



Электронная библиотека
Гражданское общество в России

А. В. Нестеров

Интеллектуальная собственность
как элемент системы объектов
гражданских прав

Электронный ресурс

URL: <http://www.civisbook.ru/files/File/Nesterov.pdf>

Перепечатка с сайта НИУ-ВШЭ
<http://www.hse.ru>

URL: <http://www.civisbook.ru>

А. В. Нестеров

Интеллектуальная собственность как элемент системы объектов гражданских прав

Рассматривать результаты интеллектуальной деятельности как объект гражданских прав, наверное, необходимо как элемент системы объектов гражданских прав. В соответствии с введением четвертой части ГК РФ изменится состав объектов гражданских прав. В него входит не только имущество, но и работы, услуги, охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность), нематериальные блага. Таким образом, нематериальная информация перестала быть объектом гражданских прав. Вместе с водой выплеснули и ребенка, т.к. хотя информация и имеет нематериальный характер, информационные объекты имеют объективный смысл и принимают участие в так называемом информационном обмене. Наличие в ГК РФ понятия предприятия как имущественного комплекса включает в имущество права требования, долги, а также права на средства индивидуализации и другие исключительные права, если иное не предусмотрено законом или договором. Сложно согласиться с тем, что данные объекты составляют систему.

Таким образом, работы, услуги, охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (ОРИД и СИ), нематериальные блага не входят в имущество. Кроме того, необходимо отметить, что не все объекты гражданских прав имеют возможность и право на гражданский оборот. Существуют объекты, изъятые из оборота или запрещенные к обороту, например, личные неимущественные права (нематериальные блага) или наркотики; объекты, ограниченные в обороте с помощью исключительных прав или по своей природе не способные к обороту, например, работы, услуги, информация. Информация является нематериальной по своей природе, поэтому она не оборотоспособна, однако информационные объекты в виде документированной информации могут участвовать в обороте. Также могут участвовать в

обороте права требования совершить определенные операции в соответствии с договором оказания услуг или выполнения работ как имущественная составляющая обязательственных прав.

На результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных ГК РФ, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие). Интеллектуальные права не зависят от права собственности на материальный носитель (вещь), в котором выражены соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации. Переход права собственности на вещь не влечет переход или предоставление интеллектуальных прав на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, выраженные в этой вещи, за исключением случая, предусмотренного пунктом 2 статьи 1291 ГК РФ.

Результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации не могут отчуждаться или иными способами переходить от одного лица к другому. Однако права на такие результаты и средства, а также материальные носители, в которых выражены соответствующие результаты или средства, могут отчуждаться или иными способами переходить от одного лица к другому в случаях и в порядке, которые установлены ГК РФ. Таким образом, интеллектуальная собственность не является оборотоспособным объектом гражданских прав.

В состав основных категорий объектов гражданских прав входит категория имущества (имущественных прав), категория услуги (права требования выполнить обязательство по операциям в соответствии с договором на оказание услуг) и категория объектов, носящих идеальный характер, в том числе нематериальные блага. Пересечение категории имущества и категории услуги образует категорию работ. Аргументация данного утверждения имеется в [1]. Пересечение категории объектов, носящих идеальный характер, и категории имущества образует категорию имущественной составляющей и имущественного эквивалента объектов, носящих идеальный характер. Пересечение категории объектов, носящих идеальный характер, и категории услуг образует категорию обязательственной составляющей и обязательственного эквивалента объектов, носящих идеальный характер. Данные эквиваленты могут

использоваться при восстановлении нарушенных неимущественных прав субъектов в виде имущественной компенсации морального вреда, в частности путем выплаты им денежных средств, а также путем обязывания публикации опровержения сведений, порочащих их честь, достоинство или деловую репутацию, за счет нарушителя и наложения штрафных санкций. Данные составляющие и эквиваленты могут использоваться при учете имущественных компонент в составе имущественного комплекса.

В свою очередь понятие имущество подразумевает вещи, имущественные права и иное имущество. Понятие вещи можно классифицировать на понятия собственно вещи, деньги и ценные бумаги. Последние два понятия образуют понятие финансовые средства. Понятие собственно вещи можно разложить на понятие поступления искусственного характера, полученные в результате использования имущества (продукция, плоды, доходы), понятие вещи природного происхождения (земельные участки, участки недр и т. п.) и понятие животные, предусматривающее недопустимость жестокого обращения с ними. Последние два понятия образуют понятие вещи естественного характера. Имущественные права можно рассмотреть как собственно имущественные права (право собственности на имущество), вещные права лиц, не являющихся собственниками, и исключительные имущественные права. Понятие имущественного комплекса можно рассмотреть как понятие, включающее в себя понятие имущества, понятие имущественного эквивалента и имущественной составляющей объектов, носящих идеальный характер, а также имущественной составляющей и имущественного эквивалента обязательственных прав.

Объекты, носящие идеальный характер, можно разделить на нематериальные блага, информацию как метафору (информационные объекты) и интеллектуальные объекты. Информацию как категорию можно разложить на категории собственно информации (отражения), вырожденной информации (данные) и информации как команды. Последние две категории образуют категорию документированная информация (отображение). Интеллектуальные объекты будут рассмотрены ниже.

Нематериальные блага, включающие неимущественные права, принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона, как категорию можно разложить на категории личных неимущественных прав (жизнь, здоровье, личная неприкосновенность, право свободного

передвижения, выбора места пребывания и жительства, право на имя, честь и доброе имя, личная и семейная тайна и право авторства), частных неимущественных прав (неприкосновенность частной жизни, деловая репутация) и иных общественных неимущественных прав и нематериальных благ (например, экологических прав).

Любой объект можно рассматривать как носитель, предмет, отображенный в данном носителе, и коммуникант в виде некоторых отношений, складывающихся в среде по поводу данного объекта.

Категорию интеллектуальные объекты можно разложить на категории носитель, предмет объекта (ОРИД и СИ) и неотчуждаемое право принадлежности ОРИД и СИ автору. Пересечение категорий ОРИД и СИ и имущества образует категорию имущественной составляющей ОРИД и СИ или исключительное право на ОРИД и СИ. Пересечение категорий носитель ОРИД и СИ и имущества образует категорию авторский оригинал, включающую вещное право на оригинал. Пересечение категорий право принадлежности ОРИД и СИ автору и имущества образует категорию имущественного эквивалента данного права, которую можно рассмотреть как право на вознаграждение, право следования и право на авторские экземпляры.

Кроме термина «результаты интеллектуальной деятельности» мы будем использовать термин «продукты интеллектуального продуцирования». Это связано с тем, что интеллектуальные продукты могут быть созданы не только с помощью деятельности, включающей в себя осознанные и планируемые операции, но с помощью неосознанного инсайта, который не входит в понятие деятельности. Иногда используют термин «результаты интеллектуального труда», что тоже неверно, т.к. интеллектуальный продукт можно продуцировать и на отдыхе. Кроме того, в понятие продукт продуцирования входит не только понятие результат продуцирования, но и понятие процесс продуцирования и понятие окружение, в котором протекает продуцирование. Необходимо отметить, что в соответствии с ГК РФ нельзя отчуждать только результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации. Однако на наш взгляд нельзя также отчуждать процесс интеллектуального продуцирования и интеллектуальное окружение. Незаконное отчуждение интеллектуальных результатов возможно, когда автор незаконно продает данные результаты другому лицу, который их представляет как свои. Отчуждение процесса интеллектуального продуцирования возможно только при переходе

человека (носителя процесса продуцирования) в рамки другого продуцента (так называемая «утечка мозгов»), а отчуждение интеллектуального окружения возможно, когда практическое ядро носителей данного окружения (например, интеллектуальные сотрудники лаборатории) переходят на работу к другому продуценту. В этой связи под продуцентом будем понимать рамки, в которых автор продуцирует интеллектуальный продукт, например, трудовые отношения работника с работодателем, отношения между заказчиком и исполнителем и т.п. Автор самостоятельно может выступать продуцентом, тогда интеллектуальные права приобретаются автором и он является правообладателем. В документированной информации, подтверждающей интеллектуальные права, обычно фиксируются имя автора, имя правообладателя и приоритет (время первого продуцирования и имя продуцента), а также название интеллектуальной собственности. Таким образом, мы разделяем понятия автор, продуцент и правообладатель, которые могут иметь свои права как субъекты права. Кроме того, необходимо обратить внимание на то, что автором признают творца (интеллектуала) только после обнародования или регистрации результата интеллектуальной деятельности.

Собственность подразумевает принадлежность чего-либо (имущества) кому-либо (собственнику), которому принадлежит право собственности в виде права владения, пользования и распоряжения объектами собственности. В общем случае в качестве субъекта может выступать собственник, владелец и автор. Сама собственность может быть личной, частной и публичной. В собственность может входить отчуждаемое имущество, в том числе имущественные права, однако интеллектуальная собственность неотчуждаема, что выглядит явным противоречием.

На наш взгляд, интеллектуальные права представляют собой не только 1) исключительные права на ОРИД и СИ в виде имущественной составляющей ОРИД и СИ, но и имущественного эквивалента права принадлежности ОРИД и СИ автору в виде прав автора на вознаграждение, права следования и права на авторские экземпляры, права на гонорар за оригинал, 2) личные неимущественные права автора (право на имя, право на название, право на творчество), 3) иные права в виде права подачи заявки на регистрацию ОРИД и СИ, права на защиту ОРИД и СИ (законным путем, самостоятельно правообладателем и с помощью аккредитованной организации или иным законным способом) и

права на последующие права (право на авторский надзор, право на доступ к оригиналу, право на проект). Естественно возможны права имущественной эквивалентной компенсации при нарушении личных прав автора и иных прав автора.

Отметим, что если, кроме результата интеллектуальной деятельности, рассмотреть другие составляющие продукта интеллектуального продуцирования – процесс и окружение, то можно заметить, что авторская модуляция как предмет-процесс обладает свойством – манера автора, которая принадлежит автору, а коммуникант-окружение – свойством манера соавторов (коллектива).

К правам правообладателей относятся право приобретения (отчуждения) исключительных прав на ОРИД и СИ, право использования ОРИД и СИ по лицензионному договору и право перехода исключительных прав на ОРИД и СИ (в порядке универсального правопреемства или при обращении взыскания на имущество).

Субъектов, которые реализуют права собственности, можно как категории разделить на следующие категории: граждане, частные предпринимательские организации (фирмы) и публичные образования (органы власти и т.п.). Их сочетания образуют следующие категории: индивидуальные предприниматели, публичные организации (государственные предприятия и т.п.) и общественные (некоммерческие) организации.

В соответствии с ВОИС (1967 г.) к объектам прав интеллектуальной собственности относят следующие объекты, которые мы приведем в другой последовательности, чем это принято в официальном документе. Выделим сначала основные категории таких объектов: научные открытия, как новые для человечества естественные объекты; исполнительская деятельность, как интерпретация нового интеллектуального объекта, в которую входят носители с записями исполнителей; и новые знаки, с помощью которых реализуются товарные знаки, знаки обслуживания и коммерческие наименования и обозначения. Далее выделим новые произведения (литературные, художественные и научные) и изобретения во всех областях человеческой деятельности. Эти две категории отображают новый вклад человеческого творчества или искусственно созданное новое. Следующей категорией является категория, отображающая промышленные образцы, как некоторые новые знаки, отображающие сами себя. Последняя категория – пресечение недобросовестной конкуренции подразумевает право правообладателя на

пресечение недобросовестной конкуренции, в том числе фальсификацию и контрафакцию.

С развитием общества стали появляться новые продукты интеллектуальной деятельности: компьютерные программы и базы данных, топологии микросхем, цифровое копирование и вещание, биотехнологии, что фактически не привело к созданию новых видов объектов прав интеллектуальной собственности.

В соответствии с ТРИПС (1994 г.) под патентную охрану попадают последовательности ДНК, в том числе, у которых нет прямого терапевтического применения, и которые представляют собой инструмент для исследования. Таким же образом охраняются новые стволовые клетки и линии данных клеток. Компьютерные программы и базы данных помимо охраны авторским правом стали охраняться с помощью контрактного права, в частности с помощью технологии шифрования и права доступа.

В соответствии с ГК РФ (четвертая часть) результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются: 1) произведения науки, литературы и искусства; 2) программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ); 3) базы данных; 4) исполнения; 5) фонограммы; 6) сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания); 7) изобретения; 8) полезные модели; 9) промышленные образцы; 10) селекционные достижения; 11) топологии интегральных микросхем; 12) секреты производства (ноу-хау); 13) фирменные наименования; 14) товарные знаки и знаки обслуживания; 15) наименования мест происхождения товаров; 16) коммерческие обозначения.

Таким образом, открытия и пресечение недобросовестной конкуренции не попадают в список объектов правовой охраны в России. Наверное, это связано с тем, что открытия рассматриваются как достояние всего человечества, а второй объект – как право правообладателя. Однако ноу-хау вводятся в список данных объектов. Кроме того, выделяются секретные объекты, информация о которых не публикуется.

Можно выделить не охраняемые законом результаты интеллектуальной деятельности (общественное достояние), охраняемые

законом и засекреченные результаты. Под первую категорию попадают принципиально открытые авторами результаты, не правоохранные объекты (запрещенные к охране) и рассекреченные и снятые с охраны результаты.

Охраняемые результаты можно классифицировать на творческие результаты, исполнения и средства индивидуализации. Творческие результаты можно классифицировать на 1) открытые (обнародованные, опубликованные), например, произведения науки, литературы и искусства; 2) зарегистрированные результаты и 3) оформленные интеллектуальные результаты как ноу-хау. Закрытые информационные объекты не относятся к ноу-хау. Зарегистрированные результаты можно классифицировать как 1) изобретения и селекционные достижения, 2) топологии интегральных микросхем, 3) полезные модели. Так как программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ) и базы данных (БД) рассматриваются как произведения и как зарегистрированные результаты, то они образуют класс, базирующийся на категории, образованной пересечением категорий произведения и зарегистрированные результаты. Такая классификация является формальной, т.к. по существу БД и программы для ЭВМ являются информационными объектами и должны определяться пересечением категорий интеллектуальные и информационные объекты, однако информация из объектов гражданских прав была выведена.

Несмотря на то, что ГК РФ объединяет изобретения, полезные модели и промышленные образцы как объекты, на которые выдаются патенты, мы выделяем изобретения как объекты, которые охраняют техническое решение в любой области, относящееся к продукту (в частности, устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных) или способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств). Патентование есть средство, с помощью которого специфицируются права правообладателя на основе заявки-оригинала, реестра и патента-документа.

На наш взгляд, промышленные образцы как интеллектуальные объекты относятся к средствам индивидуализации, т.к. являются отображением, отображающим сам объект-оригинал (носитель является отображением).

Исключительное право на селекционное достижение признается и охраняется при условии государственной регистрации селекционного

достижения в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений, в соответствии с которой федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям выдает заявителю патент на селекционное достижение. При этом автор селекционного достижения имеет право на получение авторского свидетельства, которое выдается федеральным органом исполнительной власти по селекционным достижениям и удостоверяет авторство. На наш взгляд, селекционные достижения и изобретения относятся к одному классу и отличаются природой объекта и органом, который осуществляет патентование.

Особенностью полезных моделей является то, что для них не требуется проверка изобретательского уровня.

Топологией интегральной микросхемы является зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними. Правообладатель в течение срока действия исключительного права на топологию интегральной микросхемы может по своему желанию зарегистрировать топологию в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности. Особенностью данного класса объектов является отсутствие экспертизы.

Исполнения можно классифицировать на 1) собственно исполнения, фонограммы, сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания).

Средства индивидуализации можно классифицировать на 1) отображения, отображающие сами себя (промышленные образцы); 2) изображения официальных фирменных наименований; 3) знаковые отображения отличные от оригинала: 3.1 товарные знаки и знаки обслуживания, 3.2 наименования мест происхождения товаров, 3.3 коммерческие обозначения.

Объекты, которые при регистрации подвергаются проверке на соответствие критериям правоохранности, патентоспособности и естественных и морально-нравственных ограничений (с помощью, так называемой экспертизы), должны соответствовать данным критериям. В частности, наличие новизны, креативному шагу, применимости. Не содержать противоречий естественным физическим ограничениям или нарушать общепризнанные нормы морали и нравственности. Кроме того, они не должны попадать в списки объектов, на которые не принимают заявки на регистрацию.

Рамки статьи не позволяют уделить должного внимания другим важным понятиям, например, интеллектуальной услуге, поэтому в заключении отметим, что предложенная модель может помочь в дальнейшем развитии правового регулирования взаимодействий, связанных с интеллектуальной сферой.