентоспособность.

Риск – это вероятность понести ущерб или убытки вследствие занятия каким-либо делом. Руководителю венчурной фирмы в условиях рынка приходится рисковать многим, ведь нет никакой уверенности, что новый продукт или услуга будут востребованы. Наличие фактора риска является сильным стимулом экономии ресурсов и средств. «Мелочей» при этом не бывает. Пример: белорусские изобретатели разработали сельхозтехнику, использование которой позволяет в 2 раза увеличить сохранность урожая. Изготовили опытный образец, провели испытания, получили ожидаемый результат, а также отзывы независимой экспертизы. Разработкой заинтересовались немцы, так как была подана патентная заявка в патентный орган, что само по себе предоставляет т.н. временную юридическую защиту, позволяет продавать изобретение. Продажа изобретений осуществляется путем т.н. лицензионной (разрешительной) торговли от собственника изобретения (лицензиара, продавца) к покупателю (лицензиату). Лицензии бывают различные по форме лицензионного соглашения (по объему передаваемых прав), но по сути делятся на 2 большие группы: полная уступка прав и простая неисключительная лицензия, которую собственник может продавать многократно различным покупателям. Это детали сделки, а суть примера в другом: на демонстрации опытного образца техника была продемонстрирована в грязном и неухоженном виде, что сорвало заключение лицензионного соглашения, а ведь немецкая сторона была готова выложить значительную сумму за выгодный контракт.

Вот вам и «мелочи»! С заявлением: «Вы нас обманываете!» немецкая сторона покинула переговоры. В их мозгах не укладывалось что ТАК можно относиться к кормилице, повышающей доход в 2 раза.

За рубежом существует целая система страхования рисков. Элементами этой системы являются **фьючерсы** и **хеджирование**. Фьючерс – сделка на бирже по фиксированной цене с исполнением через определенный промежуток времени. Спекулянты скупают фьючерсы и в случае рыночного роста цен продают их потребителям, получая всю или часть разницы. Фьючерсная сделка позволяет уменьшить риск, связанный с резкими и значительными колебаниями цен, удешевить кредит, так как почти во всех случаях обязательства по фьючерсной сделке выполняются путем уплаты или получения разницы в цене, а не путем поставки реального товара. Фьючерсные сделки

используются при продаже сельскохозяйственной продукции, валюты, акций, ОИС

(в любом ОИС, ОПС, НМА существует т.н. финансовая составляющая, поскольку патент, свидетельство на товарный знак – они, в известной мере, являются ценными бумагами). При осуществлении фьючерсной сделки продавцы заинтересованы в снижении цены (курса), а покупатели – в повышении. В простых фьючерсных сделках оговаривается выполнение обязательств в определенный срок по фиксированным на момент заключения курсам или ценам, в премиальных ф.с. предусматривается премия за получения права на отказ от сделки или пересмотр ее первоначальных условий. Хеджирование – это ограждение от потерь, страхование прогнозируемого уровня доходов через предварительный договор между поставщиком и потребителем. Хеджирование предполагает сведение до минимума потерь от складирования или уменьшения прибыли из-за неблагоприятного изменения цен в будущем путем открытия контрактов на равную сумму, но противоположных позиций в операциях срочных и за наличный расчет. Хеджирование обычно осуществляется как дополнение к обычной коммерческой деятельности промышленных и торговых фирм или финансовых операций банков, страховых компаний, пенсионных фондов и завершается покупкой или продажей т.н. фьючерсных контрактов. Поэтому убытки от изменения цен компенсируются выигрышем по фьючерсам, что способствует уменьшению степени риска сторон сделки, повышает эффективность коммерческих операций.

Хеджирование влечет за собой балансирование обязательств на рынке реального товара и на бирже. Любое нарушение сбалансированности считается спекулятивным, поэтому возможно применение термина «спекуляция» в смысле воздержания от хеджирования. Например, если фирма приобрела товар и не перепродала его конечному покупателю (потребителю) или не продала соответствующее договору количество биржевых контрактов, то она фактически играет на повышение цен, рассчитывая получить дополнительную прибыль от роста цен и рискуя понести убытки в случае их (цен) снижения.

Если речь идет о наукоемких товарах т.н. венчурных фирм, то инструменты страхования рисков в виде фьючерсов и хеджирования приемлемы. Если же бизнес – план составляется на права собственности, например, на отдельно взятый товарный знак или же на конкретное изобретение, то есть на объект, не имеющий материального содержания, то инструменты в виде фьючерсов и хеджирования подлежат замене на т. н. процесс самострахования, при котором создается резерв за счет собственных оборотных средств.

Минимизация рисков – главная цель любого бизнес-планирования. В т.ч. венчурного. Инструментами снижения рисков в инновационных проектах могут быть и такие как:

1. гарантии (в виде распределения рисков между участниками проекта); например, если участником проекта является государство в лице организации государственной формы собственности (республиканской, коммунальной), то гарантией являются средства соответствующего бюджета;

2. страхование через страховые компании, самострахование в т.ч.;

3. резервирование средств на непредвиденные расходы (как вариант самострахования).

Распределение рисков между участниками проекта реализуется в конкретном разделе бизнес-плана.

Добиться паритета в распределении риска – не простая задача. Потому что инвестор (заказчик) всегда стремится уменьшить стоимость проекта, а подрядчик – увеличить. Страхование рисков – это, по существу, процесс передачи определенных рисков страховой компании (за исключением случаев самострахования). В бизнес-планировании и, особенно, в венчурном бизнес-планировании при определении суммы резерва на покрытие непредвиденных расходов необходимо достоверно (релевантно) оценить проект и его отдельные

составляющие. В этом случае проект оценивается не только с применением методов затратного подхода (начальных затрат, стоимости замещения, восстановительной стоимости), но и с использованием доходного подхода и его методов (разделения прибыли, дополнительного уровня экономического дохода), а также рыночного подхода и его методов (сравнительного анализа продаж, освобождения от роялти) в соответствии с Международными стандартами оценки МСО -1 – МСО -4 и СТБ 1144 – 99.

Для товаров, содержащих ОИС, ОПС, НМА или при т.н. «чистой» торговле ОИС, ОПС или НМА важнейшим моментом оказывается т.н. степень промышленной готовности новой техники (ПГ НТ). Чем выше ПГ НТ, тем ниже риск и покупателя, и продавца. Для снижения риска любые переговоры о

продвижении на рынок инновационных продуктов следует начинать с **Протокола о намерениях и Договора (соглашения) о конфиденциальности.**

Эти требования также возможно и даже необходимо включать в раздел «Риски» в венчурном бизнес-планировании. При этом желательно и в бизнес-плане и в договорах (соглашениях), коммерческих, лицензионных, оговорить существование трех цен: цены продавца, цены покупателя и цены нарушителя. Эти виды цен имеют тенденцию соотноситься по аналогии с ценами на НИР,

ОКР и производство (1:10:100). Если речь идет о бизнес-плане на ОПС, то цена продавца выступает в виде балансовой стоимости нематериального актива. Цена покупателя – это та сумма, которую покупатель соглашается отдать за

приобретаемый объект. Цена нарушителя определяется квалификацией

юристов фирмы-покупателя и фирмы-продавца или же патентных поверенных котрагентов. Она определяется суммой исков, которые будут выставлены в случае нарушения прав котрагентов.

Для количественной оценки рисков можно использовать две группы методов: формализованные и экспертные (эвристические). Формализованные методы характеризуются наличием сложного аналитического вычислительного аппарата. Вторая группа методов основана на эмпирических выводах, когда при определении хозяйственного риска используют экстраполяцию на базе прошлого опыта. Сюда же относятся экспертные и статистические методы

$$K_p = \frac{1}{B^{K_{дов}K_{гот}K_{защ}}}$$

Где В – параметр, определяемый видом ОПС, величину которого можно предложить следующую;

- для товарного знака В=100;
- для промышленного образца В=80;
- для полезной модели В=60;
- для изобретения (устройство) В=40;
- для изобретения (способ) В=30;
- для изобретения (вещество) В=20;
- для ноу-хау, НИР, ТД В=10, при условии, что обе стороны принимают все необходимые меры по обеспечению конфиденциальности;

Кдов – коэффициент доверия;

Кгот – коэффициент промышленной готовности;

Кзащ – коэффициент защищенности.

Коэффициенты Кдов, Кгот, Кзащ, изменяются в пределах от 0 до 1 и могут быть определены экспертным путем. Следует при этом учитывать, что, так же как и КПД любой машины, ни один из них не достигает величины

равной 1, но любой из них может быть равным 0 и превратить коэффициент риска в 1, а цену сделки Ц в 0.

Можно предложить также другой вариант расчета K_p , требующий наличия у лица, принимающего решение, соответствующей информационной базы. Этот вариант предполагает отсутствие риска защищенности. Иными словами защита ОПС гарантирована.

$$K_p = K_o \cdot K_m \cdot K_{ош} \cdot K_{нед}$$

K_o – риск недостижения цели;

K_m – маркетинговый риск:

$K_{ош}$ – риск ошибки прогноза:

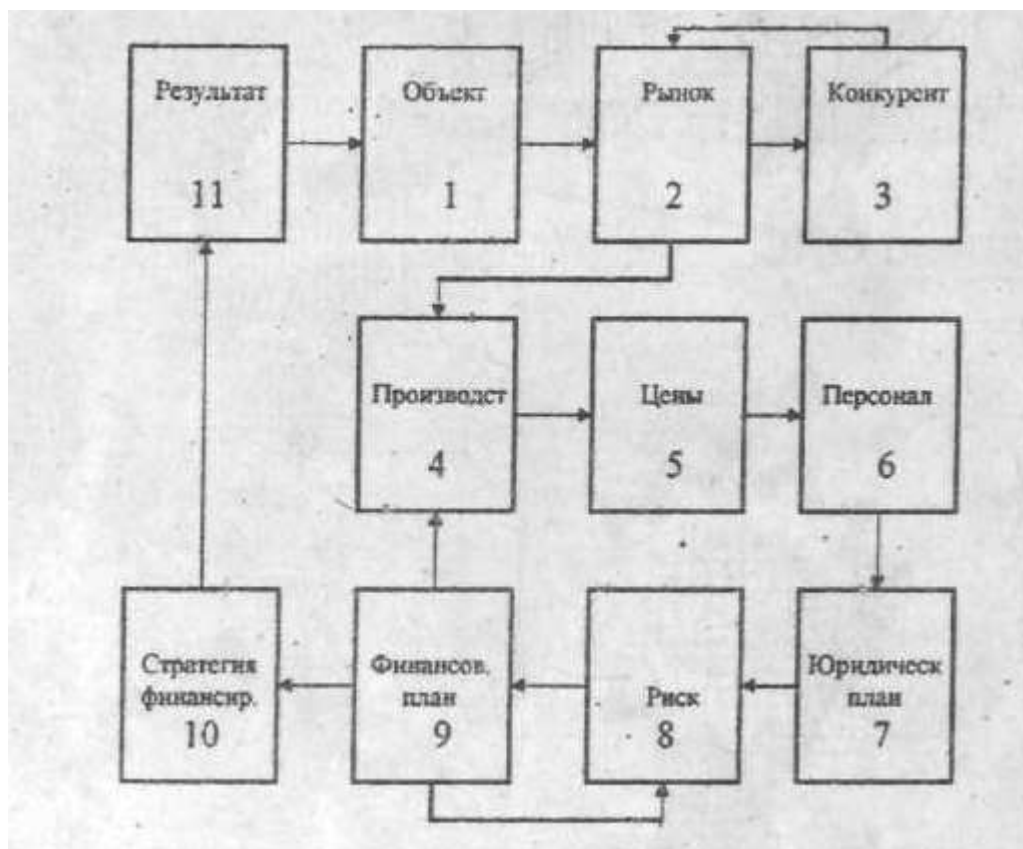
$K_{нед}$ – риск добросовестности лицензиата (риск доверия).

Возможные виды рисков и значения их коэффициентов приведены в таблице:

НАИМЕНОВАНИЕ РИСКА	ЗНАЧЕНИЕ КОЭФФИЦИЕНТА
1. Риск недостижения цели K_o (риск осуществимости)	0.05..0.9
1.1 Лицензиар предлагает только идею (возможно подтвержденную научной теорией)	0.9
1.2 Лицензиар предлагает идею и работоспособные модели некоторых наиболее сложных и неочевидных решений	0.5
1.3 Лицензиар предлагает опытный образец	0.2
1.4 Лицензиар предлагает серийный образец, поставленный на производство	0.05
2. Маркетинговый риск K_m	0.05..0.9
2.1 Предлагается новый товар, маркетинговые исследования не проводились	0.9

2.2 Предлагается известный товар, но маркетинговые исследования не проводились	0.7
2.3 Предлагается известный товар, маркетинговые исследования проводились и показали большую ёмкость рынка.	0.3
2.4 Существует большая вероятность сбыта продукции, поскольку продукция известна и жизненно необходима (например, хлеб и ритуальные принадлежности необходимы всегда, вероятность сбыта весьма велика)	0.05
3. Риск ошибки прогноза Кош	0.5
4. Риск добросовестности лицензиата Кнед	0.2-0.5

Схема бизнес-плана на ОПС на рис.9:



Основными источником инноваций в хозрасчетных субъектах хозяйствования является прибыль и амортизационные отчисления. Законодательство РБ постоянно совершенствуется именно с позиций увеличения доходности субъектов хозяйствования, снижения налогов для высокотехнологичных предприятий и разрабатывающих и внедряющих инновации. Государственная система стимулирования создания использования ОИС в виде ОПС, созданных в порядке выполнения служебного задания, принятая в РБ, включает:

1. вознаграждение авторам (соавторам) за создание ОПС ;
2. вознаграждение авторам (соавторам) за использование ОПС;
3. вознаграждение лицам, содействующим созданию и использованию ОПС.

Единовременное вознаграждение за создание ОПС должно быть выплачено от патентообладателя автору в размере не менее 10 базовых величин за один объект в трёхмесячный срок после выдачи патента.

Вознаграждение за использование служебного ОПС выплачивается на основании договора с нанимателем, получившим патент, или его правопреемником, в размере не менее 10% прибыли, остающейся после уплаты налогов и других обязательных платежей в республиканский и местный бюджеты. 10% - это от ежегодно получаемой прибыли. Эти же 10% полагаются автору и от заключённых лицензионных соглашений. Вознаграждение за использование ОПС, полезный эффект от которого не выражен в прибыли, выплачивается автору (соавторам) за каждый год использования в размере не менее 15 базовых величин.

Служебные изобретения (произведения) должны оформляться в соответствии с Положением об объектах интеллектуальной (промышленной) собственности.

Есть еще целый ряд льгот, предусмотренных правительством РБ для стимулирования инновационного процесса в государственных и частных предприятиях

Эффективное использование патентно-информационных ресурсов субъектов хозяйствования невозможно осуществлять без обращения к справочно-поисковому аппарату (СПА). Структура СПА является

двухступенчатой и представлена централизованным СПА и локальным СПА. Локальный СПА создан непосредственно в РНТБ РБ. Централизованный СПА состоит из классификационных материалов – это каталоги (систематические, нумерационные, именные); они представлены в разрезе стран мира.

Локальный СПА создан (и пополняется) для информационно-библиографического обслуживания потребителей, которые обращаются в ГПФ с целью проведения различных видов патентного поиска. Локальный СПА РНТБ РБ имеет более 15 различных каталогов и картотек.

Интернет – также способ обращения к хранилищам информационных ресурсов, также и к СПА в РНТБ. Интернет обеспечивает доступ к базам данных патентных ведомств и международных организаций. По адресам можно обратиться в патентные ведомства стран мира:

- : <http://www.fips.ru>
- ЕАПО: <http://www.eapo.org>
- ВОИС: <http://www.wipo.int>
- ЕПВ: <http://ep.espacenet.com>
- РБ: <http://blrpatent.org.by>
- США: <http://webd4.patent.gov>
- Германия: <http://www.dpma.de>
- Япония: <http://www.jpo.go.jp>

БелТПП – это негосударственная, некоммерческая организация. На депонированные ПСВТ ТПП выдает удостоверения, материалы накапливаются в депозитарии, информация публикуется на сайте: <http://www.cci.by>, публикация ведется в официальный бюллетень «Меркурий». Удостоверение БелТПП можно получить на объект прикладного искусства (относится к области авторского права; авторское право возникает в момент создания произведения и нигде не фиксируется) и на ноу-хау – тоже (ноу-хау по определению не имеет защиты на национальном и международном уровне). Задача у ТПП и его предприятия «Белпатентсервис» одна – учет и коммерциализация РИД и ОИС. Кстати ПСВТ с сентября 2008 года регистрируются в НЦИСе, а также с 2004 года в Институте прикладных программных систем НАНРБ, но они так же, как и в

БелТПП не являются официальными (нет Закона РБ регистрации программных продуктов).

Патентная чистота – это юридическое свойство технических объектов и технических процессов, определяемое совокупностью признаков, которые обеспечивают использование этих объектов без нарушения этих патентов на изобретения и промышленные образцы.

Изделие не обладает патентной чистотой, если подпадает под патенты, срок которых уже истек (в данных конкретных странах, на данную конкретную дату). ПЧ как свойство используется в отношении товарных знаков (ТЗ) и знаков обслуживания (ЗО), конкретнее -в отношении охранных документов на ТЗ и ЗО.

Резюме (цель патентных исследований проста):

1. не нарваться на чужие права в хозяйственной деятельности;
2. защитить свои собственные права, если их нарушает другое хозяйствующее лицо.

Это и есть 2 направления патентных исследований (ПИ), и в этих двух направлениях работают службы патентной информации (СПИ) любого хозяйствующего лица.

По 1ому направлению все свои товары проверяются на так называемую «патентную чистоту», чтобы случайно не нарушить чужие права. Вспомним права на ОПС – это монопольные права. По 2ому направлению проверяются такие же патентные исследования, отбираются источники информации, анализируются. Но все это проводится в иной цели: защитить свои собственные достижения (ИТ разработки, товары, услуги). Речь идет о правовой защите на территории своего собственного государства и на территории тех государств, где хозяйствующее лицо собирается торговать своими товарами, услугами. Смысл всех этих действий: нельзя нарваться на чужую монополию (это наказуемо, в финансовом отношении в 1ую очередь), а во-вторых, есть смысл самому стать монополистом (то есть иметь патент – охранный документ на монополию).

Каждое хозяйствующее лицо должно стремиться к монополии на рынке, потому что монополии – это сверхприбыль.

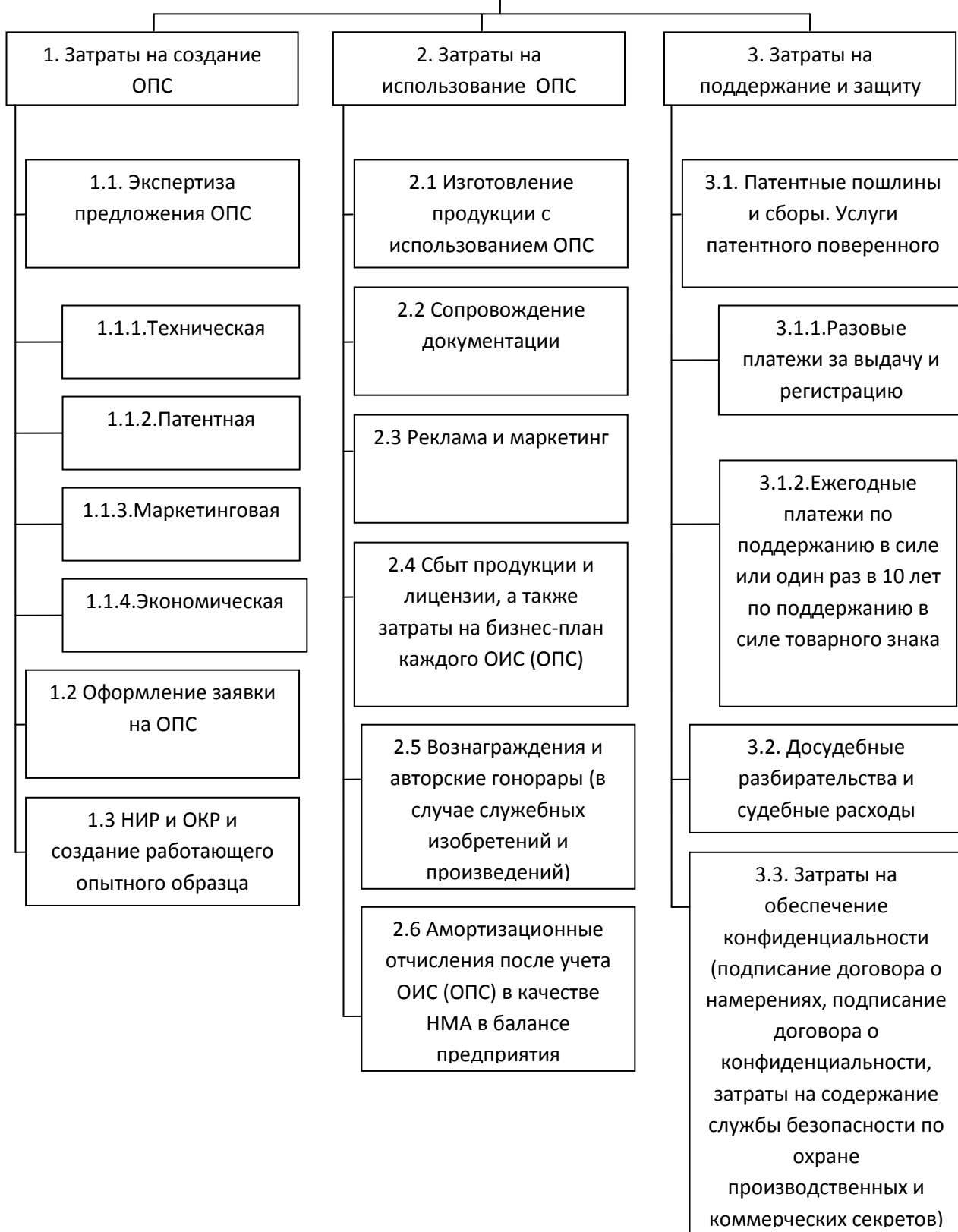
В РБ есть предприятия-монополисты: «Атлант», МАЗ, МТЗ, «Интеграл», Мотто-велозавод, ПО «Азот», МПО «химволокно», завод заточный станков.

РСТ – Gazzett (спец. Издание ВОИС) сообщает нам, что иностранные фирмы патентуют в РБ трактор, холодильник, мотоцикл, заточный станок. Так же, как и всем известные Сникерс и Марс, эти товары начнут заполнять наш рынок, вступая в конкурентную борьбу с отечественными товаропроизводителями. Следовательно, уже сейчас отечественным производителям надо думать о грамотной стратегии патентования для охраны своей ПС не только в мире, но у себя дома в РБ.

Собственность даёт владельцу не только права, но и обязанности. Получение патента не значит, что можно делать с изобретением всё, что захочется, если изобретение не используется, то в Законодательстве РБ предусмотрена, т.н. принудительная лицензия. То же относится и к ТЗ-ку, если он не используется в течение 5 лет, то это может привести к аннулированию регистрации.

На следующей схеме (рис.9) представлены виды затрат на создание, использование и поддержание в силе и защиту ОПС.

Затраты на создание, защиту и использование ОПС

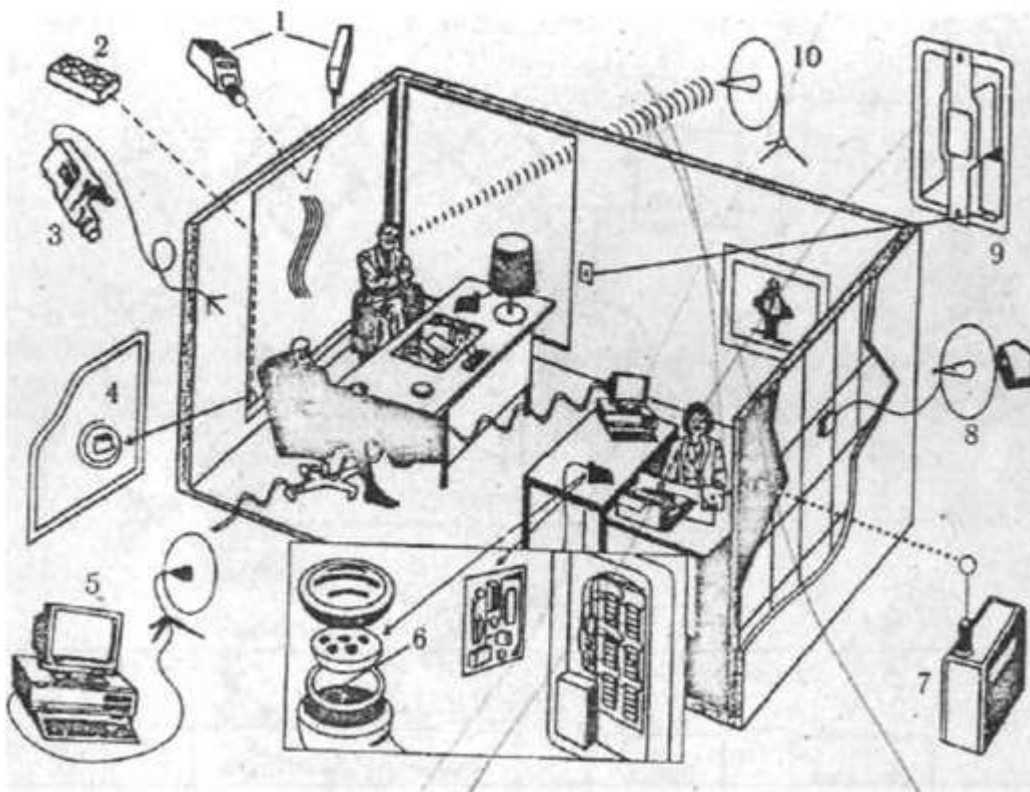


Коммерческая тайна является ОПС. На рисунке 10 представлены способы проникновения в закрытое помещение без взлома замков.

Обозначения: 1. Лазерная система подслушивания разговоров по вибрации стекол. 2. Магнитофон, принимающий сигналы от «жучка», вмонтированного в окно. 3. Телекамера, соединенная с оптическими волокнами в стене. 4. «Жучок», связанный с окном «напрямую». 5. Система считывания данных с экрана компьютера. 6. «Жучки» в телефонной сети. 7. Приемник сигналов от «жучка», реагирующего на стук пишущей машинки. 8. Источник и приемник «пассивных» микроволн. 9. «Жучок» в выключателе освещения. 10. Микрофон узконаправленного действия.

Несанкционированное заимствование коммерческой тайны конкурента обеспечивает победу в конкурентной борьбе. Поэтому новые ОПС создаются с учетом уровня техники (уже существующих ОПС) намного быстрее.

Если иное не предусмотрено договорами на выполнение НИР и ОКТР, стороны обязаны обеспечить конфиденциальность сведений, касающихся предмета договора, хода его исполнения и полученных результатов. Объем сведений, признаваемых конфиденциальными, как правило, определяется в приложениях к договору.. Речь идет о сведениях, которыми стороны располагают при заключении договора либо которые были получены в ходе выполнения работ.



Любые подписания лицензионных соглашений по реализации ОИС, ОПС и НМА сопровождаются, как правило, Протоколом о намерениях и Соглашением о конфиденциальности. Иногда возможно подписание Опционного соглашения (т.н. долицензионного, предлицензионного) соглашения.

Протокол о намерениях, в отличие от лицензионного договора, не имеет его юридической силы и в суде может служить только средством доказательства. Однако само оформление Протокола о намерениях дисциплинирует участников лицензионных переговоров, служит отправной точкой для оформления юридически значимого договора. Отказ подписывать Протокол о намерениях может служить признаком недобросовестности Вашего контрагента. К конфиденциальным элементам информации относятся все сведения, которые позволяют организовать процесс производства продукции уже без собственника информации (на вопросы: Каков принцип работы прибора? Из какого материала выполнен этот узел? Какова технология производства изделия? Каков класс чистоты обработки

поверхности? Кто является вашим поставщиком материалов, ПФ и КИ? др. следует отвечать, что это КТ).

Причем сначала Протокол о намерениях и только потом Соглашение о конфиденциальности. Так рекомендуют авторы пособий об охране КТ.

Под конфиденциальной понимается любая информация неопубликованного характера (устная, письменная, визуальная, видео, др.), которая раскрывает сущность ноу-хау, деловых секретов, систем управления, маркетинга, сбыта продукции, а также результаты любых совещаний и переговоров.

ОПС только тогда приносят прибыль, когда их собственник умеет хранить КТ.

Авторы ОПС по возможности **НЕ ПРИГЛАШАЮТСЯ** на проведение переговоров по реализации прав на ОПС, в которых есть их творческий вклад. Поэтому следует соблюдать правила сохранения коммерческой тайны и при создании, и при реализации ОИС, ОПС и НМА.

Автор выражает надежду, что материалы данного пособия будут способствовать коммерциализации творческих идей сотрудников любой организации, юридической осведомленности авторов служебных произведений и изобретений, а также реализации положений Декрета Президента РБ № 432 «О приватизации науки» - законодательного акта по подобию Закона Бэя-Доула .

Ежегодно в Беларуси за счет государственных средств создается около 400 новых технологий, но большинство из них остаются лежать на полках. Во многом это происходит потому, что бизнесу достижения отечественной науки не по карману. Однако в нашем государстве де-юре существует Указ Президента РБ № 432 от 31.08.2009 «О некоторых вопросах приобретения имущественных прав на результаты научно-технической деятельности и распоряжения этими правами», призванный упростить коммерциализацию научных разработок. Указ № 432 впервые законодательно (де-юре) прописал возможность безвозмездной передачи технологий, разработанных за счет госбюджета, негосударственным субъектам хозяйствования. Правда, до сих пор не создан механизм такой приватизации, хотя срок Совет Министров РБ должен был в течение трех месяцев разработать меры по реализации данного

Указа. Если бы права на результаты НИОКР принадлежали бы организации-исполнителю, то это ускорило бы реализацию положений Указа № 432. Указ № 432 предусматривает безвозмездную передачу результатов НИОК(Т)Р негосударственному предприятию только в случае, если оно вложило не менее 50% в финансирование данной разработки и (или) платит отчисления в инновационный фонд госзаказчика. Еще один вариант – если получатель прав является субъектом инновационной инфраструктуры или субъектом малого предпринимательства, осуществляющим инновационную деятельность. В таком случае безвозмездная передача происходит в рамках господдержки. Переданную безвозмездно НИОК(Т)Р государство облагает налогом на внереализационные доходы для организации-получателя. Прорабатывается вопрос об отмене такого налога для предпринимателей в области приобретения имущественных прав. На август 2010 года Центр трансфера технологий при ГКНТ не оформил ни одной сделки по Указу № 432. Однако начало положено, и БГУИР, как один из крупнейших разработчиков НИОКР, а также его сотрудники-изобретатели, просто обязаны знать о юридической защите инноваций – интеллектуальной собственности.

До февраля 2013 года организационно-хозяйственные меры по реализации Указа Президента РБ № 432 так и не были разработаны. Причина: наличие серьезных недостатков не только в определении принадлежности прав собственности на результаты научно-технической деятельности, но и упущение, касающееся области практического применения такого рода прав. Поэтому Указ Президента РБ от 4.02.2013 № 59 «О коммерциализации результатов научной и научно-технической деятельности» заменит ныне действующий Указ от 31.08.2009 № 432 «О некоторых вопросах приобретения имущественных прав на результаты научно-технической деятельности и распоряжения этими правами» и должен устранить очевидные недостатки последнего, в частности сместить акценты с определения принадлежности прав на результаты научно-технической деятельности (РНТД) на их практическое применение. Смысл и Указа №432, и Указа № 59 заключается в том, чтобы результатам НТД обеспечить юридическую охрану в качестве объектов права ИС (ОИС), без которой эти результаты по определению не могут быть объектами экономического оборота. Указ № 59 устанавливает, что РНТД, созданные полностью или частично за счет средств республиканского и/или местных бюджетов, в том

числе за счет государственных целевых бюджетных фондов, а также государственных внебюджетных фондов, подлежат обязательной коммерциализации в порядке и сроки, предусмотренные Указом №59 и Положением к нему. (Подробнее об этом: Лосев С.С. Принудительная коммерциализация научной мысли. //ЭГ №14 от 22 февраля 2013 г., с.4).

Указ №59 возлагает обязанность обеспечить коммерциализацию РНТД на государственных заказчиков в течение 3(трех) лет, а если госзаказчик сам является обладателем имущественных прав – одного года. Если госзаказчик в течение 3 лет не может обеспечить коммерциализацию результатов НТД, то Указ №59 обязывает распорядиться правами на эти результаты с использованием торгов. И еще: Указ №59 не содержит императивных норм, определяющих правообладателя. Однако при этом в качестве общего правила обладателем имущественных прав на РНТД признается уже не государство в лице госзаказчика, а организация-исполнитель независимо от формы

Указ №59 предполагает создание государственного реестра прав на РНТД, ведение которого возлагается на ГКНТ. Информация о включении в реестр должна сопутствовать заключаемым сделкам и предоставлению ряда налоговых льгот правообладателям. При нарушении требования о принудительной коммерциализации (в течение 1-3 лет) Указ №59 предусматривает ответственность, которая квалифицируется как нарушение бюджетного законодательства. При этом государственные средства, за счет которых созданы РНТД, подлежат перечислению в госбюджет с начислением процентов в размере ставки рефинансирования. Указ № 59 вступает в силу с 7 августа 2013 года.

Когда сложность и масштабность явления непомерно велики, возникают мифы.

Одним из мифов можно считать утверждение, что незащищенность прав интеллектуальной собственности – главное препятствие на пути инноваций. Чем лучше защищен изобретатель, тем более он заинтересован в получении результата. Такой подход важен и для инвесторов: даже самые рискованные из них надеются на доход в будущем. В США в 1980 г. был принят Закон Бэя-Доула, который называют локомотивом американской экономики. Он разрешил университетам оформлять в собственность научные разработки, выполненные за счет федерального бюджета, а затем передавать их в промышленность на основе лицензионных договоров. За 20 лет вдвое

возросло количество ежегодно патентуемых объектов. Однако этот Закон США – лишь часть широкомасштабной патентной реформы, которая также предполагает удлинение срока действия патента, создание специальных судов, расширение толкования патентуемых технологий. Но даже в условиях США патентной защитой пользуются только несколько отраслей. При этом суммарная выгода от патентной защиты для компаний, которые ею пользуются, составляет всего 15-20% расходов на НИОКР. Исследования эффективности патентных реформ в развитых странах за последние 150 лет не позволили обнаружить однозначную зависимость инновационной деятельности от патентов: как слишком слабая, так и слишком сильная защита патентов ограничивает инновации. Описание новой технологии и техники в патенте ведет к тому, что от имитации трудно защититься в суде. Американский опыт предлагает решение этой проблемы: продажу лицензии от собственника изобретения к пользователю на условиях доли в будущих доходах. Субъекты хозяйствования, в том числе и университеты, могли бы использовать и этот опыт. Указ Президента Республики Беларусь № 432 можно назвать белорусским законом Бэя Доула. В развитие этого Указа уже приняты постановления ГКНТ № 24 и 26, которыми утверждены примерные формы договоров о передаче имущественных прав на безвозмездной основе.

Как организовать работу патентных служб вузовской науки и стимулировать труд авторов служебных изобретений и произведений подробно рассмотрено в книге Ю.В. Нечепуренко (18). В частности, предлагается стимулировать вузовскую науку конкретного вуза за счет средств накладных расходов по договорам на НИОКТР путем создания специального фонда.

СЛУЧАИ ИЗ ПРАКТИКИ ПАТЕНТНЫХ ПОВЕРЕННЫХ

№1.

N- ский завод медпрепаратов выпускает биодобавки для сельскохозяйственных животных, которые пользуются спросом на внутреннем и зарубежном рынках. Биодобавки не защищены с юридической точки зрения: нет патентов на составы, товарных знаков на названия выпускаемых препаратов. ИП N зарегистрировал в НЦИСе названия выпускаемых биодобавок на свое имя, а затем предложил этот товар самому производителю. Представитель завода обратился к патентному поверенному за консультацией.

Консультация патентного поверенного: все лица в описываемой ситуации действовали в соответствии с законодательством РБ. ИП N выполнил т.н. юридическое сопровождение продукции завода. Оформленные названия медпрепаратов заводу следует выкупить у ИП N на основании

договора уступки и впредь не допускать фактов юридического оформления продукции завода третьими (посторонними) лицами.

№2.

В г. Минске ИП N продает ИП М баню, защищенную патентом РФ. После оформления сделки (предмет сделки – баня с устройствами типа «бочка с дырочками», через которые подается целебный пар настоя из трав) ИП N уезжает в РФ, прихватив с собой патент. ИП М (после покупки бани) обращается к патентному поверенному за консультацией правильного с точки зрения законодательства об интеллектуальной собственности оформления сделки.

Консультация патентного поверенного: 1. Патент РФ не действует на территории РБ. 2. Патент охранял устройства подачи пара в бочки для оказания банных услуг целебным паром из настоя трав. Возможно получение патента РБ, который с юридической точки зрения сможет защитить монопольные права ИП М на территории РБ от конкурентов при оказании услуг подобного вида (с использованием бочек с дырочками). 3. Обращение за юр. услугами должно было состояться до оформления сделки между N и M, а не после.

Итоги ситуации через год: 1. Патент РБ на бочку с дырочками получен. 2. ИП М скупится на оплату и экономит на услугах патентного поверенного, чем отбивает личный интерес п/п для дальнейших консультаций. 3. Рейдерские проверки способствуют переходу «бочкового» бизнеса от ИП М к ИП К, патент на имя ИП М не спасает положение. Формальный предлог: несоблюдение ИП М правил пожарной безопасности и требований санстанции. 4. В Минске уже целый ряд бань оказывают услуги типа «бочка с дырочками и целебным паром». 5. ИП М мог бы сохранить бочковый бизнес за собой, если бы патентный поверенный курировал бизнес при условии регулярной оплаты консультаций. Возможны другие пути защиты интеллектуальной собственности, например товарный знак, ноу-хау (оцененные и поставленные на баланс), но без денег не бывает стульев.

№3.

Физическое лицо – автор и владелец патентов на способ и устройство экономии топлива в ДВС. 6 патентов РБ поддерживаются в силе уже 15 лет (патент РБ действует 25 лет). 4 патента РФ поддерживались в силе 13 лет. На

сегодняшний день у владельца отсутствуют средства для поддержания зарубежных патентов в силе. Патент относится к т.н. «бумажным» - это патент на НИР. Поднять стадию ОКР у владельца не хватает ресурсов, опытный образец ДВС не получен. Владелец патента время от времени консультируется с патентными поверенными о возможных путях извлечения выгоды от затраченных средств.

Консультация патентного поверенного: 1. Прекращение затрат на поддержание в силе патентов (патенты защищают производство, которое отсутствует у физического лица; деньги на поддержание патентов в силе выплачиваются из заработной платы физического лица). 2. Активное предложение товара (своих патентов) через Интернет для продажи. 3. Попытки пристроить свои патенты в Государственные программы РБ, в которых имеется безвозмездное финансирование. 4. Изучение внутреннего рынка РБ с целью продажи лицензий (на стадии НИР продажа лицензий возможна, но очень рискованна, что в десятки (сотни) раз снижает стоимость лицензий, превращая ее в копейки; повышая степень промышленной готовности разработки, можно повысить и цену лицензии). 5. По состоянию дел на сегодня автор – физическое лицо – поддерживает в силе свои личные притязания на авторство разработки.

№4.

На одном из заводов РБ производят ценный химический продукт, на который есть спрос за рубежом. Иностранные партнеры выразили желание купить лицензию. Прибыв на предприятие, зарубежные гости устраивают фуршет на природе, в течение которого узнают коммерческую тайну производства продукта. Подписание лицензионного договора не состоялось. Выгодная сделка не состоялась (для белорусской стороны). Иностранцы свою выгоду получили. Причина: нет охраны КТ на конкретном предприятии.

№5.

Одно из мебельных предприятий РБ участвовало в зарубежной выставке в Арабских Эмиратах. Расчетный доход во многие разы превысил расходы по участию в выставке: мебель очень понравилась, были заключены выгодные контракты. Однако штрафы за нарушение патентной чистоты мебельной фурнитуры привели к фактическим убыткам: мебельные замки не прошли предварительной проверки на патентную чистоту, они нарушили патенты

ОАЭ. Предприятию предъявили судебные иски, которые «съели» доходы. (Рыночная экономика – рискованная экономика).

Рассмотрение споров, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности.

В настоящее время Коллегия по патентным делам Верховного Суда РБ рассматривает все без исключения гражданские споры в области интеллектуальной собственности (промышленной собственности, авторского права и смежных прав) независимо от субъектного состава их участников.

№6.

В судебную коллегия по патентным делам Верховного Суда Республики Беларусь обратилось ООО с иском о взыскании компенсации в связи с нарушением авторского права индивидуальным предпринимателем Г., который изготовил и предложил к продаже бланки полиграфической продукции трех видов, аналогичные бланкам, созданным ранее ООО, чем нарушил имущественные авторские права истца как обладателя исключительных имущественных прав на служебные произведения, созданные совместным творческим трудом сотрудников ООО.

В ходе судебного разбирательства было установлено, что произведения прикладной графики в виде бланков «Грамота» созданы в порядке служебного задания художником-дизайнером Л. В рамках ее служебных обязанностей, но при участии других лиц, в служебные обязанности которых создание произведений не входило, а также с участием лиц, выполнивших по договору подряда и срочному трудовому договору разработку оригинал-макетов полиграфической продукции, о которой возник спор.

Проанализировав условия срочного трудового договора, его содержание и пояснения представителя истца, суд пришел к выводу, что указанный договор является договором подряда.

Судом также было установлено, что объективная форма произведений, в отношении которых возник спор, была выражена в оригинал-макетах на электронных носителях и на бумаге формата А-4, которые были переданы ООО по договорам подряда. Доводы представителя истца о том, что передача оригинал-макетов полиграфической продукции по договорам подряда, а также наличия права собственности ООО на материальные носители, оборудование и средства, с помощью которых произведения были созданы и приобрели объективную форму, свидетельствуют о наличии у ООО имущественных авторских прав на произведения, о которых возник спор,

были оценены судом как не основанные на Законе об авторском праве, в частности, как противоречащие п.3 ст. 6 данного Закона.

Оценив представленные доказательства в их совокупности, суд пришел к выводу, что произведения прикладной графики, о которых возник спор, не являются служебными произведениями, указав в решении, что, поскольку лица, создавшие эти произведения по договорам подряда и не в рамках служебных обязанностей, каких-либо договоров о передаче ООО имущественных прав не заключали, ООО не принадлежат имущественные авторские права на эти произведения. В иске ООО к индивидуальному предпринимателю Г. было отказано.

№7.

Суть спора. В период с 16 по 22 июня 2003 г. в помещении государственного культурно-досугового учреждения «Центральный Дом офицеров Вооруженных Сил Республики Беларусь» (далее – Дом офицеров) состоялись 4 спектакля Большого драматического театра г. Санкт-Петербурга. Авторам и переводчикам пьес, авторам музыки, художникам-сценографам, художникам по костюмам авторское вознаграждение в процентах от сумм валового сбора, поступивших от продажи билетов за спектакли, выплачено не было.

В связи с этим РУП «Республиканское унитарное предприятие интеллектуальной собственности» (далее – РУПИС, в настоящее время переименовано в РУП «Белорусское авторское общество»), осуществляющее управление на коллективной основе правами авторов на территории Республики Беларусь, в интересах авторов и переводчиков пьес, авторов музыки, художников-сценографов, художников по костюмам предявило в судебную коллегия по патентным делам Верховного Суда Республики Беларусь иск о взыскании с Дома офицеров авторского вознаграждения.

Позиция РУПИС. В судебном заседании представитель РУПИС в обоснование исковых требований указал, что Дом офицеров, как владелец помещения (площадки), в котором было осуществлено публичное исполнение произведений, не выполнил своих обязательств по выплате истцам авторского вознаграждения за 4 спектакля.

Позиция ответчика. Возражая против заявленных требований, представитель Дома офицеров ссылается на то, что учреждение не является организатором спектаклей и пользователем произведений указанных авторов, не заключало с истцами договоры на выплату авторского вознаграждения в связи с использованием произведений.

Позиция суда. Заслушав юридически заинтересованных в исходе дела лиц, проверив и исследовав письменные доказательства по делу, суд пришел к следующему выводу.

РУПИС уполномочено на всей территории Республики Беларусь осуществлять управление имущественными правами авторов или их правопреемников на коллективной основе.

Авторы и переводчики пьес, авторы музыки, художники-сценографы, художники по костюмам надлежаще передали управление имущественными правами в отношении своих произведений Российскому авторскому обществу (РАО), зарегистрировав их в РАО в соответствии с условиями договоров.

РАО, как организация, управляющая на территории Российской Федерации на коллективной основе имущественными правами авторов и предоставляющая на основании договоров с ними и заявлений о регистрации произведений права на публичное исполнение произведений, предоставило РУПИС по договору о взаимном представительстве интересов в области публичного исполнения (большие права) от 27.03.2003 исключительное право разрешать или запрещать на территории Республики Беларусь как от своего имени, так и от имени заинтересованных авторов публичные исполнения произведений из репертуара другой стороны и выдавать необходимые для этого разрешения, а также собирать причитающиеся авторам вознаграждения и осуществлять защиту нарушенных имущественных прав авторов в суде.

Пунктом 4 разд. 2 постановления Совета Министров Республики Беларусь от 08.05.1997 № 452 «Об управлении имущественными правами авторов на коллективной основе и минимальных ставках авторского вознаграждения за использование некоторых видов произведений литературы и искусства» (далее – постановление № 452) установлено, что при платном для зрителей (слушателей) входе плательщиком авторского вознаграждения является владелец помещения (площадки), в котором осуществляется публичное исполнение произведений как силами собственных исполнителей, так и сторонних; при этом авторское вознаграждение начисляется по ставкам в процентах от суммы валового сбора от продажи билетов независимо от того, поступает эта сумма в кассу плательщика или нет.

Авторское вознаграждение истцам за публичное исполнение их произведений на расчетный счет РКПИС Домом офицеров не перечислялось.

Доводы ответчика в той части, что учреждение не обязано было выплачивать авторское вознаграждение, поскольку не являлось пользователем произведений, организатором их использования и не заключало договоры на выплату авторского вознаграждения, судебная коллегия посчитала несостоятельными и не основанными на законе.

Суд пришел к выводу, что ответчик, как владелец помещения, в котором было осуществлено публичное исполнение произведений, не перечислил за них на расчетный счет РУПИС авторское вознаграждение для последующей выплаты авторам и наследникам авторского права, что является нарушением имущественных авторских прав истцов.

Исходя из установленных в судебном заседании обстоятельств, суд посчитал обоснованными и надлежащими удовлетворению иски требования РУПИС о взыскании авторского вознаграждения с учетом размера ставок авторского вознаграждения, предусмотренного разд. 1 постановления № 452 и условиями договоров, заключенных между авторами и РАО.

№8.

Суть спора. 24 апреля 2003 . в г. Витебске в помещении Национального академического драматического театра им. Я. Коласа состоялся концерт группы «Чистый голос», организатором которого является индивидуальный предприниматель П. На концерте были исполнены произведения авторов З., Ш., Р., Д., Д. без получения соответствующего разрешения РУПИС на публичное исполнение произведений и согласования всех существенных условий их использования.

В связи с этим РУП «Белорусское авторское общество», осуществляющее управление на коллективной основе правами авторов на территории РБ, предъявило в Судебную Коллегию по патентным делам Верховного Суда Республики Беларусь иск о взыскании с П., Национального академического драматического театра им. Я. Коласа г. Витебска компенсации в связи с нарушением авторского права.

Позиция РУПИС. В судебном заседании представитель РУПИС указал, что ответчик П., являясь организатором состоявшегося в г. Витебске концерта группы «Чистый голос», допустил бездоговорное использование произведений и не выполнил своих обязательств по выплате авторского вознаграждения авторам использованных произведений, чем нарушил их имущественные права.

Позиция ответчиков. Ответчик П. искивые требования не признал, указав, что, являясь организатором концерта группы «Чистый голос», не допускал использования произведений истцов на бездоговорной основе, поскольку на концерте произведения истцов не исполнялись.

Представители ответчика – Национального академического драматического театра им. Я. Коласа г. Витебска искивые требования не признали, суду указали, что театр не являлся организатором концерта группы «Чистый голос», произведения истцов не использовал, а следовательно, авторское право истцов не нарушал.

Позиция суда. Авторы, являясь членами РАО, надлежаще передали управление имущественными правами в отношении созданных ими произведений, зарегистрировав их в РАО в соответствии с условиями договоров.

РАО представило РУПИС по договору о взаимном представительстве интересов в области публичного исполнения (малые права) от 15.02.2002 исключительное право выдавать на территории Республики Беларусь разрешения на все публичные исполнения музыкальных произведений российских авторов с текстом и без текста, охраняемых в соответствии с положениями национальных законов, двусторонних соглашений и многосторонних международных конвенций об авторском праве, как ныне действующих, так и тех, которые, возможно, вступят в силу в период действия указанного договора, а также собирать причитающееся авторам вознаграждение и осуществлять защиту нарушенных имущественных прав в суде.

Согласно удостоверению № 49 на право проведения гастрольной деятельности, подписанному начальником управления культуры облисполкома г. Витебска, организатором и ответственным за проведение указанного концерта являлся индивидуальный предприниматель П.

Для правомерного использования произведений истцов П., как организатор концерта, должен был до начала концерта получить соответствующее разрешение РУПИС на публичное исполнение произведений и согласовать все существенные условия их использования. Однако до начала концерта ответчик соответствующее разрешение РУПИС не получил.

На концерте группы «Чистый голос» были публично исполнены следующие песни: «Песня о матери», «Лада», «Перед грозой», «Так вот какая ты», «Водевиль», «Ах этот вечер», авторами которых являются З., Ш., Р., Д., Д.

Авторское вознаграждение истцам за публичное исполнение их произведений на расчетный счет РУПИС не было перечислено.

Доводы ответчика П. о том, что на концерте группы «Чистый голос» произведения истцов не исполнялись, суд признал несостоятельными, поскольку они были опровергнуты представленными РУПИС доказательствами: показаниями свидетелей, служебными записками.

Ответчик П, в подтверждение своих доводов не представил суду доказательств, указав, что программа исполнения (рапортичка) им не составлялась, произведения, исполненные на концерте, он назвать суду не может.

Ответственность Национального академического драматического театра им. Я. Коласа г. Витебска по выплате авторского вознаграждения, по мнению суда, для разрешения данного спора не имела правового значения, поскольку именно ответчиком П., а не театром было допущено нарушение авторского права истцов в связи с использованием из произведений без заключения договоров.

Суд пришел к выводу, что ответчиком было допущено бездоговорное использование указанных выше произведений путем их публичного исполнения на концерте группы «Чистый голос», что является нарушением имущественных прав истцов, в связи с чем исковые требования РУПИС были удовлетворены.

№9.

Суть спора. В суд обратилось РУП «Белорусское авторское общество» с иском в интересах А., Ч., Д., Д., Л., А., Г., И., ООО «Первое музыкальное издательство» к частному унитарному предприятию «Даньков-клуб», в котором просило суд взыскать с ответчика в связи с нарушением авторского права компенсацию в пользу авторов и правообладателя – ООО «Первое музыкальное издательство» с перечислением денежных средств на расчетный счет РУП «Белорусское авторское общество».

Позиция РУП «Белорусское авторское общество». В судебном заседании представитель РУП «Белорусское авторское общество» в обоснование заявленных требований указал, что в ночь с 18 на 19 июня 2004 г. в помещении ресторана-клуба «Даньков-клуб», расположенного в г. Минске по ул. Мясникова, 25, ответчик допустил бездоговорное использование музыкальных произведений (песен) путем их публичного исполнения в механической записи, не выплатив авторам вознаграждения.

Позиция ответчика. Представитель ответчика – ЧУП «Даньков-клуб» не согласился с заявленными исковыми требованиями, указав, что произведения, по которым возник спор, не использовались путем исполнения в механической записи в помещении ресторана-клуба.

Позиция суда. Истцы А. и Ч. по договорам передали РУП «Белорусское авторское общество» управление имущественными авторскими правами в отношении созданных ими произведений, в том числе и песни под названием «Солнышко», зарегистрировав их в соответствии с условиями договоров.

В силу указанных договоров РУП БелАТ получило исключительное право заключать с юридическими и физическими лицами договоры на использование произведений авторов А. и Ч., в том числе и звуковой (механической) записи, собирать причитающееся авторам вознаграждение и осуществлять защиту нарушенных имущественных прав в суде.

Согласно договорам об управлении имущественными правами авторов на коллективной основе, заключенным между Некоммерческим партнерством «Независимое агентство авторских прав» (далее – НААП) и Д., Д., Л., А., Г., И., последние передали НААП управление их имущественными авторскими правами в отношении созданных ими произведений, в том числе песен под названиями «Часики», «Потерял тебя», «Граница», «Апельсиновая песня», зарегистрировав их в НААП в соответствии с условиями договоров.

НААП передало РУП «Белорусское авторское общество» исключительное право выдавать на территории Республики Беларусь разрешения на все публичные исполнения музыкальных произведений российских авторов с текстом и без текста, охраняемых в соответствии с положениями национальных законов, двусторонних соглашений и многосторонних международных конвенций об авторском праве, как ныне действующих, так и тех, которые возможно, вступят в силу в период действия указанного договора, а также собирать причитающееся авторам вознаграждение и осуществлять защиту нарушенных имущественных прав авторов в суде.

В соответствии с договорами от 22.10.2002, заключенными между ООО «Первое музыкальное издательство» и Е. и Ч., последние надлежащим образом передали ООО «Первое музыкальное издательство» исключительные имущественные права на использование созданных ими произведений и зарегистрированных произведений, в том числе право осуществлять или разрешать осуществлять публичное исполнение песни под названием «Дождь для нас».

Между ООО «Первое музыкальное издательство» и РУП «Белорусское авторское общество» 04.01.2003 был заключен договор, согласно которому РУП «Белорусское авторское общество» было передано право на управление имущественными правами авторов произведений с текстом и без текста, в том числе вышеназванного произведения, на территории Республики Беларусь. Кроме того, РУП «Белорусское авторское общество» было предоставлено право заключать с лицами, использующими произведения из каталога ООО «Первое музыкальное издательство», договоры, условием которых должно быть предоставление неисключительных прав на использование этих произведений, в том числе путем публичного исполнения, а также право осуществлять сбор авторского вознаграждения за соответствующее использование этих произведений.

В ночь с 18 на 19 июня 2004 г. в помещении ресторана-клуба «Даньков-клуб» в механической записи были публично исполнены музыкальные произведения – песни названных авторов.

Представитель ответчика не представил суду доказательств, опровергающих доводы РУП «Белорусское авторское общество» о публичном исполнении произведений, о которых заявлен спор.

Утверждение представителя ответчика о том, что факт регистрации истцами заявленных в иске произведений не свидетельствует об их авторстве на произведения, суд признал несостоятельным, поскольку согласно п. 1 ст. 9 Закона об авторском праве авторское право на произведения науки, литературы и искусства возникает в силу факта их создания. Для возникновения и осуществления авторского права не требуется соблюдения каких-либо формальностей.

А., Ч., Д., Д., Л., А., Г., И., Ч. и Е. в добровольном порядке надлежащим образом зарегистрировали произведения на свое имя. Их авторство на произведения, заявленные в иске, в установленном законом порядке никем не оспорено, доказательств, свидетельствующих о том, что названные песни были созданы в результате творческой деятельности других лиц, ответчик суду не представил.

Суд признал несостоятельными и не основанными на законе доводы ответчика в той части, что исполнение фонограмм не влечет нарушения авторского права и не может являться основанием для удовлетворения требований истцов.

На основании изложенного суд пришел к выводу, что ответчиком было допущено бездоговорное использование произведений путем их публичного исполнения в механической записи на дискотеке в ресторане-клубе

«Даньков-клуб» и не было выплачено авторам этих произведений причитающееся им авторское вознаграждение, что суд расценил как нарушение ответчиком имущественных прав истцов.

С учетом изложенного суд удовлетворил иски требования.

№10.

Так, фирма Benetton Group S.P.A. (Италия) просила суд отменить решение Апелляционного совета, которым ей было отказано в регистрации товарного знака в виде прямоугольника зеленого цвета на том основании, что это изображение не обладает различительными признаками.

Судебная коллегия отказала фирме в удовлетворении жалобы, указав в решении, что обозначение, представленное в виде простой геометрической фигуры –прямоугольника, не обладает различительными признаками. В отношении правовой охраны зеленого цвета суд счел, что, поскольку количество основных цветов в палитре ограничено, заявителю не может быть предоставлено монопольное право на владение одним из основных цветов спектра. Доводы заявителя о том, что обозначение приобрело различительный характер в результате использования, суд не принял во внимание, так как предоставленные заявителем доказательства об объемах поставок на территорию Беларуси, количестве продаж товара, маркируемого прямоугольником зеленого цвета, сведения о средствах, расходуемых на рекламу, судом оценены как недостаточные для приобретения вторичного значения, то есть различительной способности обозначения.

№ 11.

Немецкая фирма Reemsta Cigarettenfabriken GmbH подала жалобу в В. Суд РБ на решение Апелляционного совета об отказе в регистрации словесного обозначения «ПРИМА» на ее имя.

Основанием для отказа в удовлетворении жалоб явилось то, что, как указано в решении, словесное обозначение «ПРИМА» потеряло различительную способность в связи с его непрерывным с 1946г. использованием для маркировки сигарет как отечественными, так и зарубежными производителями на территории Республики Беларусь. В настоящее время обозначение «ПРИМА» утратило свое основное назначение – отличать товары одних производителей от аналогичных товаров других производителей, в силу чего оно не удовлетворяет требования п. 1 ст. 1017 ГК, что исключает возможность регистрации данного обозначения в качестве товарного знака для товара «сигареты».

В качестве комментария к данному судебному решению можно добавить, что отказ в регистрации обозначения «ПРИМА» по данному основанию предоставляет возможность маркировать сигареты обозначением «ПРИМА» любому производителю, что и происходит сейчас на рынке табачных изделий. Однако данное обозначение, используемое несколькими производителями в качестве названия сигарет, уже не является воплощением предсказуемости свойств и качеств товара, так как не ассоциируется у потребителя с определенным производителем, не служит гарантией качества и не выполняет функцию отличия товаров, производимых разными предприятиями.

№ 12.

Так, управлением экспертизы товарных знаков 9 февраля 1998г. был зарегистрирован товарный знак «MANINIL» на имя Berlin Chemie AG (Германия) и 10 октября 1998г. – товарный знак «MALANIL» на имя английской фирмы «The Wellcome Foundation Limited».

Апелляционный совет оставил в силе решения экспертизы о регистрации знаков, аргументировав свое решение тем, что сравниваемые товарные знаки «MANINIL» и «MALANIL» не сходны до смешения в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ – фармацевтические препараты.

Заявитель – Berlin Chemie AG (Германия) обратился в суд с жалобой на указанное решение, в которой просил признать регистрацию знака «MALANIL» недействительной на основании Закона о товарных знаках, устанавливающего, что не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до их смешения с товарными знаками, ранее зарегистрированными в Республике Беларусь на имя другого лица в отношении однородных товаров.

Проверяя законность принятого Апелляционным советом решения, коллегия установила, что знаки обладают фонетическим сходством, поскольку имеют тождественные начальные и конечные части, состоят из одинакового количества слогов, два из которых («МА» и «NIL») совпадают, включают одинаковое количество гласных (3), из которых два звука («А» и «I») совпадают, а также одинаковое количество согласных (4), из которых три совпадают («М», «N» и «L»), ударение в обоих обозначениях совпадает и падает на последний слог («NIL»). Суд, установив графическое (визуальное) и звуковое (фонетическое) сходство двух знаков, а также указав на более раннюю регистрацию товарного знака «MANINIL», отменил решение Апелляционного совета и признал регистрацию товарного знака на имя

фирмы «The Wellcome Foundation Limited» (Англия) недействительной полностью

№ 13.

В ходе судебного разбирательства по иску совместного предприятия закрытого акционерного общества «Мілавіца» к гражданке З. о взыскании штрафа за незаконное использование товарного знака было установлено, что гражданка З., являясь индивидуальным предпринимателем и имея торговую палатку на территории вещевого рынка «Стадион «Трактор», осуществляла несанкционированное использование товарного знака «MILAVITSA», предлагая к продаже женское белье, не являющееся продукцией СП ЗАО «Мілавіца», чем нарушила права владельца товарного знака «MILAVITSA», зарегистрированного для товаров и услуг 03, 25, 26, 35 и 42-го классов МКТУ (25-й класс МКТУ включает одежду, в том числе белье нижнее и бюстгалтеры). Факт торговли женским бельем с изображением на навесных и внутренних вшивных ярлыках товарного знака «MILAVITSA» ответчицей не отрицался, хотя в оправдание своих действий она убеждала суд, что не обладала информацией о товарном знаке и не знала об исключительном праве СП ЗАО «Мілавіца» на использование принадлежащего ему знака.

Суд, сославшись на норму Закона о товарных знаках, устанавливающую, что защита гражданских прав от незаконного использования товарного знака осуществляется также путем наложения штрафа в пользу потерпевшей стороны в размере стоимости товара, вынес решение о взыскании с гражданки З. в пользу СП ЗАО «Мілавіца» штрафа в размере 140.000 руб.

№ 14.

Общество с дополнительной ответственностью «МНЛ» (Беларусь), являясь владельцем двух товарных знаков «Из первых рук», один из которых охранялся в красном цвете, а другой – в черно-белом исполнении, обратилось в суд с иском, в котором указало, что в нарушение его прав совместное предприятие «Сапко-Бел» осуществило изготовление и продажу 99-го номера газеты бесплатных объявлений «Из первых рук. Белорусский выпуск», и просило суд взыскать с ответчика в его пользу штраф в размере стоимости тиража газеты.

Судом было установлено, что использование ответчиком при издании газеты в ее наименовании товарного знака «Из первых рук» в красном исполнении осуществлялось начиная с 1996 г. с согласия и разрешения самого владельца, однако в связи с недостижением согласия между ОДО «МНЛ» и СП «Сапко-Бел» по вопросу подписания предложенного истцом

проекта лицензионного договора ОДО «МНЛ» запретило СП «Сапко-Бел» использование товарного знака «Из первых рук» после 27 декабря 2000 г.

Несмотря на наличие такого запрета, 28 декабря 2000 г. в продажу поступил 100-й номер газеты «Из первых рук. Белорусский выпуск», в связи с чем представители истца изменили предмет иска, указав, что нарушением прав владельца товарных знаков является изготовление и продажа ответчиком 100-го номера газеты «Из первых рук. Белорусский выпуск», и просили взыскать с ответчика штраф в размере стоимости 100-го номера тиража газеты в сумме 1.812.000 руб.

Представитель ответчика не согласился с измененными исковыми требованиями. Он, ссылаясь на п. 5 ст. 20 Закона о товарных знаках, утверждал, что, вводя в гражданский оборот и исчерпав тем самым права на товарный знак, ОДО «МНЛ» не вправе запрещать ответчику последующее использование этого знака. Ответчик полагал, что изготовление и продажа 100-го номера газеты «Из первых рук. Белорусский выпуск» не нарушали исключительного права истца и осуществлялись в рамках полученного ранее разрешения.

Ссылку представителя ответчика на п. 5 ст. 20 Закона о товарных знаках суд оценил как не имеющую правового значения и не являющуюся основанием для отказа истцу в иске, так как в данном случае п. 5 ст.20 Закона о товарных знаках регулирует отношения между ОДО «МНЛ» и организациями, осуществляющими реализацию газеты «Из первых рук. Белорусский выпуск», а не между сторонами по делу, в связи с чем суд вынес решение о взыскании с белорусско-люксембургского совместного предприятия «Сапко-Бел» в пользу ОДО «МНЛ» штрафа в размере 1.812.000 руб.

№ 15.

Немецкая фирма Reemsta Cigarettenfabriken GmbH обратилась в суд с иском о частичном досрочном прекращении действия международной регистрации шести товарных знаков, принадлежащих другой немецкой фирме Hugo Boss AG в отношении товаров и услуг 09, 14, 16, 18, 20, 27, 28, 34, 35, 42-го классов МКТУ, мотивируя свои требования намерением производить сигареты «Boss». Истец не представил суду доказательств заинтересованности в исходе дела по всем заявленным классам и смог доказать наличие правового интереса в частичном прекращении действия товарного знака лишь в отношении товаров 34-класса (сигареты) полностью и 14-го класса частично, так как на основании выписки из Торгового реестра г. Гамбурга основным видом деятельности истца является производство табачных изделий и принадлежностей для курения. Поэтому, несмотря на

установление судом факта неиспользования ответчиком в течение пяти лет непрерывно без уважительных причин шести товарных знаков для товаров других оспариваемых классов, требования фирмы были удовлетворены судом лишь в отношении товаров 34-го класса (полностью) и товаров 14-го класса (частично).

Кроме того, суд счел, что досрочное частичное прекращение действия международных регистраций товарных знаков следует осуществить не с даты вынесения решения (ноябрь 2001 г.), а с даты истечения в 1998 г. непрерывного пятилетнего срока неиспользования каждого знака, исчисляемого с даты предоставления им охраны в Республике Беларусь в 1993 г. В этой части решение суда мотивировано тем, что в период с 1998 г. до вынесения решения товарные знаки, утратившие силу, перестали быть противопоставимыми, а их владелец не вправе предъявлять в этот период какие-либо требования к третьим лицам, использующим такие знаки на территории Республики Беларусь.

№ 16.

Минский городской суд 17 октября 2002 г. оставил в силе решение суда Заводского района г. Минска от 25 июня 2002 г. по иску группы граждан к ООО «Информационно-правовое агентство «Регистр» о защите нарушенных исключительных авторских прав.

Данное решение представляет интерес потому, что в некоторых аспектах является, безусловно, прецедентным.

Фабула дела состоит в том, что истцы в разное время предоставили свои статьи, посвященные анализу различных аспектов белорусского и зарубежного законодательства, для публикации в журнале «Бюллетень нормативно-правовой информации», учредителем и издателем которого является ООО «ИПА «Регистр» (в настоящее время – «БНПИ «Юридический мир»). Однако после публикации статей в журнале ответчик без ведома авторов поместил все статьи в производимую и распространяемую им электронную правовую базу данных «ЮСИАС» в разделе «Бюллетень нормативно-правовой информации». Кроме того, без ведома авторов сокращенные варианты статей были размещены на интернет-сайте ответчика, а полные варианты – в сети Интернет (доступ на платной основе).

Позиция истцов состояла в том, что, разрешая публикацию своих статей в журнале, они заключили с редакцией авторский договор в устной форме. Определение периодического печатного издания, содержащееся в ст. 1 Закона Республики Беларусь «О печати и других средствах массовой информации», не позволяет признать таковым ни электронную базу данных,

ни интернет-сайт ответчика. Поэтому *имевшее место использование произведений истцов без заключения с ними авторского договора, облеченного в письменную форму, является неправомерным, нарушающим их исключительные права на использование произведения*. Не возражая против возможного дальнейшего использования их материалов, истцы потребовали от ответчика выплатить им компенсацию как за использование произведений в состав базы данных «ЮСИАС», так и за несанкционированное размещение статей в Интернете.

Позиция ответчика состояла в отказе признать предъявленный иск. Не отрицая фактов использования произведений истцов и в электронной базе данных, и в сети Интернет, представитель ИПА «Регистр» настаивал на том, что в подобных действиях отсутствует нарушение авторских прав. По мнению представителя ответчика, *использование статей истцов в электронной базе данных «ЮСИАС» является правомерным в силу того, что в данном случае должен применяться предусмотренный абзацем третьим п. 1 ст. 16 Закона об авторском праве принцип исчерпания права*. В интерпретации ответчика принцип исчерпания права выглядел следующим образом: если экземпляры произведения правомерно введены в гражданский оборот, то дальнейшее распространение произведения без согласия авторов должно признаваться правомерным.

Обосновывая правомерность использования статей на интернет-сайте, ответчик помимо ссылки на принцип исчерпания права также *сослался на норму абзаца четвертого ст. 19 Закона об авторском праве, которая допускает свободное воспроизведение в газетах и сообщения для всеобщего сведения опубликованных в газетах и журналах статей*.

Кроме того, *ответчик настаивал на том, что электронная база данных «ЮСИАС» и интернет-сайт являются «электронной версией журнала», в связи с чем к ним также может применяться норма о допустимой устной форме авторского договора*.

Суд, заслушав пояснения сторон и исследовав материалы дела, принял решение об удовлетворении иска в полном объеме. При этом суд исходил из следующего. В соответствии со ст. 983 ГК создателю произведения принадлежит исключительное право правомерного использования произведения по своему усмотрению в любой форме и любым способом.

Заклученный в устной форме авторский договор ограничивает использование произведения только рамками периодического издания; использование произведения вне журнала, в том числе в иной форме (электронной), возможно только на основании заключенного в

письменной форме договора. Ни распространяемая ответчиком справочная электронная база данных «ЮСИАС», ни его интернет-сайт не являются периодическими печатными изданиями, поэтому подобного рода использование произведений является нарушением авторских прав истцов. Суд отказался признать электронную базу данных и интернет-сайт ответчика «электронной версией журнала» также и поэтому, что в свидетельстве о регистрации журнала была определена только печатная форма его распространения.

Суд не принял аргументацию ответчика о применении принципа исчерпания права, четко разграничив понятия «произведение» и «экземпляр произведения». В гражданский оборот правомерно были введены произведения истцов, размещенные в журнале, и именно в отношении экземпляров журнала применимо правило об их дальнейшем распространении без согласия авторов. Относительно распространения статей истцов в составе базы данных «ЮСИАС» суд отметил, что в данном случае ответчик без договора с авторами изготовил и ввел в гражданский оборот дополнительные экземпляры произведения, на которые принцип исчерпания права не распространяется.

Суд также не принял аргументацию ответчика о том, что размещенные на интернет-сайте статьи истцов подпадают под действие нормы ст. 19 Закона об авторском праве. Напомним, *ст. 19 Закона об авторском праве допускает без согласия автора и без выплаты вознаграждения сообщение для всеобщего сведения (то есть размещение в Интернете) правомерно опубликованных в газетах и журналах статей по текущим экономическим, политическим, социальным и другим вопросам в случаях, когда такое использование специально не запрещено автором.* Очевидно, что данная норма, являющаяся, по сути, буквальным переводом нормы ст. 10 bis (1) Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений и включенная в белорусское законодательство без должной адаптации и конкретизации, не могла не вызывать проблем при практическом применении в силу очевидной расплывчатости формулировок. Суду фактически предстояло дать свое толкование нормы Закона об авторском праве и определить, распространяется она на аналитические статьи правовой тематики либо нет. Надо отдать должное, суд с честью сложной ситуации, сделав в своем решении акцент на определении «по текущим», которое позволяет подразделить печатные публикации на несколько видов.

Комментарий к.ю.н. Лосева С. Широкое толкование нормы с. 19 Закона об авторском праве позволило бы свободно размещать в Интернете любые газетные и журнальные статьи, включая фундаментальные

аналитические исследования, что, в свою очередь, не соответствовало бы требованию ст. 983 ГК, согласно которой ограничения исключительных прав допускаются при условии, что такие ограничения не наносят ущерба нормальному использованию произведения и не ущемляют необоснованным образом законных интересов правообладателей. Ведь круг лиц, которые могут ознакомиться с аналитическим материалом, опубликованным в печатном издании, практически ограничивается кругом его подписчиков и покупателей, в связи с чем у автора есть возможность использовать свой материал повторно, предложив его другому изданию. Размещение же такого материала в Интернете делает его доступным неограниченному кругу лиц, в связи с чем о возможности автора в дальнейшем использовать свое произведение на возмездной основе речь уже не идет.

Именно поэтому необходимо найти тот критерий, который позволил бы отграничивать подобного рода материалы от массы новостных публикаций – публикаций, посвященных определенному событию, теме дня; публикаций, значение которых утрачивается по прошествии иногда нескольких дней, после чего они никому уже не интересны, а следовательно, не востребованы. Не востребованность новостных материалов означает, что более широкое их использование не будет наносить серьезного имущественного ущерба их авторам, в связи с чем законодатель и допускает возможность их бездоговорного использования. Именно таким путем пошел суд, приравняв публикации «по текущим вопросам» к новостным публикациям.

ЛИТЕРАТУРА:

1. Конституция РБ.- Минск: Польша, 1994.
2. Гражданский Кодекс Республики Беларусь. Текст Кодекса по состоянию на 20.08.2006.- Мн.: Амалфея, 2006.
3. Указ Президента Республики Беларусь от 31.08. 2009 г. «О некоторых вопросах приобретения имущественных прав на результаты научно-технической деятельности и распоряжения этими правами». //е-ресурс по адресу: <http://www.gov.by>.
4. С. Белявский (судья Хозяйственного суда Брестской области). Консультации. Права на результаты НИОКР и конфиденциальность

сведений, составляющих предмет договора НИОКР. / Экономическая газета № 18 от 5 марта 2010 г., с. 27-30.

5. А. Герасименко. Как сдуть пыль с инноваций./ Экономическая газета № 67 от 31 августа 2010 г., с.1-4.
6. Титов В.В. Системный подход. Учебное пособие. – М.: ВНИИПИ, 1990.
7. Наганов А.В. Промышленная собственность – интеллектуальный капитал хозяйственной деятельности. Части 1 и 2. – Мн.: АУ при Президенте РБ, 1997.
8. Наганов А.В., Свидерский Э.А. Оценка объектов промышленной собственности. Учебное пособие. – Мн.: АУ при Президенте РБ, 1999.
9. Наганов А.В. Раздаточный материал для студентов и слушателей всех форм обучения, проходящих подготовку по курсу «Охрана промышленной собственности». – Мн.: АУ при Президенте РБ, 1999.
10. Судариков С.А. Комментарий к Закону РБ «Об авторском праве и смежных правах». – Мн.: Амалфея, 2000.
11. Комментарий к ГК РБ с приложением актов законодательства и судебной практики (постатейный): в 3 кн. Кн.3. Отв. Ред. В.Ф. Чигир. – Мн.: Амалфея, 2006.
12. Дрыганов В.Н., Лосев С.С. Цифровой век и право: на пути к информационному обществу. – Мн.: Тонпик, 2005.
13. С. Гуриев. Мифы экономики. – М.: ООО «Юнайтед пресс», 2010.
14. Якимахо А.П. Управление ОИС в РБ. – Минск: «Амалфея», 2005.
15. Якимахо А.П., Ясников Г.Е., Рудаков И.А.. Управление интеллектуальной собственностью в Республике Беларусь. – Минск: Дикта, 2011.
16. Раковец А.А. Инновационное развитие экономики Республики Беларусь и его регулирование инструментами финансово-кредитного механизма. – Минск: «Мисанта», 2011.
17. Нечепуренко Ю.В. Управление интеллектуальной собственностью в научно-образовательной сфере. – Минск: БГУ, 2009.

18. Наганова Т.Е. О системном подходе к методике преподавания курса ОУИС. // Журнал (РБ) «Наука и инновации», №7-2007.
11. Наганова Т.Е. Так что же считать нематериальными активами предприятия? // Статья в электронном источнике: <http://www.br.minsk.by> De Jure (е – приложение к газете «Белорусский рынок» 17-23 апреля 2003 г.
12. Наганова Т.Е. Расчет рыночной цены лицензии на ОПС. // ЭФУ №7-2007.
13. Наганова Т.Е. Бизнес-планирование ОИС. // ЭФУ №9-2007.
14. Наганова Т.Е. О мотивации собственника НМА. // ЭФУ №7-2008.
15. Наганова Т.Е. Брызги шампанского или риск благородное дело. // Главный экономист №10-2009.
16. Наганова Т.Е. Себестоимость ОИС. // ЭФУ № 11 – 2007
17. Наганова Т.Е. Великий и ужасный ГВ (о гулвил на транспорте). // Директор транспортной организации. Журнал ООО «Регистр» (е-форма). №6-2011г.
18. Особенности нематериальных активов в АПК. // Аграрная экономика №12-2011 г.

ПРИЛОЖЕНИЕ 1

Практическое занятие по курсу ОУИС

Формула изобретения

Автор-составитель: Наганова Т.Е., ст. преподаватель кафедры ОНИП АМФ

«Прототип найти – не поле перейти!»

М Кравец. Акrostих «Патент»

Журнал «Патентный поверенный» №3 – 2007, с.59.

.....

Цель занятия: изучение характерных признаков изобретения в соответствии с законодательством Республики Беларусь; изучение формулы изобретения – правовой категории, которая выражает сущность изобретения; изучение понятий существенных и несущественных признаков изобретения, однозвенных и многозвенных формул, зависимых и независимых признаков в формуле изобретения; обучение основам системного подхода к устройствам (техническим объектам) и способам (технологиям); изучение понятия ИТР (идеального технического решения), ИТ (идеальной технологии).

Теоретическая часть

Технический объект (ТО) – это устройство, созданное человеком или автоматом. При этом оно реально существует (или может существовать; в этом случае ТО называется техническим решением). ТО предназначено для удовлетворения определенной потребности [1, с. 20].

Технология – это способ, метод или программа преобразования вещества, энергии, информационных сигналов из заданного начального состояния в заданное конечное состояние с помощью определенных ТО [1, с. 20].

Каждый ТО может представлен описаниями, которые имеют иерархическую соподчиненность:

потребность;

функция ТО;

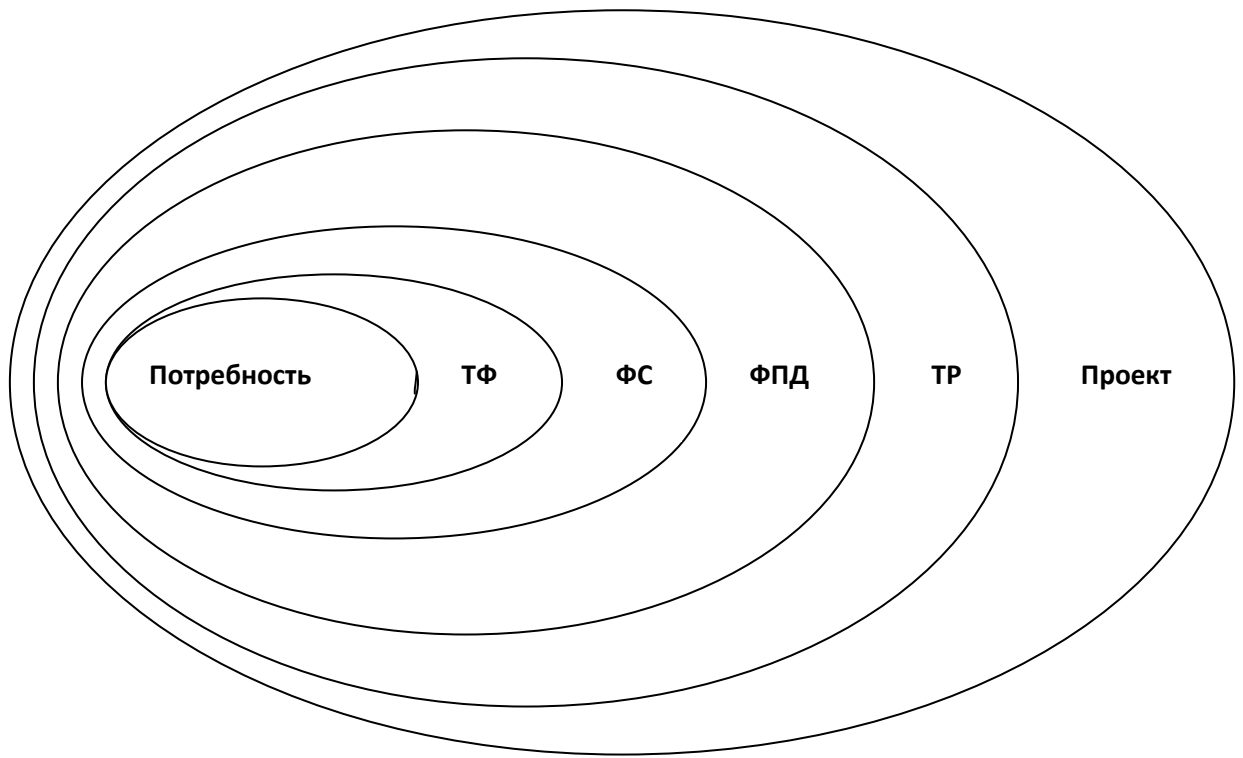
техническая функция ТО;

физический принцип действия (ФПД);

техническое решение (ТР);

проект.

Иерархия этих описаний представлена на рис. 1.



.....
Рис. 1. Иерархия описаний ТО

Потребность – это цель существования (создания) ТО.

Техническая функция (ТФ) содержит два параметра: 1) потребность, которую может удовлетворить ТО; 2) физическую операцию (физическое превращение, преобразование), с помощью которой реализуются потребности.

ФС (функциональная структура) сообщает о том, что каждый элемент структуры выполняет одну или несколько функций, при этом сами функции находятся в иерархической соподчиненности. Связи элементов друг с другом, когда каждый из элементов, выполняя определенную функцию, реализует определенную физическую операцию, носят название конструктивной функциональной структуры. Если элементы ТО при реализации физических операций образуют поток преобразующих или превращаемых веществ, энергии, сигналов или других факторов, то такие функциональные связи носят название поточковых (например, в прокатном стане на входе потока имеются заготовки сечением 200x200 мм, а на выходе – стальная лента толщиной 1 мм, шириной 2 м). Поточковая ФС может быть представлена в виде ориентированного графа, в котором вершина – это элементы ТО, а ребра – это входные или выходные потоки (факторы). В поточковой ФС каждый элемент реализует определенную физическую операцию (ФО).

ФПД – это физический принцип действия ТО (технического объекта). Во многих случаях [1, с. 27] ФПД легко построить с помощью поточковой ФС путем замены наименований элементов или физических операций на наименования объектов. ФПД – это ориентированный граф, вершинами которого являются наименования физических объектов, а ребрами входные и выходные потоки вещества, энергии и сигналов.

Описание ФПД, как правило, содержит изображение принципиальной схемы ТО, в которой в упрощенно-идеализированной форме показаны основные конструктивные элементы, обеспечивающие реализацию ФПД, и указаны направления потоков и основные физические величины, которые характеризуют используемые физико-технические эффекты. Принципиальная схема облегчает последующую разработку (конструирование) технического решения.

Техническое решение (ТР) – это конструктивное оформление ФПД или ФС. ТР конкретного ТО описывается в виде двухуровневой (как правило)

структуры через характерные признаки ТО в целом и его элементов. При этом используют следующие группы признаков:

- указание (перечень) основных элементов;
- взаимное расположение элементов в пространстве;
- способы и средства соединения и связи элементов между собой;
- последовательность взаимодействия элементов во времени;
- особенности конструктивного исполнения элементов (геометрическая форма и т.д.);
- принципиально важные соотношения параметров для ТО в целом и его отдельных элементов.

В зависимости от вида рассматриваемого ТО элементом может быть: часть детали, деталь, узел, блок, агрегат, техническая система (ТС), комплекс ТС.

Техническое решение (ТР) – это как бы безразмерное описание ТО (технического объекта), которое может иметь самые различные реализации по параметрам. При этом к параметрам возможно отнести: размеры ТО, размеры элементов ТО, количественные характеристики входных и выходных потоков, другие важные измеряемые свойства ТО. Например, асинхронный двигатель при одинаковом ТР имеет десятки модификаций по размерам, силе тока, напряжению, частоте вращения, мощности и другим параметрам.

ТР называется идеальным (ИТР), если оно имеет одно или несколько из следующих свойств [там же, с. 159]:

1. В ИТР размеры ТО приближаются или совпадают с размерами обрабатываемого или транспортируемого объекта, а чистая масса ТО намного меньше массы обрабатываемого объекта.
2. В ИТР масса и размеры ТО или его главных функциональных элементов приближаются к нулю, а в предельном случае равны нулю, (когда устройства вообще нет, но необходимая функция выполняется).
3. В ИТР время обработки объекта приближается к нулю или равно нулю.
4. В ИТР КПД приближается к единице или равен единице, а расход энергии приближается к нулю или равен нулю.

5. В ИТР все части ТО все время выполняют полярную работу в полную меру своих расчетных возможностей.
6. ТО, имеющий ИТР, функционирует бесконечно длительное время без ремонта и остановки.
7. ТО, имеющий ИТР, не оказывает никакого отрицательного влияния на человека и окружающую природную среду.

Таблица 1.

Некоторые примеры приближения ТР к ИТР

Прототипы ТО	ТО, приближенное к ИТР
Глиняные сосуды для хранения и транспортировки зерна и других сыпучих грузов в древности	Мешок из ткани
Современный телевизор на основе электронно-лучевой трубки – прибора, который электрические сигналы преобразует в световые	Телевизоры на жидких кристаллах с использованием плазменных экранов; телевизоры из токопроводящего пластика, в которых толщина самого ТО (телевизора) не превышает 1 мм. Это по сути «электронная бумага». Революционная технология основана на органических светодиодах (тонкопленочных материалах, изготовленных из органических соединений, которые излучают свет при пропускании электрического тока [2, с. 32])

По аналогии с понятием ИТР (идеального технического решения) возможно сформулировать и понятие идеальной технологии (ИТ). Технология называется идеальной, когда требуемые технологические действия выполняются, а затраты труда практически отсутствуют. И человек, и машина (технический объект, устройство) требуют возмещения трудовых затрат. Природные (естественные) процессы протекают и создают конечный результат без участия человека, самопроизвольно. Например, гравитационное поле Земли в сочетании с ветром давно

используется для очистки семян от шелухи, течение реки – для транспортировки леса.

Проект – это детализированное ТР. В проекте, в отличие от ТР, указываются значения параметров ТО (технического объекта) и всех его элементов. Проект содержит всю необходимую информацию для изготовления и эксплуатации ТО. Проект – это рабочие чертежи и конструкторская документация. Для сложных ТО иногда разрабатывают более детальные проекты в виде ТП, ЭП, ТП и др. (ТП – техническое предложение, ЭП – эскизный проект, ТП – технический проект и т.д.).

Какая же новая техника (НТ) считается изобретением? Какой ТО (технический объект) или какая технология считается изобретением? В соответствии с [3, с. 8-11] изобретению в любой области техники предоставляется правовая защита, если оно относится к устройству или способу, является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо.

Сорта растений и технологии интегральных микросхем охраняются в Республике Беларусь отдельным законодательством [4], [5].

В законе РБ [3] продукт – это предмет как результат человеческого труда, способ – процесс, прием или метод выполнения взаимосвязанных действий над объектом (объектами), а также применение процесса, приема, метода или продукта по определенному назначению. **По аналогии с [1, с. 20] можно определить ТО как продукт, а технологию как способ.**

Формула изобретения – это основной раздел заявки на изобретение (с точки зрения определения объема правовой охраны, предоставляемой патентом). Формула выражает сущность изобретения. Поэтому формула должна содержать совокупность его (изобретения) существенных признаков, достаточную для достижения указанного заявителем результата [6, с. 148]. Критерий существенности признака патентоспособности – это его результат.

Структура формулы может быть однозвенной и многозвенной, следовательно, может включать один или несколько пунктов (каждый пункт отражает какую-то одну особенность или свойство ТО или технологии). Если изобретение характеризуется совокупностью существенных признаков, не имеющей развития или уточнения для частных случаев его исполнения или использования, то применяется однозвенная формула. Развитие признаков

приводит к построению многозвенной формулы. Многозвенная формула может характеризовать не только одно изобретение, но и группу изобретений.

Если изобретение одно, то только один из пунктов многозвенной формулы является независимым. Если изобретений несколько – количество независимых пунктов соответствует количеству изобретений в группе [там же, с. 149].

Понятие однозвенной и многозвенной формулы описано в [7, с. 20-21]. Однозвенная формула изобретения применяется для характеристики одного изобретения совокупностью существенных признаков, не имеющей развития или уточнения применительно к частным случаям его выполнения или использования. Многозвенная формула применяется для характеристики одного изобретения с развитием и/или уточнением совокупности его существенных признаков применительно к частным случаям выполнения или использования изобретения или для характеристики группы изобретений. Многозвенная формула, которая характеризует одно изобретение, имеет один независимый и следующий (следующие) за ним зависимый (зависимые) пункт (пункты). Многозвенная формула, которая характеризует группу изобретений, имеет несколько независимых пунктов, каждый из которых характеризует одно изобретение из группы. При этом каждое изобретение группы может охарактеризовано с привлечением зависимых пунктов, подчиненных соответствующему зависимому.

В [7, с. 21] также содержатся правила определения зависимых и независимых пунктов формулы. Так, независимые пункты формулы, как правило, не содержат ссылок на другие пункты формулы. Зависимые пункты формулы группируются вместе с тем независимым пунктом, которому они подчинены.

Если условием объединения изобретений в группу является предназначенность одного из изобретений для получения, осуществления или использования другого (в другом), то в первом независимом пункте приводится характеристика того изобретения, для которого предназначено другое изобретение.

Каждый пункт формулы состоит из ограничительной части (в ней перечисляются признаки, присущие и прототипу (аналогу), и заявленному

изобретению) и отличительной части (в ней перечисляются признаки, присущие только заявленному изобретению). После ограничительной части вводится словосочетание «отличающийся тем, что». Это слова-разделители, они отделяют ограничительную часть формулы от отличительной (в заявке на изобретение).

Разделение на ограничительную и отличительную части не имеет места в формуле заявки на изобретение, если формула характеризует:

- 1) индивидуальное химическое соединение;
- 2) применение по новому назначению;
- 3) изобретение, не имеющее аналогов [там же, с. 22].

Формула излагается в виде логического определения совокупностью всех его существенных признаков. Формула (или каждый пункт многозвенной формулы) излагается в виде одного предложения.

Изобретение – это новый продукт или способ согласно [3]. Продукт – это или устройство (ТО – технический объект), или вещество.

Признаки изобретения, если оно относится к устройству, в соответствии с [7, с. 4]:

- наличие конструктивного(ых) элемента(ов);
- наличие связи между элементами;
- взаимное расположение элементов;
- форма выполнения элемента(ов) или устройства в целом, в частности геометрическая форма;
- форма выполнения связи между элементами;
- параметры и другие характеристики элемента(ов) или устройства в целом;
- среда, выполняющая функцию элемента.

Признаки изобретения, если оно относится к способу, в соответствии с [там же, с. 4-5]:

- наличие действия(ий) над материальным объектом;

- порядок выполнения таких действий во времени (последовательно, одновременно, в различных сочетаниях);

- условия осуществления таких действий: режим, использование веществ (исходного сырья, реагентов, катализаторов и т.д.), устройств (приспособлений, инструментов, оборудования и т.д.);

- оно относится к веществу, согласно [там же, с. 4-5];

- качественный состав по ингредиентам;

- количественный состав ингредиентов;

- структура композиции;

- структура ингредиентов;

- другие физико-химические, физические и др. показатели и критерии способа получения;

- качественный состав изотопа(ов) элемента;

- количественный состав (число протонов и нейтронов);

- основные ядерные характеристики: период полураспада, тип энергии излучения.

Могут ли авторы грамотно подготовить документы заявки и составить формулу изобретения с требуемым уровнем притязаний? Скорее нет, чем да [8, с. 82]. Точно и грамотно определить объем и оформить патентные притязания способен только профессионал, иначе можно получить патент, который не будет защищать от нарушителей прав. Задача специалиста (патентного поверенного) – не допустить сужения объема притязаний в процессе проверки экспертом т.н. изобретательского уровня изобретения. Определение изобретательского уровня изобретения дано в [3, с. 10]. Изобретение имеет изобретательский уровень, если оно для специалиста явным образом не следует из уровня техники. Уровень техники включает любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета (первенства) изобретения.

Когда профессионалу-эксперту противостоит автор-непрофессионал (не в технике, а в области права), то результат, скорее всего, будет не в пользу автора.

Объем защищаемых прав по патентам определяется совокупностью существенных признаков. Чем больше признаков в формуле, тем труднее опротестовать защищаемое его (формулой) решение по новизне (прямая зависимость).

Потому что для того, чтобы выполнить такое юридическое действие (опротестовать патент по новизне), необходимо заявленному техническому решению противопоставить известное решение с такой же совокупностью признаков. Но при большом количестве существенных признаков для конкурента появляется больше возможностей «обойти» патент, не подпасть под его действие.

Если в формуле изобретения мало существенных признаков, то тем легче найти прототип (аналогичное техническое решение), но тогда труднее обойти формулу, [8, с. 82-84]. Много существенных признаков в формуле – «слабый» патент, мало-«сильный». Но сами существенные признаки в «сильном» патенте должно относиться к изобретению на уровне рода технических устройств, способов, а не вида. Род – это (в научных классификациях) группа, которая объединяет несколько близких видов, обладающих общими признаками, [12, том 3, с. 1369]. Вид – это подчиненное понятие, входящее в состав другого (высшего) понятия (рода), [12, том 1, с. 288].

Существует также мнение специалистов – патентных поверенных: чем больше отличительная часть формулы по сравнению с ограничительной, тем «сильнее» патент с юридической точки зрения.

Структура формулы включает, [9, с. 68]:

- название изобретения;
- вводное слово «включающий» (или «состоящий») и перечисление известных признаков (напр., А, В, С);
- словосочетание «отличающийся тем, что...» (и перечисление отличительных признаков, напр., изменение признака А на А₁ или добавление признака Д.

В формуле изобретения используются только существенные признаки [там же, с. 69]. Существенные – это такие, которые обеспечивают достижение результата. По мнению авторов [9], многозвенная формула

предпочтительнее и для изобретателя, и для патентного эксперта, и для будущего потребителя изобретения. Изобретатель четче выявляет суть своей находки в независимых пунктах формулы, а варианты, разъяснения, уточнения – в зависимых пунктах. Формула становится «красивой». При многозвенной формуле патентному эксперту легче понять замысел автора и объективно провести сравнения с известными техническими решениями. Потребителю при логически ясной картине легче сделать вывод, стоит или нет использовать изобретение.

Эксперты патентного ведомства (в РБ – это ГУ НЦИС) проверяют формулу изобретения на соответствие с [10]. Формула изобретения должна выражать сущность изобретения. Сущность изобретения должна быть полностью основана на описании. Если формула содержит совокупность признаков, достаточную для достижения результата, то она признается выражающей сущность изобретения.

Признаки считаются существенными, если они находятся в причинно-следственной связи с техническим результатом. Признаки изобретения (только существенные) подвергаются идентификации путем выявления их смыслового содержания, которое воспринимается специалистами однозначно на основании известного уровня техники. Формула изобретения также проверяется на выполнение требования единства изобретения, в соответствии с которым независимый пункт формулы должен относиться к одному изобретению. Также эксперт проверяет выполнение требования единства изобретения многозвенной формулы, которая содержит несколько независимых пунктов, характеризующих группу изобретений. Группу изобретений могут образовывать как изобретения, относящиеся как к разнородным объектам (устройство и способ, вещество и способ и т.д.), так и изобретения, относящиеся к однородным объектам изобретения (варианты изобретения, изобретения, соотносящиеся как целое и часть, др.). Требование единства изобретения считается выполненным в том случае, когда имеется техническая взаимосвязь между изобретениями группы, выражаемое одним или несколькими одинаковыми или соответствующими особыми техническими признаками. Особые технические признаки – это такие, которые определяют вклад, вносимый в уровень техники каждым из заявленных изобретений, рассматриваемым в совокупности.

Практическая часть

Практическая часть состоит из набора формул изобретений, в которых требуется провести классификацию формул изобретения в соответствии с заданием конкретной задачи.

Задача 1. Выбрать формулы, которые содержат однозвенную и многозвенную формулы.

Задача 2. Выбрать формулы, относящиеся к продукту (продукт – это техническое устройство или вещество).

Задача 3. Выбрать формулы, относящиеся к способу.

Задача 4. Выбрать формулы с большим количеством притязаний (притязания выражаются в количестве существенных признаков).

Задача 5. Выбрать формулы, которые содержат относительно небольшое (малое) количество притязаний. (Притязания выражаются в количестве независимых признаков в формуле).

Задача 6. По формулам с большим количеством притязаний (решение задачи 4) сформировать ИТР (идеальное техническое решение).

Задача 7. По формулам с малым количеством притязаний (решение задачи 5) сформировать ИТР (предельное техническое решение).

Задача 8. Выделить в формулах потребность (цель создания) ТО (технического объекта).

Задача 9. Выделить в формулах ФС (функциональную структуру ТО) в виде конструктивной функциональной структуры и в виде потоковой функциональной структуры.

Задача 10. Выделить в формулах ФПД (физический принцип действия).

Задача 11. Выделить в формулах ТР (техническое решение) как конструктивное оформление ФПД или ФС.

Задача 12. Выделить в формулах детализированное ТР (проект).

Формулы изобретений (материал для анализа).

Пример 1. Способ приготовления смеси путем последовательной обработки потока среды в двух зонах, отличающийся тем, что в первой зоне потоку придают винтовое направление движения и обработку ведут в турбулентном режиме, а во второй зоне потоку придают окружное направление и обработку ведут в режиме пузырьковой кавитации [11, с. 48].

Пример 2. Устройство для приготовления смеси, включающее корпус с двумя камерами, сообщающимися между собой и разделенными перегородкой, в которых на одном валу расположены органы, отличающиеся тем, что рабочий орган в первой по ходу потока камере выполнен в виде лопастной мешалки с лопастями, установленными под углом 30-60° к направлению вращения, а рабочий орган во второй камере – в виде турбинной мешалки с лопастями, установленными под углом 90° к направлению вращения [там же, с. 48].

Пример 3. Способ штамповки куполообразных днищ, включающий многопереходную вытяжку с последующим обжимом, отличающийся тем, что в процессе вытяжки на первом переходе штампуют полный полуфабрикат конической формы, угол наклона образующей которого равен углу наклона образующей готового днища, а на втором переходе со стороны открытого торца на полуфабрикате формообразуют цилиндрический участок, высота H которого определяется выражением:

$$H = \frac{2R_{cp}h}{D},$$

где R_{cp} и h – соответственно радиус кривизны и высоты данной сферической части готового днища;

D – диаметр цилиндрической части полуфабриката [там же, с. 49].

Пример 4. 1. Способ осуществления цикла поршневого двигателя внутреннего сгорания, заключающийся в сжатии воздуха с топливом, сжигании смеси внутри цилиндра с подвижным поршнем, расширении горячих газов и передача и передача работы расширения через поршень и

механизм двигателя на его вал отбора мощности, при этом часть энергии газов используют для сжатия воздуха, отличающийся тем, что расширение горячих газов осуществляют сначала в цилиндре двигателя до получения максимально возможной полезной работы, а затем – в термодинамическом обменнике энергией между газами и свежим воздухом, в котором воздух сжимают до параметров начала горения топлива, после чего сжатый воздух накапливают при сохранении достигнутых параметров и используют для приготовления смеси по мере надобности.

2. Способ по п. 1, отличающийся тем, что воздух сжимают двухступенчатого: сначала с охлаждением, а затем с предотвращением потерь тепла.

3. Способ по п. 1, отличающийся тем, что в цилиндре двигателя расширение горячих газов осуществляют до величины, составляющей не более 0,4 их объема при атмосферном давлении.

4. Поршневой двигатель внутреннего сгорания для осуществления цикла поршневого двигателя внутреннего сгорания, содержащий корпус с цилиндрами, поршни, подключенные через механизм к валу отбора мощности, а также систему подготовки рабочей смеси воздуха и топлива, включающую устройство сжатия воздуха за счет энергии отработавших в цилиндрах газов, содержащий также клапаны и охладитель сжатого воздуха, отличающийся тем, что в качестве устройства сжатия воздуха использован двухступенчатый термодинамический обменник энергий, между ступенями которого установлен охладитель, выход из второй ступени которого подключен к теплоизолированному ресиверу, соединенному через клапаны с цилиндрами двигателя.

5. Двигатель по п. 4, отличающийся тем, что между ресивером и цилиндром двигателя установлена камера сгорания.

6. Двигатель по п. 4, отличающийся тем, что клапаны входа и выхода воздуха обеих ступеней сжатия термодинамического обменника энергий выполнены методом прямого действия, а остальные клапаны двигателя подключены к системе управления (Патент РФ №20756 от 10.06.1994 г.).

Пример 5. 1. Способ работы поршневого двигателя внутреннего сгорания путем сжатия воздуха, подачи сжатого воздуха в камеру сгорания, воспламенения топливовоздушной смеси, расширения отработавших газов в

цилиндре двигателя, перепуска части отработавших газов в газодинамический обменник давления для сжатия воздуха и выпуска отработавших газов, при этом воздух сжимают двухступенчато с охлаждением после сжатия на первой ступени и накапливают в ресивере для последующего приготовления топливоздушнoй смеси, отличающейся тем, что расширение отработавших газов осуществляют сначала в цилиндре двигателя до величины не более 0,4 их объема при атмосферном давлении, затем – в газодинамическом обменнике давления, в котором воздух сжимают до параметров начала горения топлива, а накопление воздуха в ресивере производят при сохранении достигнутых параметров и подают его в цилиндр по мере надобности.

2. Поршневой двигатель внутреннего сгорания, содержащий, по меньшей мере, один цилиндр с поршнем, газодинамический обменник давления, сообщенный с цилиндром двигателя и соединенный нагнетательной магистралью с ресивером, связанным через выпускной клапан с цилиндром двигателя, и воздухоохладитель, установленный между ступенями низкого и высокого давления упомянутого газодинамического обменника давления, отличающегося тем, что газодинамический обменник давления выполнен в виде двухступенчатого свободнопоршневого компрессора, рабочая полость которого связана через выпускной клапан с атмосферой, а через впускной – с цилиндром двигателя, причем ресивер выполнен теплоизолированным.

3. Двигатель по п. 2, отличающийся тем, что входы и выходы обеих ступеней сжатия, свободнопоршневого компрессора снабжены обратными клапанами (Патент РБ №1397 от 28.03.1994 г.).

Пример 6. 1. Устройство виброакустического воздействия, содержащее генератор и преобразователь, отличающийся тем, что введен фильтр, а генератор выполнен как источник шума, причем генератор, фильтр и преобразователь соединены каскадно.

2. Устройство по п. 1, отличающееся тем, что введен между генератором и фильтром усилитель мощности, входом соединенный с выходом генератора, а выходом с входом фильтра.

3. Устройство по п. 1, отличающееся тем, что введен между фильтром и преобразователем усилитель мощности, входом соединенный с выходом фильтра, а выходом с входом преобразователя.

4. Устройство по п. 2 или по п. 3, отличающееся тем, что введен генератор сигналов специальной формы, выходом соединенный с усилителем мощности (заявка на патент РФ №99110 791/14 от 12.05.1999 г.).

Пример 7. 1. Способ вышивания изделий, основанный на том, что ткань изделия с нанесенным на нее контуром рисунка запяливают в пальцы, обеспечивают натяжение нити на ткань изделия, перемещающегося относительно иглы швейной машины, и обеспечивают последовательный застил рисунка, отличающийся тем, что степень натяжения ткани выбирают различной в различных направлениях относительно долевой нити ткани, затем регулируют натяжение верхней и нижней нитей швейной машины так, что точка переплетения верхней и нижней нитей каждого стежка находится внутри ткани, после чего перемещают пальцы с тканью в направлении последовательного застила рисунка вышивкой с одновременным движением пальцев с тканью таким образом, что стежки вышивки образуют ломаную линию.

2. Способ по п. 1, отличающийся тем, что длина стежков неодинакова и находится в пределах от 2 до 5 мм (Патент РФ №2164569 от 24.03.2000 г.).

Пример 8. Асбоцементная смесь «Асбоцемент-М модифицированный», включающая портландцемент, асбест хризотилловый, модифицированную добавку и воду, отличающаяся тем, что с целью увеличения прочности и водонепроницаемости, содержит в качестве модифицирующей добавки модификатор бетона МБ-01, включающий аморфный микрокремнезем и суперпластификатор С-3, при следующем соотношении компонентов, мас. %:

Портландцемент	50-65
Асбест хризотилловый	5,0-6,5
МБ-01	5,0-6,5
Вода	40-22

(Заявка на патент РФ №99112402/03 от 07.06.1999 г.).

Пример 9. Состав для борирования металлических порошков преимущественно на железной основе, содержащий карбид бора, фторид или тетрафтороборат металла, отличающийся тем, что дополнительно содержит парафин при следующем соотношении компонентов, мас. %:

Фторид или тетрафтороборит металла	1,5...3,5
Парафин	1,5...3,5
Карбид бора	Остальное

Пример 10. Способ регулирования мощности энергетической установки путем изменения мощности источника тепла и регулирования расхода теплоносителя изменением располагаемого напора последнего в контуре циркуляции, отличающейся тем, что с целью повышения надежности, располагаемый напор в контуре циркуляции изменяют путем перемещения конденсатосборника по радиусу относительно оси вращения. (Патент РБ № 3624 от 30.06.1989 г.).

Пример 11. Электрод для холодной дуговой сварки и наплавки чугуна, состоящий из стержня, изготовленного из низкоуглеродистой стали, и покрытия, включающего мрамор, полевого шпат и медный порошок, отличающийся тем, что покрытие электрода дополнительно содержит отработанный катализатор СТК 1-7, ильменитовый концентрат, ферромарганец и поташ при следующем соотношении компонентов (масс. %):

мрамор	28-10
медный порошок	15-18
ильменитовый концентрат	18026
ферромарганец	16-21
полевого шпат	11-6
катализатор СТК 1-7	11-17
поташ	0,5-2,0

([9, с. 66]).

Пример 12. 1. Почвообрабатывающее устройство, включающее копающую часть в виде вил с зубьями и черенок, отличающийся тем, что черенок выполнен дугообразным с выпуклостью, направленной в рабочем положении в сторону необработанной почвы.

2. Устройство по п. 1, отличающееся тем, что средние зубья, выполнены прогнутыми, а крайние зубья имеют длину меньшую, чем длина прогнутых средних зубьев, при этом концы зубьев расположены по прямой линии.

3. Устройство по п. 1, отличающееся тем, что участок свободного конца дугообразного черенка соединен посредством тяги с участком противоположного конца или с копающей частью ([9, с. 63]).

Пример 13. 1. Топливный брикет из органических углеродосодержащих материалов, преимущественно отходов деревообработки, содержащий спрессованные органические углеродосодержащие материалы, отличающиеся тем, что спрессованные органические углеродосодержащие материалы находятся в гильзе из влагоустойчивой бумаги.

2. Брикет по п. 1, отличающийся тем, что содержит сконцентрированный в осевой части и выходящий наружу на торцевые поверхности окислитель, выделяющий при нагревании кислород ([9, с. 63]).

Пример 14. 1. Способ вакуумной сушки древесины, включающий формирование штабеля древесины с укладкой между слоями древесины тепловых панелей, загрузку высушиваемой древесины в камеру при атмосферном давлении, прогрев древесины, вакуумирование камеры, удаление из камеры образовавшегося конденсата, а также разгермитизацию камеры и выгрузку высушенной древесины, отличающейся тем, что после прогрева древесины производят ее охлаждение, а прогрев и охлаждение древесины осуществляют циклически проходящим через изотермическую поверхность контакта между слоями древесины и тепловыми панелями реверсивным тепловым потоком, генерирующим или поглощаемым тепловыми панелями.

2. Способ по п. 1, отличающийся тем, что цикл «Прогрев-охлаждение» древесины производят более одного раза ([9, с. 65]).

Пример 15. Способ упрочения титановых сплавов, включающий нагрев до температуры β -области и охлаждение, отличающийся тем, что нагрев проводят до 1400-1550°C, а охлаждение проводят со скоростью 150-200 °C/c ([9, с. 65]).

Решение задач (ответы)

Решение задачи 1.

Примеры формул: 1, 2, 3, 8, 9, 10, 11, 15. Содержат однозвенные формулы, а примеры формул: 4, 5, 6, 7, 12, 13, 14 описываются многозвенными формулами.

Решение задачи 2.

Формулы примеров: 2; п. 4 примера 4; пп. 7, 3 примера 5, 6, 8, 9, 11, 12, 13 относятся к описанию продуктов.

Решение задачи 3.

Формулы примеров: 1; 3; ; (пп. 1, 2, 3); 5(п. 1); 7; 10; 14; 15 относятся к описанию способов.

Решение задачи 4.

Формулы (из списка примеров формул), которые содержат большое количество существенных признаков (притязаний): 4; 5.

Решение задачи 5.

Формулы (из списка примеров формул), которые содержат малое количество притязаний существенных признаков: 1, 2, 3, 6, 7, 8, 9, 10, 11, 12, 13, 14, 15.

Решение задачи 6.

ИТР по примеру 4 может выглядеть так: добавляем к конструкции ДВС такое устройство, которое рассеивало бы выхлопные газы, например, при помощи химических реакций (свойство экологичности ИТР).

ИТР по примеру 5: аналогично.

ИТР по примеру 8: невозможно сформулировать ИТР, так как пример 8 – это не устройство, а способ, технология. Возможно сформулировать идеальную технологию (ИТ).

ИТР по примеру 9: решение аналогично примеру 8. ИТР по примеру 10. Пример уже 10 содержит ИТР, т.к. речь идет о повышении мощности энергетической установки за счет перемещения конденсаторосборника.

ИТР по примеру 11: возможно ввести в состав шихты дополнительный химический элемент(ы), которые ускоряют процесс холодной дуговой сварки (признак ИТР, когда время обработки объекта равно нулю или приближается к нулю).

ИТР по примеру 14: в примере 14 описан способ (технология), а не ТО, поэтому ИТР невозможно. Однако можно сократить время сушки, добавив к заявке на способ, например, устройство автоматического управления способа вакуумной сушки древесины. АУ устройством сокращает время обработки древесины. Возможно сформулировать ИТ (идеальную технологию).

ИТР по примеру 15: описан способ (технология), не идет речи об ИТР (ИТР возможно только в устройствах, а именно в ТО – в технических объектах). Возможно сформулировать идеальную технологию в виде цели, к которой следует стремиться.

Решение задачи 7.

ИТР по примеру 1: это способ, не ТО, поэтому речи об ИТР нет.

ИТР по примеру 2: ИТР (или приближение к ИТР) выглядит как автоматическое управление технологическим процессом (сокращается трудоемкость проведения процесса).

ИТР по примеру 3: способ – это технология, ИТР отсутствует.

ИТР по примеру 6: пример 6 сам содержит приближение к ИТР, так речь идет об усилителе мощности, который описан в примере 6. Усиление мощности означает экономию времени на обработку объекта.

ИТР по примеру 7: способ – это технологический процесс, нет технических устройств в виде технических объектов, ИТР невозможно сформулировать. ИТР, по примеру 12: автоматизация данного

почвообрабатывающего устройства, возможно усовершенствование данной конструкции.

ИТР по примеру 13: формула примера 13 описывает продукт (вещество), но не техническое устройство, ИТР невозможно.

Решение задачи 8.

Прежде всего перечислим те из примеров формул, где речь идет о ТО (технических объектах). Это примеры формул: 4(п. 4); 5(п. 2); 6; 11; 12. В перечисленных ТО выделим потребность (цель создания).

Цель создания ТО по примеру 4(п. 4) – это экономия топлива (супердвигатель). Цель создания ТО по примеру 5(п. 2) – это также экономия топлива (супердвигатель).

Цель создания ТО по примеру 6 – это организация виброакустического воздействия, возможная область применения – получение звуковых сигналов о тех или иных стадиях технологического процесса.

Цель создания ТО по примеру 11 – это организация холодной дуговой сварки (в отличие от горячей).

Цель создания ТО по примеру 12 – это улучшенная обработка почвы, экономия мускульной энергии в процессе обработки почвы.

Решение задачи 9.

Формулы для анализа: 4(п. 4); 5(п. 2); 6; 11; 12 (в них речь идет технических устройствах).

ФС по примеру 4(п. 4): поршневой ДВС, содержащий корпус с цилиндрами, поршни, подключенные через механизм к валу отбора мощности, а также систему подготовки рабочей смеси воздуха и топлива, включающую устройство снятия воздуха за счет энергии отработавших в цилиндрах газов, содержащий также клапаны и охладитель сжатого воздуха.

ФС по примеру 5(п. 2): поршневой ДВС, содержащий, по меньшей мере, один цилиндр с поршнем, газодинамический обменник давления, сообщенный с цилиндром двигателя и соединенный нагнетательной магистралью с ресивером, связанным через выпускной клапан с цилиндром

двигателя, и воздухоохладитель, установленный между ступенями низкого и высокого давления упомянутого газодинамического обменника.

ФС по примеру 6: УВВ, содержащее генератор и преобразователь.

ФС по примеру 11: электрод для холодной дуговой сварки и наплавки чугуна, состоящий из стержня из низкоуглеродной стали и покрытия определенного шихтового состава.

ФС по примеру 12: ПУ, включающее копающую часть в виде вил с зубьями и черенок.

Примечание: если структурные составляющие любого устройства материальны, то функции устройств не являются материальными, однако также находятся в иерархическом соподчинении друг другу и главной функции. Главная функция обычно выражена в цели создания устройства. Таким образом бывают функции первого уровня, второго, третьего, n – го.

Решение задачи 10. Рассмотрим примеры: 4(п. 4); 5(п. 2); 6; 11; 12 – в них идет речь о ТО.

ФПД по примеру 4(п. 4):

ДВС, поршневой, который отличается тем, что в качестве устройства сжатия воздуха использован двухступенчатый термодинамический обменник энергией, между ступенями которого установлен охладитель.

Физический принцип действия по примеру 5 (п.2): поршневой ДВС, отличающийся тем, что

газодинамический теплообменник давления выполнен в виде двухступенчатого свободнопоршневого компрессора.

ФПД по примеру 6: УВВ, отличающееся тем, что введен между генератором и фильтром усилитель мощности

ФПД по примеру 11: ЭдХДСиН, отличающийся тем, что покрытие электрода содержит определенный состав шихты.

ФПД по примеру 12: ПУ, отличающийся тем, что черенок выполнен дугообразным, а средние зубья выполнены прогнутыми, а крайние зубья

имеют длину меньшую, чем длина прогнутых средних зубьев (ФПД - преодоление сопротивления почвы для экономии мускульных усилий).

Решение задачи 11.

В примерах 4(п. 4); 5(п. 2); 6; 11; 12 выделим ТР (техническое решение) как конструктивно оформленное ФПД или ФС.

ТР по примеру 4(п. 4): поршневой ДВС, отличающийся тем, что в качестве устройства сжатия использован двухступенчатый термодинамический обменник энергий, между ступенями которого установлен охладитель, выход из второй ступени которого подключен к теплоизолированному ресиверу, соединенному через клапаны с цилиндрами двигателя, отличающийся тем, что термодинамический обменник давления выполнен в виде двухступенчатого свободнопоршневого компрессора, рабочая полость которого связана через выпускной клапан с атмосферой, а через выпускной – с цилиндром двигателя, причем ресивер выполнен теплоизолированным.

ТР по примеру 6: УВВ, отличающееся тем, что введен между генератором и фильтром усилитель мощности, входом соединенный с выходом генератора, а выходом с входом фильтра.

ТР по примеру 11: электрод для холодной дуговой сварки и наплавки (э-дХДСиН) чугуна, отличающееся тем, что покрытие электрода содержит отработанный катализатор СТК 1-7, ильменитовый концентрат, ферромарганец и поташ при следующем соотношении компонентов (масс. %).

ТР по примеру 12: ПУ, отличающееся тем, что черенок выполнен дугообразным с выпуклостью, направленной в рабочем положении в сторону необработанной почвы, а крайние зубья имеют длину меньшую, чем длина прогнутых средних зубьев, при этом концы зубьев расположены по прямой линии. К ТР по примеру 12 можно добавить и зависимые пункты формулы, напр. 12.3.

Решение задачи 12. Выделим в формулах примеров: 4(п.4); 5(п. 2); 6; 11; 12 детализированное ТР (проект). В проекте, в отличие от ТР, указываются значения параметров.

Проект по примеру 4(п. 4): к решению задачи 11 добавляем зависимые пункты от п. 4 (это п. 5 и п. 6).

Проект по примеру 5(п. 2): к решению задачи 11 добавляем пункт 3(п. 3)- зависимый по отношению к п. 2.

Проект по примеру 6: перечисляем не только независимые признаки (п. 1), но и зависимые (пп. 2, 3, 4).

Проект по примеру 11: проект совпадает с ТР (вследствие простоты устройства).

Проект по примеру 12: проект по примеру 12: проект совпадает с ТР (вследствие простоты устройства).

Примечание: проект – это детализированное ТР (техническое решение). Поэтому при определении проекта желательно (в случае приобретения лицензии на патент в виде полной уступки прав или простой неисключительной лицензии) знать степень промышленной готовности новой техники.

ВОПРОСЫ:

1. Какая новая техника считается (или может считаться) изобретением в соответствии с законодательством РБ?
2. Дайте определение формулы изобретения.
3. Чем понятие «устройство» отличается от понятия «технология»?
4. Может ли технология быть ТО (техническим объектом)?
5. Расскажите об иерархии описания ТО.
6. Какое ТР (техническое решение) называется идеальным?
7. Возможна ли идеальная технология?
8. Что подразумевают под формулой однозвенной и многозвенной?
9. Какие признаки в формуле можно назвать существенными (независимыми), а какие зависимыми? Каков критерий отнесения пунктов формулы к зависимым и независимым?
10. В чем состоят отличия формулы многозвенной от однозвенной?
11. В чем состоит содержание ограничительной части формулы?
12. В чем состоит содержание отличительной части формулы?
13. В каких случаях в формуле изобретения нет деления на ограничительную и отличительную части?

14. Перечислите признаки изобретения, если оно относится к устройству в соответствии с законодательством РБ.
15. Перечислите признаки изобретения, если оно относится к способу в соответствии с законодательством РБ.
16. Что подразумевают под прототипом изобретения?
17. Признаки изобретения могут быть существенными и несущественными. Какие из них перечисляются в формуле изобретения?
18. Дайте определение признаков существенных и несущественных.
19. В формуле изобретения должно быть отражено единство изобретения. Что означает термин «единство изобретения»? Как проверяется единство изобретения и кем?

Литература (список):

1. Половинкин А.И. Основы инженерного творчества: Уч. пособие – М., 1988.
2. В. Панов Дайте мне телик – пару рулонов...//АиФ №11, 2009, с. 32.
3. Закон Республики Беларусь «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» в Сб. «Промышленная собственность», Выпуск 7. – Мн., НЦИС, 2003 г.
4. Закон Республики Беларусь «О патентах на сорта растений» от 13.04.1995. Сб. «Промышленная собственность», Вып. 3 – Мн., Государственный патентный комитет Республики Беларусь, 1997.
5. Закон Республики Беларусь «О правовой охране технологий интегральных микросхем» от 7.12.1998. // Ведомости Национального собрания Республики Беларусь – 1999, № 1.
6. Блинников В.И., Дубровская В.В., Сергиевский В.В. Патент: от идеи до прибыли. – М.: Мир, 2002.
7. Правила составления и подачи заявки на выдачу патента на изобретение. В сб. «Промышленная собственность», Вып. 2 – Мн.: ГПВ РБ, 1993 (с. 3-29); Вып. 5 (СС. 29068), 1999.
8. Борохович Л., Монастырская А., Трохова М. Ваша ИС. – СПб.: Питер, 2001.
9. Нагорский И.С., Ловкис В.Б., Антонишин Ю.Т. Основы научных исследований. Пособие по изучению дисциплины в 4-х частях. Части 3, 4. – Мн.: БГАТУ, 2008.
10. Правила Проведения патентной экспертизы заявки на выдачу патента на изобретение. В сб. «Промышленная собственность», Вып. 5. – Мн.: ГПК РБ, 1999 (с. 88-140).
11. Кудашов В.И. Интеллектуальная собственность: охрана и реализация прав, управление. Уч. пособие. – Мн.: БНТУ, 2004.

12. Толковый словарь русского языка. Под ред. Д.Н. Ушакова. Тома: 1, 2, 3, 4. – М., 1939. Репринтное издание.

ПРИЛОЖЕНИЕ 2

***ТЕМА 4. КОММЕРЧЕСКОЕ ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ОБЪЕКТОВ
ПРОМЫШЛЕННОЙ СОБСТВЕННОСТИ. (РАСЧЕТ ЦЕНЫ ЛИЦЕНЗИИ
В УСЛОВИЯХ РЫНКА) (4 часа)***

ЦЕЛЬ СЕМИНАРСКОГО И ПРАКТИЧЕСКОГО ЗАНЯТИЙ ПО ТЕМЕ: ознакомление студентов с основами коммерческой реализации ОПС в условиях современной экономики Республики Беларусь, с основными положениями по расчету рыночной цены лицензии, с понятиями "роялти" и "паушальный платеж", с видами лицензий на ОПС, с понятием служебного изобретения и способами расчета собственника с автором при служебном изобретении в соответствии с законодательствами Республики Беларусь и Российской Федерации.

ВОПРОСЫ ДЛЯ ОБСУЖДЕНИЯ НА СЕМИНАРСКОМ ЗАНЯТИИ

1. Теоретические положения по расчёту рыночной цены лицензии на ОПС. Виды лицензий на ОПС. Понятие служебного изобретения.
2. Пример решения типовой задачи по расчёту рыночной цены лицензии.

ТЕМЫ РЕФЕРАТОВ ДЛЯ СЕМИНАРСКОГО ЗАНЯТИЯ

1. Виды лицензий на объект промышленной собственности в рыночной экономике.
2. Международные торги и цены на инженерно-консалтинговые услуги типа "инжиниринг".
3. Схема расчетов между лицензиаром и лицензиатом и ее функционирование в рыночной экономике.
4. Служебное изобретение.
5. Секретное изобретение.

Расчет рыночной цены лицензии на объект промышленной собственности (ОПС), виды лицензий на ОПС, понятие о служебном изобретении

Знания по расчету рыночной цены лицензии не будут лишними для любого выпускника вуза, поскольку в условиях современного законодательства Республики Беларусь и Российской Федерации автор получает патент на свое имя и сам продает лицензию или же работодатель, заключивший с автором договор, патентует изобретение на имя фирмы любой формы собственности (в этом случае возникает так называемое служебное изобретение), а автору выплачивает вознаграждение, которое должно составлять не менее чем 10% прибыли (дохода) от использования изобретения или выручки от продажи лицензии в Российской Федерации

[22]. В Республике Беларусь по Постановлению СМ РБ [15] эта цифра составляет 5% прибыли (дохода) или 2% от себестоимости выпуска продукции по лицензии.

Лицензия - это не просто товар, а товар специфический. Цена лицензии в условиях современного мирового хозяйства является обобщающим показателем полезности технологии или технологических знаний, предоставляемых лицензиату в соответствии с лицензией.

В Республике Беларусь передача прав на ОПС (объект промышленной собственности) должна быть зафиксирована в Белгоспатенте (Национальном центре интеллектуальной собственности) в соответствии с Постановлением СМ РБ № 437 [16].

В основе рыночной цены лицензии лежит сумма дополнительного дохода (прибыли), который может быть получен лицензиатом (лицом, продающим лицензию) и передан лицензиару (лицу, продающему лицензию) за время использования лицензии.

Рыночная цена лицензии обычно составляет только часть дополнительной прибыли, получаемой покупателем лицензии. Прибыль лицензиата подразумевает дополнительную прибыль, т.е. такую прибыль, которая является разностью между прибылью от реализации продукции, полученной с использованием лицензии, и прибылью от реализации такой продукции без использования лицензии (при продолжении производства старым методом). Разделение дополнительной прибыли между лицензиаром и лицензиатом зависит от многочисленных факторов и определяется условиями конкуренции на рынке, соотношением спроса и предложения. Лицензиат отдает лицензиару не всю дополнительную прибыль (дополнительную выгоду), а только ее часть. Эта часть отражает установившееся в мире распределение выгоды между лицензиаром и лицензиатом и колеблется от 1-2 до 5-15% лицензиару и соответственно от 98-99 до 85-95% лицензиату. Таким образом, даже 1% от будущей дополнительной прибыли лицензиата толкает собственника лицензии на продажу лицензии.

Как правило, цена лицензии возмещается продавцу не сразу, а по мере получения лицензиатом (покупателем) дополнительного дохода от ее использования. В самом общем виде платеж за лицензию (от лицензиата к лицензиару) может выступать в трех видах: как паушальный платеж (единовременный, фиксированный); как платеж в счет роялти (долями) по

мере изготовления продукции по лицензии; как комбинированный платеж, который представляет собой сочетание двух первых способов платежа за лицензию.

Таким образом, если цена лицензии складывается из периодических (ежегодных и даже ежемесячных) отчислений от дохода покупателя в период действия соглашения, то в международной практике эти отчисления называются роялти. Период, в течение которого покупатель выплачивает продавцу лицензии роялти, обычно меньше периода, в течение которого использование лицензии приносит фактическую прибыль. Лицензии также могут оплачиваться посредством паушального платежа - единовременного платежа до получения дополнительной прибыли от использования лицензии. Паушальная сумма - это капитализация роялти, их досрочная единовременная выплата, приведенная путем дисконтирования в сопоставимый вид на момент подписания лицензионного соглашения. Паушальный платеж - это также залог от лицензиата для лицензиара, гарантия эффективного использования продукции по лицензии.

Само подписание лицензионного соглашения немислимо без предварительных расчетов цены за лицензию, такой расчет также необходим для патентообладателя с целью выявления вознаграждения автору (в случае служебного изобретения). Последнее по времени постановление СМ Республики Беларусь [15] обязывает выплачивать автору "не менее 2% от себестоимости выпуска продукции". Более того, эти 2% относятся на себестоимость продукции.

Итак, лицензии бывают: открытые, простые (неисключительные), исключительные, полные. Они отличаются друг от друга объемом передаваемых прав, степенью защиты и, следовательно, ценой.

Все лицензионные договоры только тогда имеют юридическую силу, когда они зарегистрированы в Государственном патентном комитете Республике Беларусь.

Автором служебного изобретения может стать любой выпускник БГУИР. В условиях рыночной экономики инженер, придумавший новую конструкцию, прибор, технологию, программу, должен иметь представление, за какую цену возможна продажа его изобретения (если он сам является собственником патента) или же в какой сумме работодатель (т.е. фирма, в которой он работает) должен рассчитаться с автором служебного изобретения.

Допустим, вы придумали технологию или конструкцию. Если вы являетесь автором изобретения, то перед вами два пути подтверждения того, что данное изобретение является вашим: первый - приобретение патента на свое имя, а это стоит денег (например, оформление и подача заявки на изобретение на территории Республики Беларусь составляет приблизительно 30 МЗП); другой путь - патент выкупается (т.е. изобретение регистрируется) лицом, располагающим средствами и планирующим выпускать продукцию по изобретению. Автором изобретения вы остаетесь при любых условиях, но во втором случае вы находите спонсора для того, чтобы оформить права на изобретение (разумеется, на условиях договора). Таким спонсором может быть и частное лицо, и предприятие любой формы собственности, в том числе и то, на котором вы работаете (это и есть служебное изобретение).

Интересы и выгоды авторов изобретений всегда сумеют защитить специалисты в области охраны интеллектуальной собственности — это так называемые патентные поверенные. Они консультанты по вопросам охраны ИС и ПС и оказывают услуги на платной основе.

Пример решения типовой задачи по расчету рыночной цены лицензии

Если китайские купцы в древности устанавливали цену товара, ориентируясь на зрочки покупателей (когда покупателю было доступно желаемое, его зрочки расширялись), то расчет рыночной цены лицензии является несколько более трудоемким процессом.

Лицензия обычно предоставляется на определенный срок, он оговаривается в лицензионном соглашении.

Объем производства продукции по лицензии (А) определяется на основании данных лицензиата о планируемой программе освоения продукции по запускаемой лицензии.

Продажная (рыночная) цена лицензии в самом общем виде определяется по формуле

$$Ц = (З_{\Sigma} + Э_{\Sigma}) * (1 - \kappa_p) * \kappa_{мс}, \quad (4.1)$$

где $З_{\Sigma}$ - сумма затрат владельца на объект промышленной собственности, куда следует включать все затраты на конструкторскую и технологическую подготовку производства, расходы на оформление права собственности и расходы на рекламу и продвижение на рынке (маркетинговые расходы);

\mathcal{E}_{Σ} - суммарная эффективность объекта в хозяйственном обороте, которую для целей продажи лицензии на изобретение можно определить как

$$\mathcal{E}_{\Sigma} = \sum_{i=1}^T \rho \cdot A \cdot C_{ед} \quad (4.2)$$

Здесь ρ - ставка роялти;

A - объем производства продукции по лицензии;

$C_{ед}$ - цена единицы продукции;

k_p - коэффициент риска;

$k_{МС}$ - коэффициент морального старения;

i - текущий год действия лицензионного соглашения;

T - расчетный срок действия лицензионного соглашения.

Коэффициенты K_p и $K_{МС}$ изменяются для изобретений, полезных моделей и промышленных образцов от 0 до 1 и могут свести к нулю все усилия собственника.

Размер роялти можно получить расчетным путем (для этого существуют специальные формулы), можно также использовать метод "по прецедентам", в соответствии с которым роялти устанавливается на базе прецедентов международной практики (табл. 4.1).

Таблица 4.1

Некоторые расчетные размеры роялти, применяемые в международной практике

Отрасль	Роялти, %
Оборудование для химической промышленности	5-10
Воздушные кондиционеры	3-4
Измерительные приборы	5-10
Электронное оборудование	6-7
Станки	6
Реле-аппаратура	4-6
Электротехническое оборудование	6-7
Самолеты, вооружение	5-15
Изделия из пластмассы	3-10

Формы платежей за лицензию на практике: паушальный (единовременный, одноразовый) платеж - форма 1, комбинированный платеж (первоначальный платеж + роялти, включая минимально гарантированные платежи) - форма 2, фиксированные платежи с разбивкой по годам - форма 3.

Форма 3 предполагает выплату фиксированных платежей путем разбивки паушального платежа по долям платежа за соответствующие годы и предполагает применение к долям платежа коэффициентов дисконтирования. В данных методических указаниях форма 3 не рассматривается.

Предварительная расчетная цена лицензии определяется по формуле

$$C_{\text{л}} = \sum_{i=1}^T A_i \cdot C_i \cdot \rho_i \quad (4.3)$$

где $C_{\text{л}}$ - расчетная цена лицензии за срок T действия лицензионного соглашения;

A_i - планируемый объем производства продукции по лицензии в соответствующем расчетном году действия соглашения;

C_i - расчетная цена единицы продукции по лицензии в соответствующем расчетном году действия соглашения;

ρ_i - расчетный размер роялти в соответствующем расчетном году действия лицензионного соглашения (при выборе значения роялти можно пользоваться значениями табл. 4.1);

i - текущий год действия соглашения.

Формулы (4.2) и (4.3) идентичны.

Затем полученная расчетным путем цена корректируется в соответствии с условиями платежа.

Допустим, что условия платежа предусматривают только паушальный (единовременный) платеж. Существует формула расчета паушального платежа:

$$C_{\text{л. пауш}} = C_{\text{л}} * K_{\text{пауш}}, \quad (4.4)$$

где $C_{\text{л. пауш}}$ - расчетная цена лицензии при паушальном (единовременном) платеже;

$C_{\text{л}}$ - расчетная цена лицензии, определяемая по формуле (4.3);

$K_{\text{пауш}}$ - коэффициент паушальности (коэффициент перехода от платежей по роялти к паушальному (единовременному) платежу):

$$K_{\text{ПАУШ}} = \Phi * T * n.$$

Здесь Φ - планируемый объем производства в соответствующем году расчетного срока действия соглашения в относительных единицах.

Тогда

$$\Phi_1 + \Phi_2 + \dots + \Phi_T = 1,$$

где T - расчетный срок действия соглашения;

i - соответствующий год расчетного срока действия соглашения;

n - расчетная ставка по коммерческим кредитным операциям, устанавливаемая коммерческими банками страны-продавца (от 3,5 до 25%), при $n=0,1$ (10%), $T=5$ лет, $K_{\text{ПАУШ}} = 1*5*0,1 = 0,5$.

Если паушальный платеж за лицензию осуществляется не в первый год действия соглашения, то согласно принципу, что сегодняшний доллар стоит дороже завтрашнего, паушальный (единовременный) платеж умножается на так называемый коэффициент дисконтирования.

Между расчетной ставкой по коммерческим кредитным операциям, устанавливаемой коммерческими банками страны-продавца, и коэффициентом дисконтирования (α_i) существует следующая взаимосвязь:

$$\alpha_i = 1/(1+n)^i, \quad (4.5)$$

где i - соответствующий год срока T (1, 2, ..., T);

n - расчетная ставка по коммерческим кредитным операциям страны-продавца (от 3,5 до 25%).

Чаще всего расчет за лицензию выступает в виде комбинированного платежа, который содержит три составляющие:

- первоначальный платеж ($\Pi_{\text{ПЕРВ}}$) в счет роялти;
- минимально гарантированные платежи ($\Pi_{\text{МИ}}$) в счет роялти;
- сами платежи по роялти ($\Pi_{\text{РОЯЛ}}$).

Размер первоначального платежа является платежом в счет роялти, он зависит от объема передаваемого ноу-хау (технической документации), и, как правило, его максимальная величина не должна превышать 5-30% от расчетной величины лицензии $\Pi_{\text{Л}}$, вычисляется по формуле (4.3). Размер первоначального платежа считаем по формуле

$$\Pi_{\text{ПЕРВ}} = 0,3 * \Pi_{\text{Л}}, \quad (4.6)$$

где $\Pi_{\text{ПЕРВ}}$ - размер первоначального платежа;

$\Pi_{\text{Л}}$ - расчетная величина лицензии по формуле (4.3);

P_{MG} - вторая часть комбинированных платежей. Их величина устанавливается с таким расчетом, чтобы общая сумма P_{MG} и $P_{ПЕРВ}$ не превышала 50% расчетной величины лицензии (C_L):

$$P_{MG} = C_L (0,5 - X). \quad (4.7)$$

Здесь X - удельное значение (доля) первоначального платежа ($P_{ПЕРВ}$) в расчетной цене лицензии. Эта доля находится в пределах 0,05...0,3 от C_L .

Если X составляет 30% от C_L , то P_{MG} примут значение

$$P_{MG} = C_L (0,5 - 0,3) = 0,2 C_L. \quad (4.8)$$

Третья часть комбинированных платежей - это сами платежи по роялти. При рассмотренных выше значениях $P_{ПЕРВ}$ и P_{MG} на платежи по роялти приходится 0,5 C_L .

Вывод: при комбинированных платежах всю предварительно рассчитанную сумму платежей за лицензию по формуле (4.3) необходимо разбить на три части (доли):

- $P_{ПЕРВ} = 0,05 - 0,3 C_L$;
- $P_{MG} = C_L (0,5 - X)$, где X имеет значение от 0,05 до 0,3;
- $P_{РОЯЛ} =$ оставшая часть от C_L .

Рассмотрим условный пример расчёта.

В Республике Беларусь функционирует предприятие по выпуску реле-аппаратуры с применением электроники. Цена единицы продукции составляет 500 тыс. бел. рублей при себестоимости единицы продукции 400 тыс. бел. рублей. Прибыль на единицу продукции составляет 100 тыс. бел. рублей. Годовая программа выпуска - 10000 шт.

Белорусскому предприятию предложили купить лицензию на пользование пакетом технической документации, патентовладелец - южно-корейская фирма. Приобретение и внедрение лицензионного ноу-хау позволит уменьшить издержки на единицу производимой продукции, а также способствует повышению качества выпускаемой реле-аппаратуры за счет оригинального технического решения и снижения трудоемкости и сложности производственного процесса. Расчеты показывают, что внедрение данной инновации на белорусском предприятии будет характеризоваться следующими показателями: себестоимость единицы продукции снизится до 300 тыс. бел. рублей, цена составит 600 тыс. бел. рублей (цену рассчитали в

отделе маркетинга), следовательно, прибыль на единицу составит 300 тыс. бел. рублей. Годовая программа выпуска осталась без изменения – 10000 шт.

Планируется заключение лицензионного соглашения сроком на 5 лет.

Необходимо определить возможные суммы платежей белорусской стороны, а также определить рыночную цену лицензии.

Определим первоначальную расчетную цену лицензии:

$$Ц_{Л} = \sum_{i=1}^5 A \cdot Ц \cdot \rho = (10000 \cdot 600000 \cdot 0,04) \cdot 5 = 1,2 \text{ млрд. бел. рублей}$$

Определим платеж белорусского предприятия по форме 1 (паушальный или единовременный платеж):

$$Ц_{Л \text{ ПАУШ}} = Ц_{Л} * K_{\text{ПАУШ}};$$

$$K_{\text{ПАУШ}} = \Phi * T * n = 1,0 * 5 * 0,1 = 0,5 \text{ (при } n = 10\%, T=5 \text{ лет).}$$

$$\text{Тогда } Ц_{Л \text{ ПАУШ}} = 0,5 * 1,2 = 0,6 \text{ млрд бел. рублей.}$$

Определим платеж белорусского предприятия южно-корейской фирме по форме 2 в виде комбинированного платежа. Тогда $P_{\text{ПЕРВ}} = 0,3$ $Ц_{Л} = 0,3 \times 1,2 = 0,36$ млрд р., $P_{\text{МГ}} = Ц_{Л} (0,5 - 0,3) = Ц_{Л} * 0,2 = 1,2 * 0,2 = 0,24$ млрд р., $P_{\text{РОЯЛ}} = 1,2 * 0,5 = 0,6$ млрд бел. рублей (согласно контрольному примеру).

Таким образом, для белорусской стороны платеж за лицензию по форме 1 обойдется в 6 млрд бел. рублей (4 млн дол. США при курсе 1500 бел. рублей за 1 дол.).

При расчете за лицензию по форме 2 платежи составят: 0,36 млрд бел. рублей первоначального платежа, 0,24 млрд бел. рублей - $P_{\text{МГ}}$, по 0,6 млрд бел. рублей ежегодно в качестве платежей по роялти. Итого: $0,36 + 0,24 = 0,6$ млрд бел. рублей однократно и по 0,6 млрд бел. рублей в течение 4 лет.

Какую форму платежа при расчете за лицензию применить, зависит не только от вышеприведенных расчетов, но и от целого ряда других факторов, потому что платежи за лицензию подразумевают разработку стратегии по получению наибольшей и обоюдной выгоды от такой торговли. И не всегда эта выгода равна денежному эквиваленту. Поэтому при торговле лицензиями обе заинтересованные стороны нуждаются в услугах патентных поверенных - адвокатов интеллектуальной собственности. Последние, используя свой опыт и знания, смогут разработать стратегию покупки (продажи) в оптимальном варианте, который будет устраивать как лицензиара, так и лицензиата,

поскольку в рыночной экономике сделка никогда не состоится, если ее условия не удовлетворяют требованиям хотя бы одной стороны.

Какую же сумму можно обозначить в качестве рыночной цены лицензии? Она может быть рассчитана по формуле (4.1) с учетом коэффициентов риска и морального старения. Поскольку в рассмотренном примере собственник (корейская сторона) как минимум получает 0,6 млрд бел. рублей, то эта сумма и является рыночной ценой лицензии, так как за указанную сумму данную лицензию можно продать в любое время. Одновременно сумма в 0,6 млрд бел. рублей является и начальной продажной ценой лицензии, так как обычно собственник желает получить больше. Поэтому любая реальная цена сделки и будет рыночной ценой лицензии.

Если значение $P_{\text{ПЕРВ}}$ брать не 0,3 от $C_{\text{Л}}$, а 0,05 от $C_{\text{Л}}$, то $P_{\text{ПЕРВ}} = 1,2 * 0,05 = 0,06$ (млрд р.).

$P_{\text{ПЕРВ}} + P_{\text{МГ}}$ в сумме не должны превышать 50%, а можно, например, 30% от $C_{\text{Л}}$.

Тогда $P_{\text{МГ}} = C_{\text{Л}} (0,3 - 0,05) = 0,25 C_{\text{Л}} = 1,2 * 0,25 = 0,3$ (млрд р.);

$P_{\text{РОЯЛ}} = 1,2 - (0,06 + 0,3) = 0,84$ (млрд р.);

$P_{\text{ЕДИНОВР}} = 0,06 + 0,3 = 0,36$ (млрд р.).

Вывод: при вышерассмотренных условиях платежа одноразово выплачивается всего 0,36 млрд р. в первый год, а в остальные четыре года - по 0,84 млрд р.

При другой ставке n , например при $n = 0,25$, будет и другой коэффициент паушалности; при $n=0,25$ $K_{\text{пауш}} = 1 * 5 * 0,25 = 1,25$. В этом случае паушальный платеж составит: $1,2 * 1,25 = 1,5$ (млрд р.).

Все расчеты ведутся по принципу: можно сразу, но мало, можно побольше, но в рассрочку. Сравнить: сразу 1,5 млрд р. или же сразу 0,36 млрд р., а в кредит - по 0,84 млрд р. за 4 года. Это 3,36 млрд р.

Немного видоизменим контрольный пример. Допустим, что изобретатель работает на вышеназванном гипотетическом белорусском предприятии и является как автором, так и собственником служебного изобретения (имеет патент Республики Беларусь, зарегистрированный в Патентном ведомстве Республики Беларусь). В этом случае торговлю будут осуществлять две стороны: собственник патента, с одной стороны, и

белорусское предприятие - с другой. Расчеты величины рыночной цены лицензии - те же.

Можно рассмотреть еще один вариант: автор изобретения работает на белорусском предприятии, и его изобретение относится к разряду служебных (патент получает наниматель). В этом случае белорусское патентное законодательство рекомендует рассчитаться с автором в сумме, равной не менее чем 5% рыночной цены лицензии (10% - по российскому патентному законодательству) или 2% от себестоимости товарного выпуска. Пояснение: название "авторское вознаграждение" может ввести в заблуждение, оно в данном случае обозначает рыночную цену лицензии.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ К ПРАКТИЧЕСКОМУ ЗАНЯТИЮ

1. Для чего нужны расчеты рыночной цены лицензии?
2. Дайте определение цене лицензии в условиях рынка.
3. Кто такие лицензиар и лицензиат?
4. Что такое роялти?
5. Что такое паушальный платеж?
6. Какие виды лицензий вы знаете и чем они отличаются друг от друга?
7. Назовите составляющие комбинированного платежа за лицензию.
8. Назовите специалистов, которые обладают знаниями и возможностью защитить ваши права на ОПС, ОИС.
9. Если вы работаете в фирме (на государственном предприятии) и оказались автором служебного изобретения, то на какое вознаграждение вы можете рассчитывать в Республике Беларусь, в Российской Федерации?
10. В каких случаях требуется расчет рыночной цены лицензии?
11. Что такое исключительная собственность государственных предприятий на ОПС?
12. Назовите формулу рыночной цены лицензии в самом общем виде, перечислите составляющие этой формулы.
13. В каком диапазоне изменяются коэффициенты КР и КМС?
14. Назовите последствия применения КР и КМС для расчета рыночной цены лицензии.