

## Тема 1. Общее понятие интеллектуальной собственности. Оценка интеллектуальной собственности, особенности оценки.

### Понятие и признаки интеллектуальной деятельности.

Одним из главных показателей цивилизованного общества во все времена было и продолжает оставаться то, какое внимание уделяется в нем развитию науки, культуры и техники. От того, насколько значителен интеллектуальный потенциал общества и уровень его культурного развития, зависит в конечном счете и успех решения стоящих перед ним экономических проблем. В свою очередь наука, культура и техника могут динамично развиваться только при наличии соответствующих условий, включая необходимую правовую защиту и оценку интеллектуальной собственности. В наши дни интеллектуальная собственность приобретает все более существенное значение среди всех остальных видов собственности. Поэтому вопросы ее использования и охраны играют важную роль в производственной, коммерческой и предпринимательской деятельности современных предприятий. Система охраны интеллектуальной собственности является неотъемлемой частью развитого государства и обеспечивает правовую охрану тех объектов, которые и определяют новизну, технический уровень и конкурентоспособность технологий. Главной особенностью объектов интеллектуальной собственности, является возможность получения дохода от монопольного владения новыми технологиями. Помимо непосредственного выпуска конкурентоспособной продукции, объекты интеллектуальной собственности могут использоваться как товар, который на основе лицензионного договора может быть передан для использования за определенное вознаграждение. В пособии излагаются основы современной системы интеллектуальной собственности с учетом трех фундаментальных принципов: дуализма интеллектуальной собственности, ограничения права на распространение объектов, ограничения права интеллектуальной собственности. Все изложение основано на положениях международного законодательства области интеллектуальной собственности

и на постулатах действующего Гражданского кодекса Российской Федерации.

Интеллектуальная деятельность – умственная (мыслительная, духовная, творческая) деятельность человека в области науки, техники, литературы, искусства и художественного конструирования (дизайна). Интеллектуальная деятельность отражает использование человеком способностей рационального познания. Интеллектуальная деятельность значительно влияет на развитие науки, техники, литературы и искусства и художественного конструирования (дизайна). Интеллектуальная деятельность протекает как в технической сфере, так и в других областях человеческой деятельности. Поэтому понятие «интеллектуальная собственность» действует как в технике (здесь она преимущественно становится «промышленной собственностью»), так и в других, «нетехнических» сферах (здесь она преимущественно относится к объектам авторского права) [4]. Очевидно, что процесс технической инновации, т. е. процесс создания новшеств, их промышленного освоения и внедрения в производство, не может начаться, если нет объекта инновации – нового технического или технологического решения. Только после того, как новое техническое решение предложено и закреплено за вполне определенным владельцем в виде физического или юридического лица, возможен поиск и приток финансовых средств, т. е. инвестиций, которые позволяют организовать производство объекта инновации. Современные достижения в области технологии и организации производства и снижение роли физического труда в массовом производстве товаров народного потребления позволяют говорить о производстве как о материальном копировании, многократном повторении объекта интеллектуальной собственности, который является итогом, результатом интеллектуальной деятельности (далее в тексте – интеллектуальный результат, продукт). Естественно, что такой итог умственного труда как объект для многократного материального воплощения имеет более высокую ценность, чем любая из его копий, и

вопросы вычленения, определения и оценки отдельных результатов умственной деятельности становятся определяющими для их тиражирования, а, следовательно, для становления и функционирования конкурентоспособной экономики. Признаками интеллектуальной деятельности являются: 1) интеллектуальная деятельность носит идеальный характер. Результат интеллектуальной деятельности производится сознанием человека путем логического построения мысли и отражает новизну мысли; 2) результатом интеллектуальной деятельности является выраженный в объективной форме ее продукт, именуемый в зависимости от его характера произведением науки, литературы, искусства, изобретением или промышленным образцом; 3) результаты интеллектуальной деятельности в отличие от объектов вещных прав имеют идеальную природу. Литературные и художественные произведения представляют собой систему литературных либо художественных образов. То, в чем выражены результаты интеллектуальной деятельности (книги, аудиовизуальные носители), сами по себе не являются результатами интеллектуальной деятельности. Подлежит защите не форма выражения интеллектуальной деятельности (книга, картина), а ее содержание (основная мысль произведения). Результаты интеллектуальной деятельности не подвержены износу, амортизации. Они могут устаревать лишь морально; 4) продуктом интеллектуальной деятельности могут быть средства индивидуализации юридического лица или индивидуального предпринимателя, а также индивидуализации выполняемых работ или услуг (фирменные наименования, товарные знаки, знаки обслуживания и наименования мест происхождения товаров). Кроме того, что они являются плодом умственной и творческой деятельности, средства индивидуализации содействуют созданию здоровой конкурентной среды путем различения как отдельных предпринимателей, так и изготовляемой ими продукции, выполняемых работ или оказываемых услуг. Долгое время результаты интеллектуальной творческой деятельности не были чьей-либо собственностью, т. е. в современном представлении они

являлись общественным достоянием. Другими словами, любые результаты интеллектуальной деятельности могли использоваться другими лицами без каких-либо ограничений, хотя авторство на результаты творческой деятельности во многих странах признавалось.

К объектам интеллектуальной собственности (ОИС) относят результаты интеллектуальной деятельности, которым может быть предоставлена правовая охрана в соответствии с Гражданским кодексом РФ, часть 4 "Интеллектуальные права и средства индивидуализации"

ГК РФ регулирует институт авторских прав, смежных прав, систему коллективного управления авторскими и смежными правами, патентное право, обозначения, другие виды интеллектуальных прав а также устанавливает средства защиты прав.

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.

Объекты интеллектуальной собственности состоят из результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации.

К результатам интеллектуальной деятельности относятся:

- Художественные, литературные и научные произведения, программное обеспечение (ПО) - объекты авторского права.

- Исполнения артистов и дирижеров, постановки режиссеров, передачи по кабелю и в эфир,, фонограммы, базы данных - объекты смежных прав.

- Изобретения, промышленные образцы, полезные модели – объекты патентного права

Новыми (часто называемыми также нетрадиционными) объектами промышленной собственности являются селекционные достижения, топологии интегральных микросхем, секреты производства (ноу-хау).

К средствам индивидуализации относятся: знаки обслуживания, товарные знаки, фирменные наименования, коммерческие обозначения, наименования мест происхождения товаров

В отличие от других объектов интеллектуальной собственности средства индивидуализации не признаются результатами интеллектуальной деятельности, они лишь приравниваются к ним по своему правовому режиму.

Основная функция этих средств индивидуализации заключается в предоставлении ими возможности для каждого участника гражданского оборота назвать себя, свою продукцию, свои услуги собственным оригинальным именем, создать неповторимый имидж.

Изобретения, полезные модели, промышленные образцы

Изобретения - 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).

Полезные модели иногда называют малыми изобретениями. В отличие от изобретения к полезной модели не предъявляется требование изобретательского уровня. Это означает, что полезной моделью может быть признано любое устройство, даже вполне очевидное для специалиста, но, тем не менее, нигде не описанное и не применяющееся на практике, то есть обладающее мировой новизной.

Промышленные образцы - художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее его внешний вид

Фирменное наименование – это уникальное обозначение услуги, работы, товара, предприятия или организации.

Товарный знак - это средство индивидуализации товаров, т.е. обозначение, с помощью которого товар можно выделить из числа однородных. Понятия "товарный знак и торговая марка" являются синонимами.

Топология интегральной микросхемы является пространственно-геометрическим расположением совокупности элементов, связей между ними, зафиксированным на материальном носителе. При этом интегральной микросхемой является микроэлектронное изделие окончательной или промежуточной формы, которое предназначено для выполнения функций электронной схемы, элементы и связи которого нераздельно сформированы в объеме и (или) на поверхности материала, на основе которого изготовлено такое изделие

Секретом производства (ноу-хау) признаются сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие), в том числе о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, а также сведения о способах

осуществления профессиональной деятельности, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и в отношении которых обладателем таких сведений введен режим коммерческой тайны.

Интеллектуальные права могут быть 3 видов:

- исключительное право, т.е. право использовать объекты интеллектуальной собственности в любой форме и любыми способами. Одновременно исключительное право включает возможность запрещать всем третьим лицам осуществлять использование интеллектуальной собственности без согласия правообладателя.

Исключительное право возникает на все объекты интеллектуальной собственности.

- личные неимущественные права, то есть права гражданина-автора объекта интеллектуальной собственности, которые возникают только в случаях, предусмотренных законом.

- иные права. Относятся к данной группе права, разнородные по своей природе. Основной особенностью таких прав становится невозможность отнесения их ни к 1-й, ни ко 2-й категории. Примерами могут служить право доступа, право следования.

Нельзя передать интеллектуальную собственность как таковую, поскольку она не является материальным объектом. Можно передавать лишь права на нее, особенно в случае с исключительным правом.

Распоряжаться исключительным правом можно в следующих формах:

- Отчуждение исключительного права – передача в полном объеме от одного лица к другому. При этом предыдущий правообладатель полностью утрачивает юридическую возможность использовать объект ИС.

- Предоставление права пользования на основе лицензионного договора. За обладателем при этом сохраняется исключительное право, но

лицензиат получает право пользования в ограниченном объеме, который прописан лицензионным договором.

В свою очередь лицензия может быть исключительной и простой (неисключительной). В первом случае правообладатель утрачивает право заключать лицензионные договоры с другими лицами, во втором случае это право у него остается.

Способы защиты интеллектуальной собственности и порядок осуществления защиты зависят от специфики конкретного объекта ИС и могут осуществляться в следующих формах:

- признание права
- пресечение нарушения
- возмещение убытков
- изъятие контрафактной продукции
- публикация решения суда.

В основном потребность в оценке прав интеллектуальной собственности возникает в бизнесе. В основе стоимости (ценности) объекта интеллектуальной собственности лежит его способность приносить доход своему владельцу. Если объект обладает такой способностью, то он обладает и стоимостью, которую можно оценить.

Доход от объекта ИС генерируется в процессе его коммерческого использования, поэтому из всего многообразия объектов интеллектуальной собственности наиболее часто подлежат оценке товарные знаки и знаки обслуживания, изобретения, полезные модели, ноу-хау, программы для ЭВМ.

В зависимости от текущего использования объекта ИС и его потенциала могут применяться следующие способы оценки:

1. Если объект интеллектуальной собственности уже используется в коммерческих целях, то его оценка будет основана на реальных данных о его коммерческой эффективности. В качестве показателей эффективности могут выступать, например, выручка от продаж товаров (услуг), произведенных с



использованием оцениваемого объекта ИС, или экономия на затратах при производстве товаров (услуг), обусловленная использованием объекта ИС.

2. Если объект интеллектуальной собственности еще не используется в коммерческих целях, но имеет обоснованный потенциал коммерческого использования, то его оценка будет основана на прогнозируемых показателях.

3. Если объект интеллектуальной собственности не используется в коммерческих целях и не имеет потенциала коммерческого использования в обозримом будущем, то его оценка проводится затратными методами, то есть определяется величиной затрат на его создание.

Сферы спроса на объекты интеллектуальной собственности выделены в 3 основных блоках:

- Корпоративные сделки, включающие превращение ЗАО в открытые общества, приватизацию предприятий, вклады в уставный фонд.
- Свободная купля-продажа патентов и лицензий;
- Принудительное лицензирование, возмещение через суд либо арбитраж ущерба в результате нарушения исключительных прав.

Преобладание спроса на определенный вид услуг по оценке либо защите прав интеллектуальной собственности в существенной мере зависит от преимуществ субъекта рыночной экономики, которые он получит при владении объектами интеллектуальной собственности.

Наибольший спрос на оценку объектов интеллектуальной собственности отмечается для случаев внесения нематериальных активов в уставный капитал (более 50%).

Обычно передача прав интеллектуальной собственности предусмотрена не отдельно, а вместе с другими услугами либо правами, которые в совокупности позволяют достичь монополии по производству определенного нового продукта либо использованию новой технологии.