



МОСКОВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ

им. М.В. Ломоносова

ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКУЛЬТЕТ

КАФЕДРА ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Курсовая работа по теме:

«Пределы (ограничения) осуществления исключительного права в авторском и патентном праве»

Автор работы:

студентка 2 курса 217 группы:

Шлапак Марта Дмитриевна

Научный руководитель:

Щербак Наталия Валериевна,

кандидат юридических наук, доцент

кафедры гражданского права

Дата представления курсовой работы в учебный отдел: «_»_____ 2020 г.

Дата сдачи научному руководителю: «_»_____ 2020 г.

Дата защиты курсовой работы: «_»_____ 2020 г.

Оценка: _____

Москва 2020 г.

Содержание

ВВЕДЕНИЕ.....	3
ГЛАВА 1. СОДЕРЖАНИЕ И ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ АВТОРСКИХ И ПАТЕНТНЫХ ПРАВ.....	6
§ 1. ОБЪЕКТЫ АВТОРСКОГО ПРАВА.....	6
§ 2. ОБЪЕКТЫ ПАТЕНТНОГО ПРАВА.....	9
§ 3. СОДЕРЖАНИЕ АВТОРСКИХ И ПАТЕНТНЫХ ПРАВ.....	13
ГЛАВА 2. ПОНЯТИЕ ПРЕДЕЛОВ (ОГРАНИЧЕНИЙ) ПРАВА И ПРЕДЕЛОВ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫХ ПРАВ.....	16
§ 1. Соотношение понятий «пределы» и «ограничения» осуществления исключительного права.....	16
§ 2. Предпосылки становления института пределов осуществления исключительных прав.....	20
§ 3. Виды пределов (ограничений) исключительного права.....	24
ГЛАВА 3. ВИДЫ ПРЕДЕЛОВ (ОГРАНИЧЕНИЙ) ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫХ ПРАВ.....	28
§ 1. Общие требования к установлению пределов осуществления права.....	27
§ 2. Исчерпание исключительных прав.....	30
§ 3. Свободное использование объектов интеллектуальной собственности.....	35
§ 4. Принудительное лицензирование.....	39
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	42
СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ.....	45

Введение

Актуальность исследования. В настоящее время краеугольным камнем любого динамично развивающегося общества является эффективное внедрение результатов интеллектуальной деятельности в нашу жизнь, в числе которых объекты, охраняемые авторским и патентным правом. Более того, одна из тенденций, характеризующих нынешнее состояние общества, сводится к тому, что взаимосвязь носителей субъективных гражданских прав стала настолько тесной, что вопрос о границах этих прав стал как никогда важным. И поэтому исследование механизма, обеспечивающего согласование разнонаправленных интересов носителей исключительных прав, имеет ключевое значение для юридической науки.

Объекты интеллектуальной собственности всегда представляют особую ценность для общества. Будь то объекты авторского права – произведения литературы и искусства, или же объекты патентного права – изобретения, промышленные образцы – все они вызывают повышенный интерес со стороны социума, так как безусловно являются двигателем общественного развития, - «с момента создания она (интеллектуальная собственность) поступает в общечеловеческую сокровищницу знаний, как бы создатель ни прятал свою частичку общечеловеческого «сокровища». От этого она не теряет своей потенциальной привлекательности, и любой человек вправе претендовать на нее наравне с ее создателем»¹. Поэтому изучение действующего законодательства в области регулирования отношений, касающихся пределов осуществления субъективных гражданских прав, в частности, исключительного права и анализ практических проблем, вытекающих из реализации механизмов данного института, является несомненно актуальным направлением исследовательской деятельности.

В процессе изучения института пределов (ограничений) осуществления

¹ Верховлетов М.А. Интеллектуальная собственность как теоретико-правовая категория», 2005 г. // СПС «Консультант Плюс»

исключительных прав в контексте общих вопросов теории и истории его возникновения и развития использованы труды советских и российских цивилистов: М.М. Агаркова², В.П. Грибанова³, И.А. Покровского⁴, А.П. Сергеева⁵, А.Е. Шерстобитова⁶ и др.

Анализ правового положения института пределов осуществления авторского и патентного права, а также проблем, вытекающих из реализации данного института, проведен с опорой на комментарии, научные позиции и исследования отечественных специалистов в области интеллектуальной собственности, в частности Е.А. Флейшиц, Л.А. Новоселовой, В.А. Дозорцева, В.О. Калятина, П.В. Крашенинникова, В.В. Орловой, П.В. Степанова и др.

При проведении исследования использованы публикации зарубежных авторов, среди которых Марк Десерто⁷, Марсель Пляниоль⁸ и др.

Цель курсовой работы заключается в изучении нормативно-правовых актов, посвященных регулированию института пределов (ограничений) осуществления исключительных прав: авторского и патентного, а также практики применения этих норм.

Объектом исследования является совокупность гражданско-правовых отношений, складывающихся в процессе установления пределов осуществления исключительных прав в России.

Предметом – законодательные и иные нормативно-правовые акты, устанавливающие правовой режим пределов исключительных прав; результаты научных трудов, посвященных указанной теме; правоприменительная практика.

² М.М. Агарков, Проблема злоупотребления правом в советском гражданском праве, 1945, «Вопросы гражданского права», Сборник 1, Изд. АН СССР, стр. 430 - 442

³ В.П. Грибанов, Пределы осуществления и защиты гражданских прав- М.: Изд-во Моск. ун-та, 1972. - 284 с.

⁴ И.А. Покровский, Основные проблемы гражданского права. 1917, стр. 96.

⁵ А. П. Сергеев, Право интеллектуальной собственности. - М.: Проспект, 2003.

⁶ А.Е. Шерстобитов, Злоупотребление правом (доктрина и практика) // Проблемы развития частного права: Сборник статей к юбилею Владимира Саурсевича Ема / Отв. Ред. Е.А. Суханов, Н.В. Козлова, М., 2011 (СПС «Консультант Плюс»).

⁷ Marc Desserteaux, Abus de droit et confit de droit. «Revue trim de droit civil», 1906; Traité pratique de droit civil français par M. Planiol et G. Ripert, Obligations, 1-ère partie, 1930, №№ 578 579. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: https://www.persee.fr/doc/ridc_0035-3337_1957_num_9_1_9823 (Дата обращения: 06. 04. 2020).

⁸ Marcel Planiol, Traité Élémentaire de Droit Civil, Obligations, contrats, sûretés réelles. Tome deuxième, Librairie générale de droit et de jurisprudence, 1949

Задачи:

1. Рассмотреть, что относится к объектам авторского и патентного права;
2. Выяснить, какие права автора вытекают из создания объекта интеллектуальной собственности;
3. Изучить труды цивилистов, занимающихся разработкой проблематики пределов осуществления субъективных гражданских прав, в частности, пределов осуществления исключительных прав;
4. Изучить объективные предпосылки становления и развития института пределов осуществления исключительных прав;
5. Рассмотреть соотношение понятий «пределы» и «ограничения»: выявить сходства и различия.
6. Проанализировать нормативно-правовые акты, устанавливающие правовой режим института пределов осуществления исключительных прав: авторского и патентного в российском законодательстве и международных актах;
7. Изучить виды пределов (ограничений) исключительного права в авторском и патентном праве: особенности их установления;
8. Выяснить, какие проблемы возникают в применении норм действующего права, регулирующих установление пределов осуществления исключительных прав: авторского и патентного.
9. Проанализировать судебную практику рассмотрения дел, связанную с нарушением пределов исключительных прав.

Методологическую основу работы составили: общенаучные методы (анализа, синтеза, индукции, дедукции, научной абстракции, классификации (систематизации), аналогии и др.), способствовавшие проведению системного исследования правоотношений, складывающиеся в процессе установление пределов осуществления исключительных прав: авторского и патентного.

Глава 1. Содержание и осуществление авторских и патентных прав

§ 1. Объекты авторского права

Начиная рассмотрение института пределов осуществления исключительных прав, в первую очередь следует обратить внимание на сами объекты интеллектуальной собственности, а также на права автора, вытекающие из создания охраняемого объекта.

Главная особенность права интеллектуальной собственности как подотрасли гражданского права, регулирующей отношения, объектом которых выступают результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации состоит в том, что ее объект отличается от типичных объектов вещных прав. Авторское и патентное право охраняет идею, выраженную в материальной форме, а не сам материальный носитель⁹. Результатом интеллектуальной деятельности является выраженный в объективной форме ее продукт, именуемый в зависимости от его характера произведением науки, литературы, искусства, изобретением или промышленным образцом. Условия охраны каждого из них отличаются, но есть и сходства.

Во-первых, результаты интеллектуальной деятельности, в отличие от объектов вещных прав, имеют идеальную природу, они носят нематериальный характер, то есть обособлены от материальных носителей - п. 1 ст. 1227 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее, ГК). Материальный носитель и идея отграничиваются, первый – это вещь и, соответственно, объект вещного права, а результат творчества – это уже объект интеллектуальных прав.

Во-вторых, как всякие нематериальные объекты, не имеющие натуральной формы, результаты интеллектуальной деятельности не подвержены износу, амортизации. Отмечается возможность их многократного использования, так называемое «неисчерпаемое потребление» или так

⁹ Материал с лекции Е.А. Суханова по гражданскому праву.

называемое «неконкурирующее потребление»¹⁰.

В-третьих, содержание объектов интеллектуальных прав всегда носит эстетический либо информационный характер.¹¹

Переходя к рассмотрению объектов авторского права, можно выделить критерии, которые отличают объекты авторского права от других результатов интеллектуальной деятельности. Авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, во-первых, являющиеся результатом творческой деятельности (понятие творческой деятельности уже, чем понятие деятельности интеллектуальной) и, во-вторых, существующие в какой-либо объективной форме, доступной для чувственного восприятия иными лицами (п. 3 ст. 1259 ГК). И при отсутствии одного из названных критериев тот или иной объект не будет защищаться авторским правом.

В ранее действовавшем законодательстве выделялся третий критерий, который состоял в том, что та самая объективная форма должна допускать возможность воспроизведения. В настоящее время российский законодатель отказался от этого критерия и теперь даже невозпроизводимость третьими лицами не свидетельствует о том, что перед нами объект не авторского права¹².

Попадая в сферу авторского права, мы также должны понимать, что охрана авторских прав неразрывно связана со спецификой тех объектов творческой деятельности, которые создаются и затем используются и вводятся их творцами в гражданский оборот. Применительно к объектам авторского права – это результаты такой творческой деятельности, которые принципиально неповторимы, то есть творческий вклад должен создать оригинальное произведение, которое будет охраняться авторским правом¹³.

Далее, произведение охраняется вне зависимости от того, окончено оно или нет, и не зависит от его обнародования (п. 3 ст. 1259 ГК). Авторские права

¹⁰ См. Paul A. Samuelson, The Pure Theory of Public Expenditure, JOURNAL ARTICLE «The Review of Economics and Statistics», Vol. 36, No. 4 (Nov., 1954), pp. 387-389

¹¹ Материал с лекции Е.А. Суханова по гражданскому праву.

¹² Материал с лекции А.Е. Шерстобитова по гражданскому праву.

¹³ Гражданское право: Учебник: в 4 т. /отв. ред. Е. А. Суханов. Том 2, - 2-е изд., перераб. и доп. - Москва: Статут, 2019.

также распространяются на часть произведения, на название произведения и на персонажа произведения (п. 7 ст. 1259 ГК), если они могут быть признаны самостоятельным результатом творческого труда автора и отвечают другим признакам объектов авторского права – это подтвердил Пленум Верховного Суда в своем Постановлении¹⁴.

С сфере авторского права действует фактологическая (созидательная) система охраны, это означает, что объекты авторского права подлежат правовой охране в силу самого факта создания, без регистрации произведения или соблюдения каких-либо иных формальностей (абз. 1 п. 4 ст. 1259 ГК). В соответствии с абз. 2 п. 4 ст. 1259 ГК по желанию правообладателя возможна регистрация программ для ЭВМ и баз данных. Такой тип охраны предоставляет возможность не ограничивать круг охраняемых объектов, давая возможность появления новых, которые могли бы получить правовую охрану.

Также ст. 1259 ГК относит к объектам авторского права производные и составные произведения. В отличие от оригинальных произведений, в которых все охраняемые элементы создаются самим автором, производные произведения могут включать элементы уже существующих произведений – переводы, аннотации, обзоры, аранжировки, инсценировки и т.п. Составными же называются произведения, состоящие из нескольких результатов интеллектуальной деятельности, как охраняемых, так и не охраняемых авторским правом. Классический пример – сборник произведений¹⁵.

Закон предлагает открытый перечень произведений, которые могут быть названы объектами авторского права при условии соблюдения ими установленных законом критериев (ст. 1259 ГК). К ним, в частности, относятся: литературные произведения; драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения и другие, названные в указанной статье.

¹⁴ П. 81 и п. 82 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23 апреля 2019 г. N 10 г. Москва от "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" // СПС Консультант Плюс

¹⁵ Гражданское право: Учебник: в 4 т. /отв. ред. Е. А. Суханов. Том 2, - 2-е изд., перераб. и доп. - Москва: Статут, 2019.

Не могут быть объектами авторского права обособленные от формы содержание, идея, тема или сюжет произведения. Авторское право не охраняет принципы, методы, процессы, языки программирования и т.д. (п. 5 ст. 1259 ГК). Подобные результаты интеллектуальной деятельности требуют проведения отдельных экспертиз и процедур, что в авторском праве не предусмотрено¹⁶. П. 5 ст. 1259 ГК перечисляет и иные результаты интеллектуальной деятельности, которые исключены из числа объектов, охраняемых авторским правом.

Таким образом, перечень объектов, охраняемых авторским правом, неисчерпывающий. Законодатель указывает на возможность создания новых объектов авторского права при соответствии объекта двум критериям: творческий характер деятельности его автора и выражение в форме, доступной для восприятия третьими лицами.

§ 2. Объекты патентного права

Патентное право является подотраслью права интеллектуальной собственности, объектами которого являются результаты интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере. ГК императивно устанавливает специальные требования к признанию результатов интеллектуальной деятельности патентоохраняемыми объектами.

ГК говорит об их патентоспособности – свойстве соответствующего новшества быть признанным изобретением, полезной моделью или промышленным образцом в правовом смысле. В отличие от авторского права, где признается фактологическая форма защиты, в патентном праве существует особое основание возникновения права – акт государственного признания (регистрации), формой которого является патент.

В общем виде отличия патентного права от авторских прав сводятся к тому, что объекты патентного права, во-первых, носят технический, а не творческий характер, и, во-вторых, отличаются их принципиальной

¹⁶ Гражданское право: Учебник: в 4 т. /отв. ред. Е. А. Суханов. Том 2, - 2-е изд., перераб. и доп. - Москва: Статут, 2019.

повторимостью, что в авторском праве невозможно.¹⁷

Изобретение является системообразующим объектом патентного права. В соответствии с п. 1 ст. 1350 ГК изобретению предоставляется правовая охрана, если оно является:

- Новым (изобретение не должно следовать из уровня техники, который служит критерием новизны и включает любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета – даты первенства изобретения)
- Имеет изобретательский уровень (если для специалиста решение технической проблемы не является явным; включает экспертную оценку¹⁸);
- Промышленно применимым (может быть использовано в промышленном производстве, сельском хозяйстве, здравоохранении)¹⁹.

ГК закрепляет понятие изобретения как технического решения задачи в какой-либо области человеческой деятельности, то есть предполагается использование технических средств и методов его практической реализации. Поэтому не могут считаться изобретательскими решения, достигаемые исключительно за счет интеллекта человека, например, методы расчетов и вычислений, организационные и управленческие решения. Не признаются изобретениями и такие предложения как: техника живописи (кубизм, пуантилизм), исполнительская техника, игра на музыкальном инструменте, техника танца, спортивная техника (прыжки в высоту и пр.). Технический характер изобретения подтверждается наличием технического результата (эффекта), получаемого при его осуществлении или использовании²⁰.

Любое изобретение следует рассматривать как неделимый объект, частичное использование которого не приводит к нарушению патентных прав. Этот признак позволяет разграничивать объекты патентного права и объекты авторского права, поскольку объекты авторского права – это произведения,

¹⁷ Материал с лекции Е.А. Суханова по гражданскому праву.

¹⁸ Правила-ИЗ и Руководство по экспертизе заявок на изобретения, утвержденное Приказом Роспатента от 25 июля 2011 г. №87.

¹⁹ Материал с лекции А.Е. Шерстобитова по гражданскому праву.

²⁰ Пиленко А.А. Право изобретателя. М.: Статут, 2001.

которые могут охраняться как в целом, так и по частям, что неприменимо к патентному праву.

С точки зрения своей технической сущности (п. 1 ст. 1350 ГК) изобретения классифицируются на:

- устройства;

К ним относятся конструкции и изделия, которые могут характеризоваться: наличием конструктивных элементов, связью между элементами, их взаимном расположении, формой выполнения связи между элементами, материалом, из которого выполнен элемент или устройство в целом. Применительно к целям патентной охраны устройством может быть признано решение, основанное исключительно на «материальных отличительных признаках» и не имеющее никаких конструктивных особенностей. К изобретениям-устройствам относятся не только единичные конструкции, но и их наборы, способные выполнять общее назначение, что не может быть достигнуто при использовании отдельных элементов набора (набор хирургических инструментов для проведения определенной операции, набор приспособлений для рыбной ловли).

- вещества;

Вещество – это любые искусственно созданные материальные образования, не относящиеся к категории устройств. Они характеризуются определенным составом или структурной компонентом, используемых в качестве готового продукта или для изготовления других продуктов.

- способы;

Это процессы выполнения действий над материальным объектом с помощью материальных средств. Способы могут быть классифицированы по своей отраслевой принадлежности на: промышленные технологии (производство товаров, промышленного оборудования; сельскохозяйственные технологии: уборка урожая, обработка и мелиорация земель, выращивание растений и животных; строительные технологии; медицинские технологии).

- биотехнологические изобретения;

Биотехнические изобретения как вид в национальном патентном праве пришли к российское законодательство из международного патентного права – с принятием Директивы Европейского Парламента и Евросоюза №98/44/ЕС²¹. Под биологическим материалом понимается любой материал, содержащий генетическую информацию и способный к воспроизведению в биологической системе.

- изобретения «на применение» продукта по новому назначению.

Это «открытие» неизвестных свойств у известных объектов техники, позволяющее использовать их по новому назначению или в новом качестве.

Отдельный вид промышленной собственности – полезные модели. В доктрине патентного права полезные модели иногда называются малыми изобретениями. Их отличие от промышленных образцов сводится к тому, что они охраняют сравнительно узкий круг технических решений,²² которые обладают признаками устройств, к полезным моделям не применяется критерий об изобретательском уровне (п. 1 ст. 1351 ГК). Однако к ним предъявляется повышенный критерий новизны - новой должна быть совокупность существенных признаков полезной модели (п. 2 ст. 1351 ГК).

Понятие промышленного образца закреплено в п. 1 ст. 1352. Правовой институт промышленных образцов применяется главным образом для обеспечения охраны изделий (товаров массового производства: мебель, одежда, бытовая техника, текстиль, продукты питания и т.п.). Особенность охраны данных объектов в том, что «в качестве изобретения (полезной модели) охраняется внутреннее устройство нового товара, в качестве промышленного образца - его внешний вид»²³.

Из законодательства определяющими признаками промышленного образца являются его утилитарность (полезность) и художественная

²¹ Директива Европейского Парламента №98/44/ЕС и Совета Европейского Союза №98/44/ЕС от 6 июля 1998 г. о правовой охране биотехнологических изобретений // СПС Консультант Плюс

²² Гражданское право: Учебник: в 4 т. /отв. ред. Е. А. Суханов. Том 2, - 2-е изд., перераб. и доп. - Москва: Статут, 2019.

²³ Гражданское право: Учебник: в 4 т. /отв. ред. Е. А. Суханов. Том 2, - 2-е изд., перераб. и доп. - Москва: Статут, 2019.

выразительность, что отличает промышленные образцы от произведений искусства, которые не выполняют утилитарных функций²⁴. Вместе с тем доктрина утилитарности промышленного образца не должна исключать его художественной ценности (эстетической составляющей). В противном случае промышленный образец превращается в техническое решение – изобретение или полезную модель.

Таким образом, объектами патентного права являются результаты технической деятельности, характеризующиеся их принципиальной повторимостью и утилитарностью, чем они и отличаются от объектов авторского права. Несмотря на очевидные различия, их общность сводится к тому, что объекты каждого института являются результатами интеллектуальной деятельности, которые выражены в материальной форме и не привязаны к своему материальному носителю.

§ 3. Содержание авторских и патентных прав

Ст. 1226 ГК формализует три вида интеллектуальных прав, принадлежащих создателю результата интеллектуальной деятельности – автору. Во-первых, это исключительные имущественные права, во-вторых, личные неимущественные права, и, в-третьих, иные интеллектуальные права (или смешанные, то есть в отношении которых нельзя сказать к какому виду прав они отнесены, это, например, право следования, право доступа, в патентном - право на получение патента).

В первую очередь нас будут интересовать исключительные имущественные права, так как именно в их отношении законодатель устанавливает пределы и ограничения.

Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности по своей сущности являются имущественными правами, которые позволяют извлекать материальную выгоду от объекта интеллектуальных прав.

²⁴ Гаврилов Э.П. Правовая охрана промышленных образцов в России: прошлое, настоящее, будущее // Патенты и лицензии. Интеллектуальные права. 2014 г., №5 // СПС Консультант Плюс

Исключительное право, являясь абсолютным правом, представлено двумя основными правомочиями: правом на монопольное использование охраняемого результата и правом на распоряжение этим правом. (п. 1 ст. 1229, п. 1 ст. 1358 ГК). Позитивное право знает три вида использования объектов авторского права:

1. Вещественное - воспроизводство: тиражирование, музыка на диске
2. Невещественное - сообщение, исполнение
3. Зависимое - перевод, экранизация²⁵.

Использование объектов «промышленной собственности» осуществляется, в частности, путем изготовления, применения, продажи продуктов (изделий), в которых использованы эти объекты²⁶ (п. 2 ст. 1358 ГК).

Что касается распоряжения правом, автор вправе свободно распоряжаться принадлежащим ему исключительным правом любым не противоречащим закону и существу субъективного права способом.

Переходя к содержанию личных неимущественных прав автора, следует сказать, что они не зависят от исключительных прав, то есть даже в случае перехода имущественных прав от одного лица к другому, личные права будут оставаться у создателя объекта интеллектуальной деятельности²⁷. Более того, «они являются неотчуждаемыми и непередаваемыми (ст. 150 ГК), а отказ от них ничтожен²⁸» (п. 2 ст. 1228 ГК).

Право авторства и право на имя призваны индивидуализировать первоначального обладателя. Право авторства – это право признаваться автором произведения. При этом не следует смешивать право авторства и право на имя. В ч. 4 ГК право на имя определяется как возможность использовать или разрешать использование произведения под подлинным именем, псевдонимом или без обозначения имени, то есть анонимно. Также стоит уточнить, что

²⁵ Материал с лекции Е.А. Суханова по гражданскому праву.

²⁶ Гражданское право: Учебник: в 4 т. /отв. ред. Е. А. Суханов. Том 2, - 2-е изд., перераб. и доп. - Москва: Статут, 2019.

²⁷ «Бернская Конвенция по охране литературных и художественных произведений» от 09.09.1886 (ред. от 28.09.1979)// СПС Консультант Плюс

²⁸ Гражданское право: Учебник: в 4 т. /отв. ред. Е. А. Суханов. Том 2, - 2-е изд., перераб. и доп. - Москва: Статут, 2019.

авторское право на имя не совпадает с общегражданским правом на имя, принадлежащим любому физическому лицу (ст. 19 ГК).

Другие личные неимущественные права устанавливаются действующим законодательством в отношении каждого результата интеллектуальной деятельности индивидуально, так как напрямую связаны с сущностью охраняемого объекта.

Третьей категорией интеллектуальных прав, принадлежащих автору результата интеллектуальной деятельности, являются так называемые иные права, которые нельзя отнести ни к личным, ни к исключительным правам, в силу их двойственного характера.

Во-первых, это право доступа к произведению, это право связано с материальным объектом, поскольку имеется в виду доступ именно к оригиналу произведения, а не к его копии. В то же время это право является средством осуществления автором своего имущественного права на воспроизведение.

Определенным своеобразием обладает право следования, суть которого сводится к тому, что автор вправе получить вознаграждение в случае публичной перепродажи произведения. Данная норма ориентирована на то, что во время создания результата интеллектуальной деятельности его стоимость может значительно отличаться от той, которая будет через несколько лет. Несмотря на то, что право следования неотчуждаемо, оно переходит к наследникам автора на срок действия исключительного права на произведение.

Таким образом, автору результата интеллектуальной деятельности принадлежат три категории прав: личные неимущественные, исключительные и иные права. Исключительное право включает два правомочия: использование объекта и распоряжение своим правом, также по своей природе данное право является имущественным и поэтому позволяет получать от него материальные выгоды.

Глава 2. Понятие пределов (ограничений) права и пределов осуществления исключительных прав

§ 1. Соотношение понятий «пределы» и «ограничения» осуществления исключительного права

Важным с точки зрения цивилистической доктрины является вопрос о соотношении понятий «пределы» и «ограничения» осуществления права. Поэтому необходимо выяснить, как соотносятся данные понятия: являются ли они тождественными, или же между ними есть существенные различия, которые не позволяют ставить знак равенства между ними.

Распространенной проблемой является смешение понятий границ права и пределов его осуществления. Пределы субъективного права представляют собой «установленные действующим законодательством абсолютно-определенные (императивные) предписания, четко регламентирующие меру свободы управомоченного лица», за рамками которых субъект перестает действовать на основании права.²⁹ Иными словами, пределы права – это прежде всего границы конкретного права, его содержание, определенные рамки, выходя за которые, лицо перестает находиться в его пределах, то есть правомочное лицо уже не может контролировать принадлежащие ему права.

В то время как пределы осуществления права – это общие правила, определяющие правомерное поведение, устанавливаемые целями и мотивами действий субъектов гражданских прав в ходе осуществления ими своих прав, и, нарушая которые (правила), лицо искажает смысл и содержание (сущность) самого субъективного права, а значит, не соответствует ему.

Сущность исключительного права заключается в обеспечении имущественных интересов правообладателя, то есть обеспечение возможности извлекать имущественные выгоды из объекта интеллектуальной собственности. Однако такое назначение права должно согласоваться с установленными в

²⁹ А.А. Малиновский, Злоупотребление субъективным правом как юридический феномен: Автореф. дис., М., 2009, с. 100.

законодательстве принципами осуществления права. Так, согласно действующему законодательству, никто не вправе извлекать преимущества из своего незаконного или недобросовестного поведения - п. 4 ст. 1 ГК; п. 3 ст. 1 ГК презюмирует добросовестность носителей прав. Это общие начала, устанавливающие, как должны действовать участники гражданских правоотношений в ходе реализации своих прав, то есть общие правила, определяющие правомерное поведение субъектов прав.

В.П. Грибанов обращал внимание на то, что «вопрос о пределах осуществления гражданских прав - это всегда проблема борьбы со злоупотреблением гражданскими правами»³⁰. В цивилистической доктрине данный принцип принято понимать как требование к субъектам не выходить за пределы права в процессе их реализации³¹, - в этом как раз и заключается функциональное значение принципа незлоупотребления правом и установления института пределов права – создать действующие механизмы для согласования действий носителей прав и предотвратить осуществление ненадлежащих правореализационных моделей³².

В.П. Грибанов, анализируя советское гражданское законодательство сформулировал принцип, вытекающий из статей ГК 1922 г. (ст. 1, 5) – принцип «соответствия осуществления прав их назначению в социалистическом обществе, являющийся юридическим выражением требования гармонического сочетания общественных и личных интересов в обществе, строящем коммунизм»³³. Сформулированный ученым принцип соответствия осуществления прав их назначению нашел отражение и в действующем ГК РФ. Позитивное право закрепляет данный принцип в ст. 10 ГК. Статья устанавливает общие положения пределов осуществления гражданских прав и закрепляет запреты на отдельные виды злоупотребления правом: это напрямую ведет к возникновению принципов ответственности в отношении лица,

³⁰ В.П. Грибанов, Пределы осуществления и защиты гражданских прав- М.: Изд-во Моск. ун-та, 1972. - 284 с.

³¹ Вавилин Е.В. Осуществление и защита гражданских прав. М., 2009

³² Ворожечин А.С. Пределы осуществления и защиты исключительного права патентообладателя. – М.: Статут, 2018. Стр. 20.

³³ В.П. Грибанов, Пределы осуществления и защиты гражданских прав- М.: Изд-во Моск. ун-та, 1972. - 284 с.

вышедшего за пределы своего права, в то же время который, как представляется, априори действует добросовестно, то есть по прямому разрешению действующей нормы.

Получается, злоупотребление права имеет место в тех случаях, когда субъект: во-первых, оставаясь в пределах своего права, преследует цель, отличную от той, которую имел в виду законодатель, или противоречащую интересам других лиц; во-вторых, действует заведомо недобросовестно³⁴, то есть, в полной мере осознавая противоправность своих действий, намеренно выходит за пределы своего права, допуская возможное нарушение законных интересов третьих лиц.

Важно также помнить, что ч. 4 ГК РФ, регулирующая отношения в сфере интеллектуальной собственности, в частности права лиц, обладающих исключительным правом, была принята лишь 18 декабря 2006 года, а ч. 1 - 30 ноября 1994 г. – разница между принятием частей составляет 12 лет, и, очевидно, что ст. 10 ГК не может предусматривать все особенности, которые вытекают из реализации исключительных прав в области авторского и патентного права, так как она создавалась, прежде всего, для вещных и обязательственных прав, а, следовательно, данная статья не может устанавливать исчерпывающий перечень пределов их осуществления. Так, например, одним из ограничений в патентном праве в части свободного распоряжения своими правами, является принудительное лицензирование, которое регулируется положениями ст. 1362 ГК РФ.

Ограничение осуществления права можно определить, во-первых, как грань, предел права, во-вторых, как удержание чего- или кого-либо в конкретных границах, и, в-третьих, уменьшение возможностей правообладателя, его сферы деятельности. То есть существует, как минимум, три подхода к пониманию данного термина, и, исходя из того, какой трактовки

³⁴ Шерстобитов А.Е. Злоупотребление правом (доктрина и практика) // Проблемы развития частного права: Сборник статей к юбилею Владимира Саурсеевича Ема / Отв. Ред. Е.А. Суханов, Н.В. Козлова, М., 2011 (СПС «Консультант Плюс»).

вы придерживаетесь, будет зависеть дальнейшее соотношение понятий «пределы» и «ограничения».

На мой взгляд, позитивное право придерживается именно третьего подхода. Законодатель выделяет несколько признаков ограничения (абз. 2 п. 2 ст. 1 ГК). Он обращает внимание, на правовой способ установления ограничения – на основании федерального закона; на закрытый перечень легитимных целей, которым может служить ограничение права³⁵, и на характер ограничения – определённое изъятие из права, его сужение.

Следовательно, ограничения исключительного права предполагают определенные стеснения правообладателя, выражающиеся в лишении возможности совершить то или иное действие относительно объекта исключительных прав, которое он мог бы совершить исходя из содержания исключительного права, или в наложении обязанности терпеть некоторые неудобства от третьих лиц, иными словами, допустить определенные действия других лиц в отношении результата интеллектуальной деятельности, хотя исходя из содержания исключительного права он мог бы их не допускать.

Однако, несмотря на очевидную разницу между понятиями «предел» и «ограничение», я думаю, что установленные действующим законодательством механизмы (по согласованию разнонаправленных интересов носителей исключительных прав и общества, нуждающегося в доступе к результатам интеллектуальной деятельности) нельзя четко отнести к пределам или ограничениям исключительных прав. Например, одним из таких механизмов является так называемое «исчерпание права». Данный принцип (механизм) формализует положение о том, что после того, как экземпляр произведения был правомерно введен в гражданский оборот, его автор теряет на него исключительное право и не может требовать в случае дальнейшего распространения выплаты авторского вознаграждения. С одной стороны, вводя в законодательство данную норму, законодатель устанавливает границы осуществления исключительного права, но с другой, данный механизм

³⁵ Легитимные цели содержатся как в ГК РФ (абз. 2 п. 2 ст. 1 ГК), так и в Конституции РФ (п. 3 ст. 55).

ограничивает, сужает права автора произведения, лишая его ряда возможностей в целях защиты прав и законных интересов других лиц. Более того, так или иначе «исчерпание права», как и другие «сдерживающие факторы», служит единой цели – согласованию частного и публичного интереса.

Таким образом, понятия пределы и ограничение права имеют разную природу. Пределы права тождественны понятию границы права, выходя за рамки которого лицо искажает смысл и назначение права, которые в него изначально были заложены, однако не следует смешивать пределы права и пределы их осуществления, суть последних – создать поле для использования прав правообладателем, а не определить содержание права. А ограничение права – это лимитирование возможностей правообладателя, сужение содержания права. Однако функциональное назначение данных институтов служит единой цели, их цель в том, чтобы создать действующие механизмы для согласования действий носителей прав и предотвратить осуществление ненадлежащих правореализационных моделей³⁶. Также следует различать пределы права и пределы осуществления права, суть последних это как раз поле для использования прав правообладателем.

§ 2. Предпосылки становления института пределов осуществления исключительных прав

Исключительное право как институт гражданского права возникло намного позднее права частной собственности и исторически долгое время подчинялось его положениям. Это объясняется новизной объектов интеллектуального права для участников оборота, отсутствием иного опыта регулирования сложившихся отношений, традицией правового регулирования и т.д. Впоследствии разработка доктрины интеллектуальных прав и установление их существенных отличий позволило создать особый правовой режим для объектов интеллектуальных прав и полностью отделить исключительное право от вещного.

³⁶ Ворожевич А.С. Пределы осуществления и защиты исключительного права патентообладателя. – М.: Статут, 2018. Стр. 20.

Однако в нашей стране данный процесс происходил намного медленнее. Слабое развитие цивилистической доктрины об осуществлении исключительных прав в советское время объясняется еще и социалистической направленностью государства: ведущая форма собственности - государственная, поэтому говорить о развитии института, предоставляющего частным лицам обширные имущественные права на изобретения и произведения, которые представляют ценность для социалистического общества, не представляется возможным.

Анализируя законодательство советского времени, можно сделать вывод, что интеллектуальные права долгое время существовали как неполноценная категория. Понятие патентного права в нашем современном понимании отсутствовало, патентная форма охраны прав была слабо внедрена, а отрасль, регулирующая данную сферу отношений, называлась изобретательским, а не патентным правом.

Ученые получали так называемое авторское свидетельство на изобретение, удостоверяющее, что его обладатель является создателем того или иного изобретения. Данное свидетельство не наделяло его обладателя исключительными правами на использование изобретения - всеми правами на изобретение обладало только государство – в частности, оно гарантировало возможность получение вознаграждения за свои разработки от предприятия, которое первым начало использовать их в своей деятельности.

Данная система была закреплена в Декрете СНК РСФСР от 30 июля 1919 г., которое включало «Положение об изобретениях»³⁷. В последующие годы государство принимало различного рода Декреты и Постановления³⁸, однако сущность регулирования не менялась - права изобретателя были весьма ограничены.

³⁷ Собрание узаконений и распоряжений Рабочего и Крестьянского правительства, 1919 № 34, ст.341

³⁸ Постановление СНК СССР от 05.03.1941 № 448 Об утверждении положения об изобретениях и технических усовершенствованиях и о порядке финансирования затрат по изобретательству, техническим усовершенствованиям и рационализаторским предложениям; Положение об открытиях, изобретениях и рационализаторских предложениях утверждённое постановлением Совета Министров СССР от 23 августа 1973 года, № 584 // СПС Консультант Плюс

Авторское право существовало также в значительно урезанном виде. Декрет СНК СССР от 26 ноября 1918 г. «О признании научных, литературных, музыкальных и художественных произведений государственным достоянием»³⁹ закреплял, что государство имеет возможность на отчуждение прав на то или иное произведение, в документе говорится о признании произведения «государственным достоянием» с выплатой автору понесенных расходов. Закон 1961 г. «Об утверждении основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик»⁴⁰ формализовал положение о том, что авторское право действует в течение жизни автора. Он отнес к личным правам автора следующие: право авторства, право автора на имя, право на неприкосновенность произведения, право на обнародование произведения. К имущественным правам было отнесено право получать имущественную выгоду, если произведение будет кем-либо использовано.

Данный закон допускал широкий перечень бесплатного свободного пользования произведением, а также предусматривал принудительные лицензии, что является ограничением осуществления права автора. В то же время законодательство до сих пор предусматривало возможность принудительного отчуждения авторских прав, хотя и данные положения применялись крайне редко. На мой взгляд, в данный период преобладал общественный (государственный) интерес, интересы частных лиц не учитывались в необходимой степени, поэтому никакого баланса между частным и публичным интересами не было.

С течением времени в сферу авторского права были привнесены некоторые послабления. Они связаны в первую очередь с присоединением СССР ко Всемирной Конвенции об авторском праве⁴¹. Впервые произведения, обнародованные после 27 мая 1973 г. за пределами СССР, могли быть защищены авторским правом в СССР при соблюдении ряда условий. Еще одно

³⁹ Декрет СНК СССР от 26 ноября 1918 г. «О признании научных, литературных, музыкальных и художественных произведений государственным достоянием»// СПС Консультант Плюс

⁴⁰ Закон 1961 г. «Об утверждении основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик» // СПС Консультант Плюс

⁴¹ Всемирная Конвенция об авторском праве 1973 г.// СПС Консультант Плюс

весомое изменение - отмена свободы перевода в 1973 г. Переводы было разрешено делать лишь с разрешения владельца права на переводимую работу. А права на перевод уже принадлежали лицу, его выполнившему.

С распадом СССР позитивное авторское и патентное право существенно изменились. Были приняты отдельные нормативно-правовые акты, регулирующие отношения в сфере интеллектуальной собственности, в частности, «Патентный закон Российской Федерации» 1992 г. N 3517-1»⁴². В соответствии с принятыми положениями, вся полнота прав на результаты интеллектуальной деятельности принадлежит автору произведения, а не государству, а, значит, целесообразно внедрить механизм, способствующий установлению баланса между частным и публичным интересом.

Принятие в 2006 г. ч. 4 ГК РФ, посвященной интеллектуальным правам, окончательно завершило становление права интеллектуальной собственности, а, следовательно, закрепило институт пределов осуществления исключительного права, который необходим в современном динамично развивающемся обществе.

Таким образом, институт пределов осуществления исключительных прав в советское время был развит в весьма незначительном виде, так как не существовало полноценной категории исключительных прав, в рамках которых институт пределов необходим. Однако именно в это время отдельные нормативные акты в области интеллектуальных прав заложили предпосылки для развития идей о закреплении имущественных прав за автором результата интеллектуальной деятельности и необходимости оформления категории пределов осуществления исключительных прав. Однако лишь с ликвидацией тотального контроля со стороны государства можно в полной мере говорить о развитии данного института, а о его окончательном закреплении - лишь с принятием ч. 4 ГК РФ.

⁴² «Патентный закон Российской Федерации» от 23.09.1992 N 3517-1»// СПС Консультант Плюс

§ 3. Виды пределов (ограничений) исключительного права

Исключительное право относится к числу абсолютных прав, однако его сфера действия не безгранична. Всякое субъективное право имеет определенные пределы, а также пределы (ограничения) осуществления. Пределы права можно классифицировать по ограничиваемому признаку. На мой взгляд, можно выделить естественные (имманентные) пределы права, которые определяются законом: временные, территориальные, объектные, субъектные; и договорные, то есть определяемые сторонами договора.

О.А. Рузакова⁴³ обращает внимание на то, что права на результаты интеллектуальной деятельности «имеют срочный и территориальный характер». Этим исключительное право отличается от личных неимущественных прав, не ограниченных сроками и территорией действия.

Исключительные авторские права по общему правилу действуют на протяжении всей жизни автора и в течение 70 лет со дня его смерти (ст. 1281 ГК). После истечения срока охраны произведения оно переходит в общественное достояние (ст. 1282 ГК). В патентном праве (ст. 1230, 1363 ГК) срок действия исключительных прав на изобретение – 20 лет, полезную модель – 10, а промышленные образцы – 5. Подобные сроки объясняются стремлением законодателя обеспечить баланс между частным интересом правообладателя и публичным интересом⁴⁴. Однако в случае с изобретениями п. 2 ст. 1363 ГК формализует положение о том, что срок защиты исключительного права может быть продлен; в первую очередь данная норма касается лекарственных средств, выход на рынок которых представляет более длительный процесс, чем для других объектов промышленной собственности.

Исключительное право имеет территориальные пределы, его действие распространяется на территории Российской Федерации. Касательно сферы патентных прав, лицо, желающее обеспечить свою разработку защитой, должен

⁴³ Рузакова О.А. Право интеллектуальной собственности: Учебно-практическое пособие для вузов. – М.: ООО «Издательство Элит», 2005.

⁴⁴ Ворожевич А.С. Пределы осуществления и защиты исключительного права патентообладателя. – М.: Статут, 2018.

удостоверить свои права патентом (ст. 1346 ГК). Данное положение принято называть принципом территориальной охраны, оно закреплено в Парижской конвенции⁴⁵, которая формализует еще один принцип – национального режима, означающий, что права всякого гражданина страны-Союза будут защищаться на равных с гражданами этой страны при соблюдении установленных национальным законодательством требований.

Исключительные права распространяются далеко не на все результаты интеллектуальной деятельности, то есть они ограничены объектами, на которые они могут устанавливаться. Объекты авторского и патентного права рассмотрены в первой главе данной работы.

Субъектные пределы исключительных прав устанавливают лица, которые могут быть их носителями. Необходимо понимать, что автор и правообладатель не всегда обозначают одно лицо. Автор – это лицо, трудом которого создан объект интеллектуальной собственности. А правообладатель – лицо, обладающее исключительными имущественными правами на результат интеллектуальной деятельности. Автор (создатель) может одновременно выступать и в роли правообладателя, то есть ему может принадлежать вся совокупность прав. Но если автор объекта заключает договор об отчуждении права или является автором служебного произведения, то исключительное право переходит другой стороне, однако в этом случае правообладателю не могут быть переданы личные неимущественные права, они неотчуждаемы и могут принадлежать только автору – физическому лицу⁴⁶. Круг правообладателей шире: носителем исключительных прав могут быть как физические и юридические лица, так и публично-правовые образования.

В учебной и научной литературе иногда выделяют содержательные границы исключительного права, такого подхода, например, придерживается А.С. Ворожевич⁴⁷ и Л.А. Новоселова⁴⁸. К содержательным границам они

⁴⁵ "Конвенция по охране промышленной собственности" (Заключена в Париже 20.03.1883) (ред. от 02.10.1979) // СПС Консультант Плюс

⁴⁶ Материал с лекции А.Е. Шерстобитова по гражданскому праву.

⁴⁷ Ворожевич А.С. Пределы осуществления и защиты исключительного права патентообладателя. – М.: Статут, 2018. Стр. 20.

относят случаи свободного использования объектов авторского и патентного права, установленные ст. 1273 – 1277, 1359 ГК, то есть законодатель определяет перечень действий, не являющихся нарушением исключительных прав, тем самым устанавливая границы самого права.

Главная идея такого подхода заключается в том, само содержание исключительных прав очерчено не только временными, территориальными и объектными границами, но и содержательными. Действия правомочного лица ограничены публичным интересом, то есть положения обозначенных статей устанавливают пределы прав их носителей, за рамками которых правообладатель уже не может контролировать исключительные права, а, значит, данные пределы нельзя отнести к пределам осуществления исключительного права.

Однако, нельзя четко ответить на вопрос, являются ли случаи свободного использования содержательными границами исключительного права или же пределами его осуществления. Данный вопрос является дискуссионным, так, например, А.Г. Назаров⁴⁹ относит свободное использование именно к пределам осуществления исключительного права, обращая внимание на то, что данный механизм необходимо рассматривать как метод борьбы со злоупотреблением исключительными правами автора, который ограничивает «поле» действий правообладателя.

Пределы (ограничения) исключительного права могут также быть установлены в силу договора. В п. 37 Постановления⁵⁰ Пленума ВС закреплено положение, свидетельствующее о том, что договор, предусматривающий отчуждение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности может вводить дополнительные пределы (ограничения) временного или территориального характера. Поэтому, можно сделать вывод о

⁴⁸ Право интеллектуальной собственности. Т. 1. Общие положения: Учебник / Под общ. ред. д.ю.н., проф. Л.А. Новоселовой. - М: Статут, 2017

⁴⁹ Назаров А.Г., Пределы осуществления исключительного права на результаты интеллектуальной деятельности, монография, 2014 г., Изд-во Статут.

⁵⁰ Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23 апреля 2019 г. N 10 г. Москва от "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" // СПС Консультант Плюс

том, что закон устанавливает общие границы исключительных прав, участники гражданского оборота посредством договора вправе устанавливать дополнительные ограничения прав.

Пределы же осуществления права имеют иной характер. Если лицо осуществляет свое право, это означает, что оно находится в его границах, то есть в установленных законом содержательных рамках. Однако действия правообладателя могут не соответствовать институциональному назначению исключительного права, нарушая баланс интересов и причиняя вред другим участникам гражданских правоотношений.

Таким образом, существуют законные и договорные пределы исключительных прав, устанавливающие их содержание. Положительное право формализует, что исключительное право «очерчено» временными, территориальными, объектными и субъектными границами. Выделяют также содержательные границы исключительного права, определяющие перечень действий, не являющихся нарушением исключительных прав, к которым относят случаи свободного использования охраняемых объектов, что, в цивилистике до сих пор является спорным, не сложилось единого мнения о принадлежности свободного использования к пределам исключительного права или пределам его осуществления.

Глава 3. Виды пределов (ограничений) осуществления исключительных прав

§ 1. Общие требования к установлению пределов осуществления права

Институт пределов осуществления исключительных прав призван обеспечить баланс интересов между интересами автора или правообладателя относительно защиты исключительных прав на свои произведения и интересами общества относительно оптимальных возможностей использования таких произведений. Поэтому положительное право предусматривает некоторые исключения, ограничивающие исключительные права автора.

Таким образом, авторы должны признавать некоторые нарушения своего исключительного права, однако исключения не должны ограничивать исключительное право автора или правообладателя до такой степени, что они будут ущемлять так называемую нормальную эксплуатацию своих произведений и тем самым дополнительно препятствовать авторам в их праве на дальнейшее использование своих произведений.

Международное право (п. 2 ст. 9 Бернской конвенции⁵¹, ст. 13 ТРИПС⁵², ст. 10 Договора ВОИС по авторскому праву⁵³, п. 2 ст. 16 Договора ВОИС по исполнениям и фонограммам⁵⁴) предписывает, когда и в какой степени их исключительные права могут быть ограничены. В целях создания единых требований и условий по установлению пределов осуществления исключительного права был разработан так называемый «Трехэтапный тест» или «Бернский тест». Он адресован законодателю и предусматривает 3 этапа:

1. Ограничения права должны распространяться только на особые случаи;

⁵¹ "Бернская Конвенция по охране литературных и художественных произведений" от 09.09.1886 (ред. от 28.09.1979) // СПС Консультант Плюс

⁵² Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС) (ВТО, Уругвайский раунд многосторонних торговых переговоров, 15 апреля 1994 г.) (с изменениями и дополнениями)

⁵³ Договор ВОИС по авторскому праву и Согласованные заявления в отношении Договора ВОИС по авторскому праву (приняты Дипломатической конференцией), (Женева, 20 декабря 1996г.)

⁵⁴ Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам и Согласованные заявления в отношении Договора ВОИС по исполнениям и фонограммам (приняты Дипломатической конференцией), (Женева, 20 декабря 1996г.)

2. Ограничения не должны наносить ущерб нормальному использованию произведения авторами или правообладателями;
3. Ограничения не должны причинять неоправданный ущерб законным интересам авторов и правообладателей.

Ограничение некоторых особых случаев (1-й этап) запрещает общие и далеко идущие ограничения, то есть обстоятельства, при которых имеет место ограничение, должны быть четко определены и установлены (исчерпывающим образом) в целях обеспечения повышенного общественного интереса к результату интеллектуальной деятельности.

Второй этап направлен на обеспечение того, чтобы исключительные права авторов и правообладателей и их возможности использовать свои произведения не были ограничены непропорционально (несоразмерно). Обычная в торговле форма коммерциализации должна оставаться зарезервированной для авторов и правообладателей, они должны оставаться защищенными в своих экономических интересах. Например, лицо, использующее материалы печатного издания в личных целях (ст. 1273 ГК), может воспроизвести из него некоторые выдержки, так как это не снижает возможностей издателя по использованию своего исключительного права.

Наконец, 3-й этап - это способ еще более сбалансировать интересы автора или правообладателя с интересами третьих лиц. С этой точки зрения закон предусматривает возможность установления случаев, когда использование результатов интеллектуальной деятельности допускается без согласия правообладателей, но с сохранением за ними права на вознаграждение (п. 5 ст. 1229 ГК).

Российское гражданское законодательство закрепляет требования Бернского теста в ч. 5 ст. 1229 ГК, однако данная статья не включает первый критерий ограничения⁵⁵.

«Трехэтапный тест» впервые появился в 1967 г. на Стокгольмской конференции, целью которой был пересмотр Бернской конвенции, чтобы

⁵⁵ Судариков С. А. Право интеллектуальной собственности: учеб. — М.: Проспект, 2009. — С. 36. — 368 с

закрепить на международном уровне право на воспроизведение, которое ранее отсутствовало в этой конвенции⁵⁶.

Однако, поскольку многие страны на тот момент уже знали о ряде исключений из права на воспроизведение в своем национальном праве⁵⁷ и не желали изменять законодательство, в ст. 9 Бернской конвенции был добавлен второй пункт, содержащий довольно расплывчатый и общий критерий, позволяющий странам-участницам предусматривать исключения из вновь закрепленной нормы. Именно ее широкая и не имеющая обязательной силы формула позволила успешно закрепить требования к установлению ограничений осуществления исключительного права, вытекающие из «Бернского теста», и в других нормативно-правовых актах. Так, условия теста были закреплены и в ТРИПС в 1994 г. и распространено на все имущественные права (ст. 13), в том числе и в области товарных знаков (ст. 17), промышленных образцов (ст. 26 (2)) и патентов (ст. 30).

Таким образом, «Бернский тест» позволяет определить общие условия, при которых должно иметь место то или иное ограничение осуществления исключительных прав. Случаи ограничения должны быть законодательно определены, ограничение должно быть соразмерным и не наносить неоправданного ущерба правообладателю.

§ 2. Исчерпание исключительных прав

Принадлежность принципа исчерпания права и случаев свободного использования объектов интеллектуальной собственности к пределам осуществления исключительных прав является дискуссионной, так, например,

⁵⁶ Кристоф Гейгер. Роль трехступенчатого теста в адаптации законодательства об авторском праве к информационному обществу//Le role du test des trois etapes dans l'adaptation du droit D'auteur a la societe de l'information // UNESCO е-Бюллетень ЮНЕСКО по авторскому праву. — UNESCO, 2007. — № 1 январь — март. — С. 4—34. [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://unesdoc.unesco.org/images/0015/001578/157848r.pdf> (Дата обращения: 13.04.2020).

⁵⁷ M. Senftleben: Copyright, Limitations and the Three-Step Test. The Hague, Kluwer, 2004. P. 43–98. [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://www.jipitec.eu/issues/jipitec-1-2-2010/2605/JIPITEC%202%20-%20Senftleben-Three%20Step%20Test.pdf> (Дата обращения: 13.04.2020).

А.С. Ворожевич в своей работе⁵⁸ принцип исчерпания права относит к объектным пределам права, указывая на то, что он устанавливает вторичные границы права, в то время как требования к объектам являются первичными. Однако единого мнения в научной среде по данному вопросу так и не сформировалось.

Также спорным является и вопрос о соотношении исчерпания права и свободного использования. Традиционно разграничивают исчерпание права и свободное использование (такого мнения придерживается Рузакова О.А.⁵⁹, об этом говорится в кафедральном учебнике⁶⁰), отмечается разная природа данных институтов, что и мне представляется логичным. Однако Пленум ВС в п. 96 своего Постановления⁶¹ описывает иной подход к разрешению данной проблемы: «Исчерпание исключительного права на произведение представляет собой один из случаев свободного использования произведения - исключение из общего правила о том, что любые действия по использованию произведения могут осуществляться только правообладателем или с его согласия (п. 1 и 2 ст.1270 ГК РФ), и применяется лишь в случаях, прямо установленных ст. 1272 ГК РФ».

Я же буду придерживаться традиционного подхода и разграничивать данные понятия. Применение принципа исчерпания права связано с распоряжением исключительного права на охраняемый объект. Механизм, заложенный в данном принципе формализует положение о том, что после того, как экземпляр произведения был правомерно введен в гражданский оборот, его автор теряет на него исключительное право и не может требовать получения согласия и выплаты авторского вознаграждения в случае дальнейшего распространения. В сфере патентных прав исчерпание права определяется как

⁵⁸Ворожевич А.С. Пределы осуществления и защиты исключительного права патентообладателя. – М.: Статут, 2018.

⁵⁹ Рузакова О.А. Право интеллектуальной собственности: Учебно-практическое пособие для вузов. – М.: ООО «Издательство Элит», 2005.

⁶⁰ Гражданское право: Учебник: в 4 т. /отв. ред. Е. А. Суханов. Том 2, - 2-е изд., перераб. и доп. - Москва: Статут, 2019.

⁶¹ Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23 апреля 2019 г. N 10 г. Москва от "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" // СПС Консультант Плюс

распространение исключительного права на патентоохраняемый объект, а не на созданные на его основе товары. То есть данную формулировку необходимо трактовать следующим образом: момент введения такого объекта в гражданский оборот его изначальный правообладатель реализует предоставляемые ему законом возможности, связанные с получением выгоды от него, а, значит, в юридическом смысле объект промышленной собственности преобразуется в определенный товар.

С принципом исчерпания прав тесно связана проблема параллельного импорта. Конституционный Суд РФ определил параллельный импорт как «возможность импорта продукции независимо от согласия производителя товара или его официального дистрибьютора»⁶².

Исчерпание исключительного права может быть как международным, так и национальным, но оно применяется только к праву отчуждения этого продукта. Покупка, например, фильма не делает законным использование фильма в любом желаемом деле. Защита авторских прав на фильм сохраняется, а вместе с ним и исключительное право на его показ публично.

Национальный принцип исчерпания исключительных прав связывает исчерпание прав только в случае введения экземпляра (товара) во внутригосударственный гражданский оборот. Несмотря на неоднократную реализацию легально введенного экземпляра за пределами страны, для его ввоза в страну с действующим национальным принципом исчерпания прав требуется согласие правообладателя. Например, действующее законодательство таких стран, как РФ и США предусматривает национальный принцип исчерпания прав (ст. 1272, 1325 ГК)⁶³. Для международного режима не имеет

⁶²Постановление Конституционного Суда РФ от 13.02.2018 N 8-П "По делу о проверке конституционности положений пункта 4 статьи 1252, статьи 1487 и пунктов 1, 2 и 4 статьи 1515 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобой общества с ограниченной ответственностью "ПАГ" // Собрание законодательства РФ. 26.02.2018. N 9. Ст. 1435.

⁶³ Michael V. Sardina, Exhaustion and First Sale in Intellectual Property, Santa Clara Law Review, Volume 51, Number 4, Article 1, 2011. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://digitalcommons.law.scu.edu/cgi/viewcontent.cgi?article=1030&context=lawreview> (Дата обращения: 13.04.2020).

значения территория, на которой был впервые введен в оборот охраняемый объект.

Обращаясь к национальному регулированию принципа исчерпания права можно выделить ряд определяющих данный принцип признаков. Во-первых, исчерпание права имеет место, когда речь идет о реализации прав посредством продажи или иного вида отчуждения (пп. 2 п. 2 ст. 1270 ГК). Во-вторых, введение в гражданский оборот должно быть первым. В-третьих, оно является правомерным⁶⁴, то есть произошло с согласия правообладателя и при соблюдении установленных законодательством требований. В-четвертых, из оборота должны быть исключены контрафактные экземпляры, воспроизведенные как самим нарушителем, так и приобретенные у третьих лиц⁶⁵. В-пятых, ограничено территориально - должно быть произведено на территории РФ (ст. 1272, пп. 4 п. 2 ст. 1270 ГК)⁶⁶.

Рассмотрим судебную практику, посвященную применению принципа исчерпания права. Важным для понимания действия принципа исчерпания права является Постановление СИПа № С01-39/2017⁶⁷. Истец в лице ООО «Издательство «Пан пресс» подал иск в отношении ООО «Акцент» и ООО «Продюссерский центр «АН-фильм» о взыскании компенсации за нарушение исключительного права на произведение дизайна. Истец на основании исключительной лицензии получил право использовать и разрешать использование созданные авторами иллюстрации и художественный дизайн к книге Л.Н. Толстого «Анна Каренина».

⁶⁴ Постановление Суда по интеллектуальным правам от 29.05.2017 № С01-384/2017 по делу № А40-165085/2015 и Постановление Суда по интеллектуальным правам от 10.11.2016 № С01-800/2016 по делу № А67-6484/2015 // СПС «Консультант Плюс».

⁶⁵ Постановление Суда по интеллектуальным правам от 16.03.2015 № С01-186/2014 по делу № А60-10411/2013 и Постановление Суда по интеллектуальным правам от 06.08.2014 № С01-710/2014 по делу № А41-23205/2013 // СПС «Консультант Плюс».

⁶⁶ Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23 апреля 2019 г. N 10 г. Москва от "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" // СПС «Консультант Плюс»

⁶⁷ Постановление Суда по интеллектуальным правам от 15 февраля 2017 г. № С01-39/2017 по делу N А40-233779/2015 // СПС «Консультант Плюс»

Поводом к рассмотрению гражданско-правового спора явился показ в кинофильме данной книги в 2013 г. ответчиком, что, по мнению истца, является нарушением его исключительных прав.

Ответчик в лице ООО «АН-фильм» заявил, что показ книги в фильме «не является нарушением исключительного права истца на дизайн обложки данной книги, так как демонстрируемая в кадре книга является вещью, принадлежащей ООО «АН-фильм» на праве собственности, и использована им в качестве вещи, правомерно введенной в гражданский оборот, а не в качестве самостоятельного использования дизайна книги»⁶⁸.

ООО «АН-фильм» обращает внимание на то, что, ст. 209 ГК РФ не закрепляет какого-либо ограничения права собственника вещи, при создании которой использовался авторский дизайн, осуществлять съемку этой вещи для целей создания телевизионного фильма.

Ответчик также полагал, что, учитывая законное введение в гражданский оборот экземпляра книги, следует применить принцип исчерпания исключительного права, установленный ст. 1272 ГК.

СИП отклонил доводы ответчика, постановив, что в рассматриваемом случае книга использовалась не как реквизит, а как сюжетообразующий объект (по сценарию коллекционное издание данной книги именно с этим оформлением являлось подарком), исходя из смыслового содержания сцены фильма. Безусловно, в законодательстве нет запрета на съемку и показ в аудиовизуальных произведениях предметов материального мира, в т. ч. созданных творческим трудом. Однако использование объекта, внешнее оформление которого составляет произведение дизайна и формирует сюжет сцены (в связи с чем внимание зрителя акцентировано на произведении, а не на объекте материального мира как таковом), может быть признано в определенных случаях нарушением исключительного права.

⁶⁸ Постановление Суда по интеллектуальным правам от 15 февраля 2017 г. № С01-39/2017 по делу N А40-233779/2015 // СПС «Консультант Плюс»

Также Суд постановил, что ссылка на нормы ГК РФ о правомочиях собственника несостоятельна, т. к. эти правила применяются в отношении вещи как предмета материального мира.

Таким образом, принцип исчерпания права имеет место в ситуациях, когда продукт на легальных основаниях впервые выводится на рынок. В данном случае права на этот продукт «исчерпываются», т.е. правообладатель объекта интеллектуальной собственности утрачивает свое право осуществлять защиту своих прав в отношении этого объекта.

§ 3. Свободное использование объектов интеллектуальной собственности

Еще одним видом пределов (ограничений) осуществления исключительных прав является свободное использование объектов интеллектуальной собственности. По общему правилу использование объектов авторского и патентного права разрешается только с согласия законного правообладателя, однако, в целях установления баланса между интересами носителя права и публичным интересом, законодательно предусмотрены случаи свободного использования охраняемых объектов.

Свободное использование не означает, что владелец соответствующего интеллектуального права отказался от своего права или поставил произведение или изобретение в общественное достояние. Исключительные права по-прежнему принадлежат правообладателю, хотя предоставляется ряд свобод для использования данного объекта третьими лицами⁶⁹.

В авторском праве (ст.1273 – 1280 ГК) допускается свободное (то есть без согласия автора) использование произведения в личных информационных, научных, учебных и культурных целях, без намерения извлечения выгоды и при условии, что произведение было опубликовано правомерно. В данных нормах можно отчетливо проследить отпечаток Бернского теста, который предъявляет условия к установлению ограничений осуществления права.

⁶⁹ Гражданское право: Учебник: в 4 т. /отв. ред. Е. А. Суханов. Том 2, - 2-е изд., перераб. и доп. - Москва: Статут, 2019.

Но подобное исключение из общего правила не распространяется на воспроизведение (копирование) произведений архитектуры; баз данных и программ для ЭВМ; репродуцирование книг и нотных текстов; видеозаписи аудиовизуального произведения при его публичном исполнении в месте, открытом для свободного посещения или его воспроизведения с помощью профессионального оборудования, не предназначенного для использования в домашних условиях.⁷⁰ Получается, закон разрешает копировать какие-либо материалы лично для себя и своего домашнего окружения, но дальнейшее распространение воспроизведенных материалов знакомым уже будет считаться нарушением исключительного права автора.

Рассмотрим некоторые случаи свободного использования произведения. Законодательно разрешено цитирование произведений, однако его объем не должен составлять суть работы, в рамках которой оно применяется. Более того, имя и источник заимствования должны быть обязательно указаны. Возможно так же и использование отрывков произведения в качестве иллюстраций в изданиях, в радио – и телепередачах, звуко – и видеозаписях учебного характера⁷¹. Допускается создание пародии или карикатуры на основе оригинального произведения, а также их дальнейшее использование.

В патентном праве как на национальном, так и на международном уровне⁷² предусмотрены случаи свободного использования изобретений (ст. 1359 ГК). В первую очередь, как и в авторском праве, допускается свободное некоммерческое использование охраняемых объектов, то есть использование в личных целях, не связанное с ведением коммерческой деятельности и извлечением прибыли (п. 4. ст. 1359 ГК). В таких целях свободное использование допускается как физическими, так и юридическими лицами, например, для устройства офиса⁷³.

⁷⁰ Гражданское право: Учебник: в 4 т. /отв. ред. Е. А. Суханов. Том 2, - 2-е изд., перераб. и доп. - Москва: Статут, 2019.

⁷¹ Лиджева К.В. Пределы осуществления интеллектуальных прав: вопросы правоприменения, №2, 2012 г. // СПС «Консультант Плюс»

⁷² Ст. 30, 31 Соглашения по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС) (15 апреля 1994 г.) (с изменениями и дополнениями)

⁷³ П. 5 Постановления Пленума ВАС РФ от 22 октября 1997 г. N 18 // СПС «Консультант Плюс»

Допускается использование патентоохраняемых объектов при проведении научного исследования (п. 2 ст. 1359 ГК). Однако отмечается, что при проведении подобных экспериментов охраняемый объект должен быть объектом изучения, а не его средством.

В сфере патентного права существует право преждепользования (ст. 1361 ГК), а также право послепользования. Суть первого в том, чтобы обеспечить лицу, которое до даты приоритета изобретения добросовестно использовало на территории Российской Федерации созданное независимо от автора тождественное или эквивалентное техническое решение, возможность сохранить за собой право на его дальнейшее использование без уплаты вознаграждения. Право послепользования (п. 3 ст. 1400 ГК) имеет место тогда, когда то или иное лицо начало использовать охраняемый патентом объект в период временного прекращения охраны такого объекта (например, за неуплату пошлины о дальнейшем продлении патента⁷⁴).

Теперь выясним, каким образом разрешаются споры о признании правомерности свободного использования патентоохраняемого объекта в судебном порядке. Для этого обратимся к судебной практике. Рассмотрим Постановление⁷⁵ о признании права преждепользования, принятое Федеральным Арбитражным Судом Северо-Западного округа в качестве суда кассационной инстанции.

Истец в лице ООО «Р. Т. Вершина», являющийся правообладателем патента № 2125298 с приоритетом от 09.06.1998 подал кассационную жалобу на решение Арбитражного суда города Санкт-Петербурга и Ленинградской области (иск к АО «СайнАрт» (общество «СайнАрт» является обладателем изобретения, идентичного по признакам с изобретением истца)) с требованием о запрете использовать изобретение «Устройство для демонстрации и способ управления работой устройства для демонстрации», охраняемое патентом, правообладателем которого он является.

⁷⁴ Городов О.А. Патентное право: учебное пособие. – М.: Изд-во Проспект, 2014 г.

⁷⁵ Постановление Федерального Арбитражного Суда Северо-Западного округа от 09.10.2001 по делу № А56-8882/01 // СПС Консультант Плюс>>

Рассмотрим, насколько обоснованными являются доводы истца. В своем заявлении истец апеллирует к тому, что права на изобретение принадлежат патентообладателю на исключительной основе, а, значит, использование запатентованных разработок ответчиком является нарушением законных прав и интересов ООО «Р. Т. Вершина». Позиция истца представляется вполне логичной, однако ООО «Р. Т. Вершина» игнорирует тот факт, что 02.01.1997 ответчик заключил договор поставки различных изделий, включая MOTION DISPLAY, с немецкой компанией. Суд, изучив материалы дела (информацию, представленную сторонами) и прибегнув к экспертной оценке, пришёл к выводу, что характеристики, отличающие запатентованное изобретение истца, идентичны характеристикам изобретения ответчика. Ответчик в лице АО «СайнАрт» представил документы, подтверждающие приобретение, использование и реализацию товара MOTION DISPLAY до даты приоритета, заявленного истцом.

Суд, руководствуясь положениями ст. 12 Патентного закона⁷⁶ (закон утратил силу, его формулировка нашла отражение в ст. 1361 ГК РФ), признал за ответчиком право преждепользования в отношении изделия MOTION DISPLAY, и, соответственно оставил жалобу истца без удовлетворения. Суд также разъяснил, что право преждепользования АО «СайнАрт» позволяет использовать данные изделия таким способом, которым общество его осуществляло вплоть до даты приоритета, заявленного истцом, - 09.06.1998, то есть продолжать ввозить на территорию РФ данные изделия, продавать их и передавать в аренду. Данное дело представляется интересным с той стороны, что Суд не только признал право преждепользования в отношении изделия, но и в отношении способа осуществления права на него, которое АО «СайнАрт» делало это по состоянию на 09.06.1998.

Таким образом, свободное использование распространяется в отношении объектов как авторского, так и патентного права. Свободное

⁷⁶ "Патентный закон Российской Федерации" от 23.09.1992 N 3517-1 (ред. от 02.02.2006) – утратил силу // СПС «Консультант Плюс»

использование дает возможность использовать третьими лицами результаты интеллектуальной деятельности, значимые для прогрессивного развития общества, не нанося имущественного вреда их правообладателям. При этом случаи, когда третьи лица вправе использовать объекты, принадлежащие на исключительном праве правообладателю, и объем их правомочий, четко определены законодателем.

§ 4. Принудительное лицензирование

Формой защиты в патентном праве является патент. В нем заложен так называемый принцип обязательного использования⁷⁷, который означает, что лицо получает патент для того, чтобы правомерно ввести на рынок определенные товары или услуги. Неиспользование запатентованного изобретения, промышленного образца или полезной модели приводит к тому, что законодатель обязывает такое лицо выдать разрешение на использование запатентованного объекта любому заинтересованному в этом лицу. Это и есть институт принудительного лицензирования, а, выданное разрешение, соответственно, именуется принудительной лицензией (ст. 1362 ГК).

Распространенной проблемой в сфере патентного права является «патентный троллинг». «Троллями называются компании, которые не производят и не продвигают собственный продукт, а получают патенты для целей подачи исков о нарушении своего исключительного права против фирм, уже использующих технологию»⁷⁸. Это действительно является проблемой, так как противоречит институциональному назначению патента – охране прав изобретателя в ведении коммерческой деятельности. И как раз принудительное лицензирование является одним из средств борьбы с ней.

⁷⁷ Гражданское право: Учебник: в 4 т. /отв. ред. Е. А. Суханов. Том 2, - 2-е изд., перераб. и доп. - Москва: Статут, 2019.

⁷⁸ Патентный троллинг: сущность, история, правовые механизмы борьбы (А.С. Ворожевич, «Закон», №9, сентябрь 2013 г. // СПС Консультант Плюс

К основным свойствам принудительной лицензии относится ее неисключительный⁷⁹ характер, патентообладатель сохраняет за собой права по самостоятельному использованию и внедрению запатентованной разработки в гражданский оборот, а также право заключения лицензионных соглашений. Также права, вытекающие из полученной принудительной лицензией не могут быть кому-либо переданы.

В случае, если правообладатель в течение 4 лет применительно к изобретениям и промышленным образцам и в течение 3 лет применительно к полезным моделям не использует или в недостаточной мере их использует, что приводит к нехватке определенного товара или изделия на рынке или тормозит общественное развитие и при обращении к нему третьих лиц с предложением заключить лицензионный договор отказывается от него, заинтересованное в этом лицо имеет право в судебном порядке обязать правообладателя выдать принудительную лицензию ему, а также всем заинтересованным лицам. Таким образом, решение суда является основанием для выдачи принудительной лицензии. Также Суд должен в резолютивной части своего решения указать условия предоставления такой лицензии⁸⁰.

На первый взгляд данная норма является грубым нарушением частного интереса правообладателя, однако необходимо учитывать специфику объектов патентного права. Они представляют повышенный интерес для общества и государства, так как объекты патентного права – это достижения в научно-технической сфере, именно они обеспечивают стабильное развитие общества. Поэтому подобное ограничение не просто допустимо, но и, на мой взгляд, необходимо в современном обществе.

⁷⁹ П. 46 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23 апреля 2019 г. N 10 г. Москва от "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" // СПС Консультант Плюс

⁸⁰ П. 46 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23 апреля 2019 г. N 10 г. Москва от "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" // СПС Консультант Плюс

На международном уровне⁸¹ неиспользование запатентованного объекта рассматривается как злоупотребление в реализации исключительного права, удостоверяемого патентом, и для предотвращения которого функционирует институт принудительного лицензирования⁸².

Патентообладатель может избежать подобной санкции лишь в случае, если докажет, что неиспользование запатентованного объекта является следствием уважительных причин (абз. 2 п. 1 ст. 1362 ГК).

Также принудительная лицензия имеет место, когда имеется 2 патента (основной и зависимый) – п. 2 ст. 1362 ГК. Если обладатель зависимого (второго) патента не может использовать разработку, на которую у него установлено исключительное право, без нарушения прав обладателя основного (первого) патента и доказана значимость охраняемой разработки вторым патентом в техническом и экономическом плане, то Суд может принять решение о выдаче обладателю второго патента принудительной лицензии.

Таким образом, принудительное лицензирование является ограничением осуществления исключительного права только в области патентного права, на авторское право данный институт не распространяется. Основание выдачи принудительной лицензии – решение Суда, в котором определяются условия предоставления. Принудительная лицензия может квалифицироваться как ответная реакция на злоупотребление в осуществлении права патентообладателя. Она является неисключительной и право на нее не может быть передано третьим лицам.

⁸¹ Парижская конвенция об охране промышленной собственности («Convention de Paris pour la protection de la propriété industrielle», Paris, 1883 // <https://www.wipo.int/treaties/en/ip/paris/index.html>

⁸² Ворожевич А.С. Пределы осуществления и защиты исключительного права патентообладателя. – М.: Статут, 2018. Стр. 87.

Заключение

В ходе написания курсовой работы я пришла к следующим выводам:

1. Перечень объектов, охраняемых авторским правом, неисчерпывающий. Законодатель указывает на возможность создания новых объектов авторского права при соответствии объекта двум критериям: творческий характер деятельности его автора и выражение в форме, доступной для восприятия третьими лицами.
2. Объектами патентного права являются результаты технической деятельности, характеризующиеся их принципиальной повторимостью и утилитарностью, чем они и отличаются от объектов авторского права. Несмотря на очевидные различия, их общность сводится к тому, что объекты каждого института являются результатами интеллектуальной деятельности, которые выражены в материальной форме и не привязаны к своему материальному носителю.
3. Автору результата интеллектуальной деятельности принадлежат три категории прав: личные неимущественные, исключительные и иные права. Исключительное право включает два правомочия: использование объекта и распоряжение своим правом, также по своей природе данное право является имущественным и поэтому позволяет получать от него материальные выгоды.
4. Понятия пределы и ограничение права имеют разную природу. Пределы права тождественны понятию границы права, выходя за рамки которого лицо искажает смысл и назначение права, которые в него изначально были заложены, однако не следует смешивать пределы права и пределы их осуществления, суть последних – создать поле для использования прав правообладателем, а не определить содержание права. А ограничение права – это лимитирование возможностей правообладателя, сужение содержания права. Однако функциональное назначение данных институтов служит единой цели – «создать действующие механизмы для согласования действий носителей прав и предотвратить осуществление ненадлежащих

правореализационных моделей»⁸³. Необходимо различать пределы права и пределы осуществления права, суть последних это как раз поле для использования прав правообладателем.

5. Институт пределов осуществления исключительных в советское время был развит в весьма незначительном виде, так как не существовало полноценной категории исключительных прав, в рамках которых институт пределов необходим. Однако именно в это время отдельные нормативные акты в области интеллектуальных прав заложили предпосылки для развития идей о закреплении имущественных прав за автором результата интеллектуальной деятельности и необходимости оформления категории пределов осуществления исключительных прав. Однако лишь с ликвидацией тотального контроля со стороны государства можно в полной мере говорить о развитии данного института, а о его окончательном закреплении - лишь с принятием ч. 4 ГК РФ.
6. Существуют законные и договорные пределы исключительных прав, устанавливающие их содержание. Положительное право формализует, что исключительное право «очерчено» временными, территориальными, объектными и субъектными границами. Выделяют также содержательные границы исключительного права, определяющие перечень действий, не являющихся нарушением исключительных прав, к которым относят случаи свободного использования охраняемых объектов, что, в цивилистике до сих пор является спорным, не сложилось единого мнения о принадлежности свободного использования к пределам исключительного права или пределам его осуществления.
7. «Бернский тест» позволяет определить общие условия, при которых должно иметь место то или иное ограничение осуществления исключительных прав. Случаи ограничения должны быть законодательно определены, ограничение

⁸³ Ворожевич А.С. Пределы осуществления и защиты исключительного права патентообладателя. – М.: Статут, 2018. Стр. 20.

должно быть соразмерным и не наносить неоправданного ущерба правообладателю.

8. Принцип исчерпания права имеет место в ситуациях, когда продукт на легальных основаниях впервые выводится на рынок. В данном случае права на этот продукт «исчерпываются», т.е. правообладатель объекта интеллектуальной собственности утрачивает свое право осуществлять защиту своих прав в отношении этого объекта.
9. Свободное использование распространяется в отношении объектов как авторского, так и патентного права. Свободное использование дает возможность использовать третьими лицами результаты интеллектуальной деятельности, значимые для прогрессивного развития общества, не нанося имущественного вреда их правообладателям. При этом случаи, когда третьи лица вправе использовать объекты, принадлежащие на исключительном праве правообладателю, и объем их правомочий, четко определены законодателем.
10. Принудительное лицензирование является ограничением осуществления исключительного права только в области патентного права, на авторское право данный институт не распространяется. Основание выдачи принудительной лицензии – решение Суда, в котором определяются условия предоставления. Принудительная лицензия может быть квалифицирована как ответная реакция на злоупотребление в осуществлении права патентообладателя. Она является неисключительной и право на нее не может быть передано третьим лицам.

Список использованной литературы

Нормативные акты:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 №230-ФЗ (ред. от 16.12.2019)//
2. «Патентный закон Российской Федерации" от 23.09.1992 N 3517-1»// СПС Консультант Плюс
3. Правила-ИЗ и Руководство по экспертизе заявок на изобретения, утвержденное Приказом Роспатента от 25 июля 2011г. №87//
4. Собрание узаконений и распоряжений Рабочего и Крестьянского правительства, 1919 № 34, ст.341 // СПС Консультант Плюс
5. Постановление СНК СССР от 05.03.1941 № 448 Об утверждении положения об изобретениях и технических усовершенствованиях и о порядке финансирования затрат по изобретательству, техническим усовершенствованиям и рационализаторским предложениям СПС Консультант Плюс
6. Положение об открытиях, изобретениях и рационализаторских предложениях утверждённое постановлением Совета Министров СССР от 23 августа 1973 года, № 584 // СПС Консультант Плюс
7. Декрет СНК СССР от 26 ноября 1918 г. «О признании научных, литературных, музыкальных и художественных произведений государственным достоянием»// СПС Консультант Плюс
8. Закон 1961 г. «Об утверждении основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик» // СПС Консультант Плюс
9. Всемирная Конвенция об авторском праве 1973 г.// СПС Консультант Плюс

Акты международного права:

1. Парижская конвенция об охране промышленной собственности («Convention de Paris pour la protection de la propriété industrielle», Paris, 1883 // <https://www.wipo.int/treaties/en/ip/paris/index.html>

2. Соглашение о торговых аспектах прав интеллектуальной собственности (TRIPS, от англ. The Agreement on Trade-Related Aspects of Intellectual Property Rights)// «WIPO Lex» TRT/WTO01/001
3. Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности (Стокгольмская дополнительная поправка)
4. «Бернская Конвенция по охране литературных и художественных произведений» от 09.09.1886 (ред. от 28.09.1979).
5. Приложение № 26 к Договору о Евразийском экономическом союзе «Протокол об охране и защите прав на объекты интеллектуальной собственности» и ряд других //
6. Директива Европейского Парламента №98/44/ЕС и Совета Европейского Союза №98/44/ЕС от 6 июля 1998 г. о правовой охране биотехнологических изобретений // СПС «Консультант Плюс»
7. Договор ВОИС по авторскому праву и Согласованные заявления в отношении Договора ВОИС по авторскому праву (приняты Дипломатической конференцией), (Женева, 20 декабря 1996г.).
8. Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам и Согласованные заявления в отношении Договора ВОИС по исполнениям и фонограммам (приняты Дипломатической конференцией), (Женева, 20 декабря 1996г.)

Судебная практика:

1. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23 апреля 2019 г. N 10 г. Москва от "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" // СПС Консультант Плюс
2. Постановление Федерального Арбитражного Суда Северо-Западного округа от 09.10.2001 по делу № А56-8882/01 // СПС «Консультант Плюс»
3. Постановление Суда по интеллектуальным правам от 15 февраля 2017 г. № С01-39/2017 по делу N А40-233779/2015 // СПС «Консультант Плюс»
4. Постановления Пленума ВАС РФ от 22 октября 1997 г. N 18 // СПС «Консультант Плюс»

5. Постановление Конституционного Суда РФ от 13.02.2018 N 8-П "По делу о проверке конституционности положений пункта 4 статьи 1252, статьи 1487 и пунктов 1, 2 и 4 статьи 1515 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобой общества с ограниченной ответственностью "ПАГ" // Собрание законодательства РФ. 26.02.2018. N 9. Ст. 1435.
6. Постановление Суда по интеллектуальным правам от 29.05.2017 № С01-384/2017 по делу № А40-165085/2015 и Постановление Суда по интеллектуальным правам от 10.11.2016 № С01-800/2016 по делу № А67-6484/2015 // СПС «Консультант Плюс».
7. Постановление Суда по интеллектуальным правам от 16.03.2015 № С01-186/2014 по делу № А60-10411/2013 и Постановление Суда по интеллектуальным правам от 06.08.2014 № С01-710/2014 по делу № А41-23205/2013 // СПС «Консультант Плюс».
8. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23 апреля 2019 г. N 10 г. Москва от "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" // СПС «Консультант Плюс»
9. Постановление Суда по интеллектуальным правам от 15 февраля 2017 г. № С01-39/2017 по делу N А40-233779/2015 // СПС «Консультант Плюс»

Научная литература:

1. Гражданское право: Учебник: в 4 т. /отв. ред. Е. А. Суханов. Том 2, - 2-е изд., перераб. и доп. - Москва: Статут, 2019.
2. М.М. Агарков, Проблема злоупотребления правом в советском гражданском праве, 1945, «Вопросы гражданского права.», Сборник 1, Изд. АН СССР, стр. 430 – 442
3. Вавилин Е.В. Осуществление и защита гражданских прав. М., 2009 .
4. Ворожевич А.С. Пределы осуществления и защиты исключительного права патентообладателя. – М.: Статут, 2018. Стр. 20.
5. А.С. Ворожевич, Патентный троллинг: сущность, история, правовые механизмы борьбы, «Закон», №9, сентябрь 2013 г.

6. Верховетов М.А. Интеллектуальная собственность как теоретико-правовая категория», 2005 г. // СПС «Консультант Плюс»
7. Гришаев С.П. «Интеллектуальная собственность», 2009 г.
8. Гаврилов Э.П. Правовая охрана промышленных образцов в России: прошлое, настоящее, будущее// Патенты и лицензии. Интеллектуальные права. 2014 г., №5 // СПС Консультант Плюс
9. В.П. Грибанов, Пределы осуществления и защиты гражданских прав- М.: Изд-во Моск. ун-та, 1972. - 284 с.
10. Городов О.А. Патентное право: учебное пособие. – М.: Изд-во Проспект, 2014 г
11. Лиджева К.В. Пределы осуществления интеллектуальных прав: вопросы правоприменения, №2, 2012 г. // СПС «Консультант Плюс»
12. А.А. Малиновский, Злоупотребление субъективным правом как юридический феномен: Автореф. дис., М., 2009, с. 100.
13. Рузакова О.А. Право интеллектуальной собственности: Учебно-практическое пособие для вузов. – М.: ООО «Издательство Элит», 2005.
14. Пиленко А.А. Право изобретателя. М.: Статут, 2001.
15. И.А. Покровский, Основные проблемы гражданского права. 1917, стр. 186.
16. Сударигов С. А. Право интеллектуальной собственности: учеб. — М.: Проспект, 2009. — С. 36. — 368 с
17. Сергеев А. Право интеллектуальной собственности. - М.: Проспект, 2003.
18. А.Е. Шерстобитов, Злоупотребление правом (доктрина и практика) // Проблемы развития частного права: Сборник статей к юбилею Владимира Саурсевича Ема / Отв. Ред. Е.А. Суханов, Н.В. Козлова, М., 2011 (СПС «Консультант Плюс»).
19. Шершеневич Г. Ф. Учебник торгового права. - М.: Спарк, 1996.
20. «Комментарии по теме «Исключения и ограничения из патентных прав» на основании данных вопросника в отношении 5 кластеров: частное и/или некоммерческое использование, экспериментальное использование и/или научные исследования, выработка лекарственных средств,

преждепользование, использование объектов патентных прав на иностранных судах, самолетах и наземных транспортных средствах» [Электронный ресурс]. – Режим доступа: https://www.wipo.int/export/sites/www/scp/en/meetings/session_20/comments_received/russian_federation_ru.pdf (Дата обращения: 18.04.2020).

Иностранная научная работа:

1. Bodenhause, G.H. Guide d'application de la convention de Paris pour la protection de la propriete industrielle / G.H. Bodenhause Geneve, 1969. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://www.wipo.int/publications/ru/details.jsp?id=239&plang=FR> (Дата обращения: 28. 03. 2020).
2. Marc Desserteaux, Abus de droit et confit de droit. «Revue trim de droit civil», 1906; Traité pratique de droit civil français par M. Planiol et G. Ripert, Obligations, 1-ère partie, 1930, №№ 578 579. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: https://www.persee.fr/doc/ridc_0035-3337_1957_num_9_1_9823 (Дата обращения: 06. 04. 2020).
3. Marcel Planiol, Traité Élémentaire de Droit Civil, Obligations, contrats, sûretés réelles. Tome deuxième, Librairie générale de droit et de jurisprudence, 1949
4. Paul A. Samuelson, The Pure Theory of Public Expenditure, JOURNAL ARTICLE «The Review of Economics and Statistics», Vol. 36, No. 4 (Nov., 1954), pp. 387-389
5. Кристоф Гейгер. Роль трехступенчатого теста в адаптации законодательства об авторском праве к информационному обществу//Le role du test des trois etapes dans l'adaptation du droit D'auteur a la societe de l'information // UNESCO e-Бюллетень ЮНЕСКО по авторскому праву. — UNESCO, 2007. — № 1 январь — март. — С. 4—34. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://unesdoc.unesco.org/images/0015/001578/157848r.pdf> (Дата обращения: 13.04.2020).

6. M. Senftleben: Copyright, Limitations and the Three-Step Test. The Hague, Kluwer, 2004. P. 43–98. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://www.jipitec.eu/issues/jipitec-1-2-2010/2605/JIPITEC%202%20-%20Senftleben-Three%20Step%20Test.pdf> (Дата обращения: 13.04.2020).
7. Michael V. Sardina, Exhaustion and First Sale in Intellectual Property, Santa Clara Law Review, Volume 51, Number 4, Article 1, 2011. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://digitalcommons.law.scu.edu/cgi/viewcontent.cgi?article=1030&context=lawreview> (Дата обращения: 13.04.2020).