**Раздел 1. Изучение объектов интеллектуальной собственности, как объект и предмет научной работы**

***Тема 1. Понятие интеллектуальной собственности***

Вопросы:

1. Понятие и виды собственности.

2. Сущность интеллектуальной собственности.

3. Основные отличия интеллектуальной собственности от прочих видов собственности.

4. Личные права автора интеллектуальной собственности.

**1. Понятие и виды собственности.**

Понятие собственности можно толковать различно, в зависимости от той категории, к которой собственность относится.

С точки зрения экономики собственностью можно назвать такое имущество, которое принадлежит определенному человеку (организации, органу власти) и на которое у этого человека (организации, органа власти) имеется исключительное право на владение, распоряжение и пользование. Чаще всего это понятие используется именно в таком значении.

С правовой (юридической) точки зрения собственность - это комплекс прав, которыми обладает человек (или иной субъект права - например, организация) по отношению к определенному имуществу. Юридически собственность может быть разделена (в зависимости от принадлежности) на государственную, частную и муниципальную.

Существует и еще одно определение собственности с гражданско-правовой точки зрения. Собственностью называется совокупность юридических норм, которые направлены на урегулирование экономических отношений с помощью методов гражданского права.

На основе существующего множества классификаций, группирующих собственность по определенным видам, была сформирована единая классификация собственности, представленная в таблице 1.

Таблица 1

Классификация видов собственности

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **Частная собственность**  (делимая) | | | **Общественная собственность**  (не делимая между субъектами) | | |
| **Индивидуальная**  (личная) | **Общая собственность**  (групповая, коллективная) | | **Территориальная**  (собственность всех граждан, живущих на данной территории) | | **Собственность общественных объединений** |
| **Одного гражданина** | **Общая долевая** | **Совместная**  (общая не долевая) | **Государственная**  (федеральная и субъектов РФ) | **Муниципальная**  (районная) |
| Кооператива | Семейная | Федеральная | Района | Партий |
| Товарищества | Колхозная | Субъектов РФ | Города | Профсоюзов |
| Акционерного общества | Народного предприятия | Республики, края | Района в городе | Религиозных объединений |
| Различные хозяйственные общества | Области, автономной области, автономного круга | Поселка, села, деревни | Общественных организаций, фондов, союзов |

Рассмотрим теперь каждый субъект собственности подробнее.

Итак, частная собственность – одна из форм собственности, означающая абсолютное, защищенное законом право гражданина или юридического лица на конкретное имущество, включая средства производства.

В свою очередь, частная собственность делится на индивидуальную и общую собственность.

Индивидуальная или личная форма подразумевает, что собственностьпринадлежит одному человеку.

Общая собственность или групповая - [собственность](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D0%BE%D0%B1%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%B5%D0%BD%D0%BD%D0%BE%D1%81%D1%82%D1%8C) нескольких [лиц](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9B%D0%B8%D1%86%D0%BE_(%D1%81%D1%83%D0%B1%D1%8A%D0%B5%D0%BA%D1%82_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%B0)) на одно и то же [имущество](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%98%D0%BC%D1%83%D1%89%D0%B5%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%BE). В общей собственности может находиться как [неделимая вещь](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9D%D0%B5%D0%B4%D0%B5%D0%BB%D0%B8%D0%BC%D0%B0%D1%8F_%D0%B2%D0%B5%D1%89%D1%8C), так и [делимая вещь](https://ru.wikipedia.org/w/index.php?title=%D0%94%D0%B5%D0%BB%D0%B8%D0%BC%D0%B0%D1%8F_%D0%B2%D0%B5%D1%89%D1%8C&action=edit&redlink=1), а также совокупность делимых и неделимых вещей, составляющих единое целое. Имущество может находиться в общей собственности с определением доли каждого (долевая собственность) или без определения таких долей (совместная собственность).

Наиболее характерен пример возникновения общей собственности при [наследовании](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9D%D0%B0%D1%81%D0%BB%D0%B5%D0%B4%D0%BE%D0%B2%D0%B0%D0%BD%D0%B8%D0%B5_(%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE)) несколькими лицами имущества [наследодателя](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9D%D0%B0%D1%81%D0%BB%D0%B5%D0%B4%D0%BE%D0%B4%D0%B0%D1%82%D0%B5%D0%BB%D1%8C). Иной характерный пример: приобретение вещи одним из [супругов](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D1%83%D0%BF%D1%80%D1%83%D0%B3) в [браке](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%91%D1%80%D0%B0%D1%87%D0%BD%D1%8B%D0%B9_%D1%81%D0%BE%D1%8E%D0%B7).

Общая долевая и общая совместная собственность имеют одинаковую природу: обе они предполагают многочисленность собственников одного и того же объекта имущества. При этом каждая из них имеет также и свои отличительные особенности.

Трактовка права общей долевой собственности ГК РФ предполагает изначальное определение долей владения имуществом, которые могут быть как равными, так и неравными. Распоряжение имуществом осуществляется супругами в пределах принадлежащих им долей.

Важно! Между общей долевой собственностью и долевой собственностью разницы нет. Согласно гражданскому законодательству, эти понятия идентичны.

Совместная же собственность супругов не предполагает выделения долей, и распоряжение имуществом осуществляется супругами совместно, основываясь на принципе добросовестности.

По желанию супругов или заинтересованной третьей стороны имущество, находящееся в их совместной собственности, может быть разделено. Доли, полученные в результате такого разделения, образуют общую долевую собственность.

Далее рассмотрим общественную собственность и ее виды.

Общественная собственность — [собственность](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D0%BE%D0%B1%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%B5%D0%BD%D0%BD%D0%BE%D1%81%D1%82%D1%8C), находящаяся во владении, распоряжении и использовании [обществом](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9E%D0%B1%D1%89%D0%B5%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%BE), выступающим как коллективный [субъект](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D1%83%D0%B1%D1%8A%D0%B5%D0%BA%D1%82).

При [распределении](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A0%D0%B0%D1%81%D0%BF%D1%80%D0%B5%D0%B4%D0%B5%D0%BB%D0%B5%D0%BD%D0%B8%D0%B5_(%D1%8D%D0%BA%D0%BE%D0%BD%D0%BE%D0%BC%D0%B8%D0%BA%D0%B0)) общественной собственности внутри общества между отдельными его участниками не происходит [обмен](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9E%D0%B1%D0%BC%D0%B5%D0%BD_(%D1%8D%D0%BA%D0%BE%D0%BD%D0%BE%D0%BC%D0%B8%D0%BA%D0%B0)) и нет смены собственника. Поэтому общественная собственность в пределах этого общества, являясь [продуктом](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D1%80%D0%BE%D0%B4%D1%83%D0%BA%D1%82), не является при этом [товаром](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A2%D0%BE%D0%B2%D0%B0%D1%80) и, обладая [ценой](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A6%D0%B5%D0%BD%D0%B0) и [ценностью](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A6%D0%B5%D0%BD%D0%BD%D0%BE%D1%81%D1%82%D1%8C), не обладает [стоимостью](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D1%82%D0%BE%D0%B8%D0%BC%D0%BE%D1%81%D1%82%D1%8C).

Ключевым отличием общественной собственности от [частной собственности](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A7%D0%B0%D1%81%D1%82%D0%BD%D0%B0%D1%8F_%D1%81%D0%BE%D0%B1%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%B5%D0%BD%D0%BD%D0%BE%D1%81%D1%82%D1%8C) является право передачи её управлением. При частной собственности, при смерти собственника, как правило, право её управления передается по наследству, а при общественной собственности при смерти лица, которого выбрало само общество распоряжаться или быть ответственным за некоторые стороны общественной собственности, такое право не передаётся.

Ключевым отличием общественной собственности от [частной](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A7%D0%B0%D1%81%D1%82%D0%BD%D0%B0%D1%8F_%D1%81%D0%BE%D0%B1%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%B5%D0%BD%D0%BD%D0%BE%D1%81%D1%82%D1%8C) у последней является право собственника(ов) распоряжаться ею на собственное усмотрение. Общественная собственность должна использоваться на благо обществу.

Исходя из понятия общественной собственности, можно выделить два больших раздела, которые включают в себя различные виды собственности.

Сначала рассмотрим территориальную собственность, которую можно разделить на государственную и муниципальную.

Муниципальной собственностью в соответствии с пунктом 1 статьи 215 ГК РФ является имущество, принадлежащее на праве собственности городским и сельским поселениям, а также другим муниципальным образованиям. От имени муниципальных образований своими действиями могут приобретать и осуществлять имущественные права и обязанности, выступать в суде органы местного самоуправления в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

Государственная собственность подразделяется на федеральную собственность, т.е. собственность, принадлежащую Российской Федерации, и собственность, принадлежащую субъектам Федерации - республикам, краям, областям, городам федерального значения, автономной области, автономным округам. Государственная собственность по-прежнему характеризуется единством фонда, но лишь в пределах того субъекта, которому она принадлежит, как бы он ни вводил ее в гражданский оборот: непосредственно или при посредстве действующих от своего имени юридических лиц, что чаще всего и бывает.

Общественное объединение, являющееся юридическим лицом, может иметь в собственности земельные участки, здания, строения, сооружения, жилищный фонд, транспорт, оборудование, инвентарь, имущество культурно-просветительного и оздоровительного назначения, денежные средства, акции, другие ценные бумаги и иное имущество, необходимое для материального обеспечения деятельности этого общественного объединения, указанной в его уставе.

В собственности общественного объединения могут также находиться учреждения, издательства, средства массовой информации, создаваемые и приобретаемые за счет средств данного общественного объединения в соответствии с его уставными целями.

Федеральным законом могут устанавливаться виды имущества, которые по соображениям государственной и общественной безопасности либо в соответствии с международными договорами Российской Федерации не могут находиться в собственности общественного объединения.

Общественные фонды могут осуществлять свою деятельность на основе доверительного управления.

Собственность общественного объединения охраняется законом.

**2. Сущность интеллектуальной собственности.**

Термин "интеллектуальная собственность" применяется в правовой доктрине развитых стран и в международно-правовых соглашениях, однако внутреннее законодательство большинства зарубежных стран не содержит понятия интеллектуальной собственности.

Появление термина «интеллектуальная собственность» (далее - ИС) обычно связывается с французским законодательством конца XVIII века. В то время большое распространение получает теория естественного права, которая именно в трудах французских просветителей (Вольтер, Дидро, Руссо и др.) находит наиболее последовательное развитие. Теория естественного права и явилась идеологической основой для появления нового правового института - института правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности.

Мыслители того времени считали, что творец, создавший произведение искусства или изобретение приобретает на результат своей творческой деятельности право, аналогичное праву собственности, которое возникает у создателей материальных вещей. Такое право естественно по своей природе и существует независимо от его признания со стороны государства. «Выбор в конце VIII в. именно теории права интеллектуальной собственности в определенной мере был обусловлен некоторыми историческими особенностями. В частности, любое новое монопольное право напоминало буржуазии привилегии, выдачу которых королевская власть во Франции активно использовала для получения дохода. В то же время право собственности выглядело основой нового общества; это было право, которое обеспечивало буржуа возможность эффективной хозяйственной деятельности». В конце того же XVIII века во французском законодательстве появляются понятия литературной (художественной) и промышленной собственности.

Так же теория интеллектуальной собственности получила значительное развитие в законах некоторых штатов США под влиянием идей французских просветителей. Так, в законе штата Массачусетс 1789 г. указывалось: «нет собственности, принадлежавшей человеку более, чем та, которая является результатом его умственного труда». Аналогичные конструкции были закреплены так же в законодательстве Саксонии, Пруссии, Дании, Норвегии и ряда других стран.

Одними из первых актов, с которыми исследователи связывают появление права интеллектуальной собственности, были Статут Королевы Анны (1710 г.), запрещавший тиражирование произведения без согласия автора, и французский Патентный закон (1791 г.).

Впервые на международном нормативном уровне термин «ИС» был закреплен в 1967 г. в Стокгольмской конвенцией, учредившей ВОИС - Всемирную организацию интеллектуальной собственности. Согласно положениям данной Конвенции (ст. 2 п. VIII) под ИС понимаются права, относящиеся к:

- литературным, художественным и научным произведениям,

- исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио - и телевизионным передачам,

- изобретениям во всех областях человеческой деятельности,

- научным открытиям,

- промышленным образцам,

- товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям и коммерческим обозначениям,

- защите против недобросовестной конкуренции, а также все другие права, относящиеся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях.

В соглашении о торговых аспектах интеллектуальной собственности (ТРИПС) (Заключено в г. Марракеше 15.04.1994) термин «ИС» используется, в принципе, в том же значении, а именно как «права интеллектуальной собственности» (intellectual property rights).

Таким образом, стандартом международного права является понимание интеллектуальной собственности как совокупности прав (имущественного и неимущественного характера) на различные результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации предпринимателей, их деятельности и производимых ими товаров и услуг.

В России права авторов произведений, изобретений и т.д. рассматривались в качестве разновидности права собственности еще в XIX в. Однако сам термин "интеллектуальная собственность" вошел в законодательство в 1990 г. при принятии Закона "О собственности в РСФСР".

Гражданский кодекс РФ (ст. 128, 129) до введения в действие его четвертой части использовал термин «ИС» в качестве синонима понятия «исключительные права». В отечественной юридической науке конца XX начала XXI века наметилась тенденция определения ИС как целой системы прав на результаты интеллектуальной деятельности и иные приравненные к ним объекты, которая не исчерпывается лишь исключительными правами. В эту систему входят так же права, не являющиеся исключительными: право на коммерческую тайну, на защиту от недобросовестной конкуренции и др.

Неоднозначное и часто критическое отношение к категории ИС в российской юриспруденции, определенно сложившееся еще в конце XIX века, уже привело к видимым результатам. Альтернативой по отношению к категории ИС (в том смысле, в котором она чаще всего понимается в международном праве) в разделе VII ГК РФ является категория интеллектуальных прав (ст.1226 ГК РФ), которая охватывает исключительные права, личные неимущественные права и иные права, возникающие относительно результатов интеллектуальной деятельности (или в связи с созданием этих результатов) и средств индивидуализации. Термином же «ИС» теперь обозначаются объекты правовой охраны - результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации (но не любые, а указанные в ст.1225 ГК РФ).

Таким образом, российское законодательство, наконец, однозначно определило понятие ИС.

Разновидностями ИС являются «промышленная собственность» и «литературная (художественная) собственность». Понятие "промышленная собственность" было впервые введено в текст ст. 1 Парижской конвенции об охране промышленной собственности на Гаагской конференции 1925 г.

Согласно п. 2 ст. 1 Конвенции объектами охраны промышленной собственности являются патенты на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и указания происхождения или наименования места происхождения, а также пресечение недобросовестной конкуренции.

Понятие «литературная собственность» в современных законодательствах практически не используется (данный термин используется, например, в названии первой части Кодекса интеллектуальной собственности Франции), но как научный термин обозначает совокупность объектов авторских прав (произведений литературы, науки и искусства) или сами авторские права.

Что такое интеллектуальная собственность сегодня?

Интеллектуальная собственность неразрывно связана с ре­зультатами творческой деятельности людей. В этом понятии со­единяются интеллектуальная, творческая деятельность человека и правовая охрана ее результатов государством.

Для лица, чей труд воплощен в охраняемом результате, интеллектуальная собст­венность — это исключительное право, привилегия, предостав­ляющая ему возможность получить некоторую совокупность материальных и нематериальных благ с помощью продукта своего труда.

Для предпринимателя интеллектуальная собственность — часть его имущества, принадлежащие ему нематериальные активы, которые он использует в своей предпринимательской деятельно­сти в целях извлечения прибыли.

Для потребителя (физического лица, использующего охраняемый результат интеллектуальной деятельности в целях личного потребления) интеллектуальная соб­ственность представляет собой некоторое нематериальное благо (продукт чужого труда), которое он использует для удовлетворе­ния своих потребностей.

Для государства интеллектуальная собственность — совокупность результатов интеллектуальной деятельности и лиц, нуждающихся в правовой охране своих прав на эти результаты. Государство выступает и одним из правообладате­лей.

Правовая охрана результатов интеллектуальной деятельно­сти появилась не так давно — чуть больше 200 лет назад. Как справедливо заметил В.А. Дозорцев, для правовой системы, на­считывающей в развитом виде 3000 лет, это возраст «младенче­ский», период интенсивного развития.

Вначале правовая охрана распространялась лишь на отдельные виды результатов интеллектуальной деятельности — художествен­ные произведения и некоторые результаты технического творчества, легко формализуемые средствами права, то есть поддающиеся описанию с помощью правовых конструкций. Как правило, каждо­му типу объектов интеллектуальной деятельности соответствует отдельный тип правового регулирования, представленный особым правовым институтом, — авторское право, изобретательское право, патентное право, право на открытие. Каждый из этих институтов развивался и сформировался как самодостаточное и обособленное структурное подразделение гражданского права, представленное отдельным нормативным актом.

В советское время, например, это были разделы ГК РСФСР — «Авторское право», «Право на открытие», «Право на изобретение, рационализаторское предложение и промышленный образец». В России конца XX — начала XXI века этот закон об авторском праве и смежных правах, Патентный и другие законы, посвященные правовому регулированию отдельных видов объектов интеллектуальной собственности. Таким же путем шло развитие законодательства об интеллектуальной собственности и в других странах. С учетом этой особенности национального законодательства об интеллектуальной собственности разрабатывались и заключались международные договоры.

Эта историческая традиция сохраняется в действующем законодательстве Россия и по сей день: законодатель продолжает идти путем модернизации отдельных законов и принятия специальных законов о новых объектах интеллектуальной собственности. Однако Гражданский кодекс Российской Федерации заставляет иначе взглянуть на все эти некогда разрозненные нормативные акты, подводя под их единое основание интеллектуальной собственности.

Это, однако, еще не свидетельствует о возможности объединения в едином правовом институте всех существующих форм правового регулирования интеллектуальной деятельности и использования ее результатов. Слишком существенны различия в правовом режиме объектов художественного и научно-техническо­го творчества, средств индивидуализации субъектов и результатов их деятельности, иных нетворческих результатов интеллектуаль­ной деятельности.

«Между всеми видами исключительных прав есть принципиальные различия, обусловливающие их обособле­ние как в системе гражданского права в целом, так и в рамках ис­ключительных прав».

Статья 138 ГК РФ дает легальное определение интеллектуаль­ной собственности. В соответствии с частью 1 этой статьи в случа­ях и в порядке, установленных указанным Кодексом и другими законами, признается исключительное право (интеллектуаль­ная собственность) гражданина или юридического лица на ре­зультаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуа­лизации продукции, выполняемых работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т.п.).

В результате такого толкования сам термин «интеллектуальная собственность» предстает как некая лингвистическая аберрация, соединившая в одном термине два противоположных по смыслу элемента: материальное понятие «собственности», источником ко­торой выступает общественное производство; и идею как продукт духовной деятельности человека. С точки зрения формальной ло­гики появилось нулевое понятие, что-то вроде травоядного хищни­ка, поскольку как хищник по определению не может питаться рас­тительной пищей, так и собственность по происхождению своему не может состоять из идей. Что касается идей, результатов интел­лектуальной деятельности, то они имеют только творца, создателя, но не имеют собственника.

Мнение, переносящее правовой режим вещей на продуцируе­мые человеческим разумом идеи, имеет глубокие исторические корни и называется проприетарной концепцией прав на резуль­таты интеллектуальной деятельности. Его появление и распро­странение связывают с идеями французских философов-просве­тителей (Вольтер, Дидро, Гольбах, Гельвеции, Руссо) и преоб­разованиями Великой французской революции, заменившей феодальную привилегию, дарующую автору исключительное право, естественным правом человека на достигнутый результат. Следствием стало закрепление в законодательстве понятий лите­ратурной и промышленной собственности. К началу XX века в мировой практике сформировались три основные юридические конструкции, обозначающие правовой режим результатов интеллектуальной деятельности: исключительные права; право про­мышленной собственности; право интеллектуальной собственности.

В дореволюционной российской науке гражданского права эти идеи получили поддержку и развитие в трудах таких известных ученых как К.П. Победоносцев, В.И. Синайский. Например, В.И. Синайский писал о том, что «авторское право есть право на нематериальную вещь и в этом смысле может быть названо вещ­ным правом»; К.П. Победоносцев, напротив, четко разграничивал авторское право и право собственности, но имел в виду собственность в отношении изобретений. Российское законодательство XIX века относило права авторов и изобретателей к разновидности права собственности (ст. 420 т. X ч. 1 Свода законов Российской империи). Но уже в начале XX века большинство российских специалистов высказывалось в пользу использования в законодательстве более точного термина — «исключительные права».

Термину «интеллектуальная собственность» с точки зрения российского гражданского законодательства в действительности не соответствует какая-либо собственность (вещное право). По­этому он используется в качестве юридического синонима исклю­чительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, продукции, выполняемых работ или услуг. Наиболее веская причина, оправдывающая его появление в российском гражданском праве, — международные обязательства России.

Так, в соответствии с Конвенцией, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности (Стокгольм, 14 ию­ля 1967 г.), интеллектуальная собственность включает права, от­носящиеся к: литературным, художественным и научным произведениям;

- исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио и телевизионным передачам;

- изобретениям во всех областях человеческой деятельности;

- научным открытиям;

- промышленным образцам;

- товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наиме­нованиям и коммерческим обозначениям;

- защите против недобросовестной конкуренции;

- интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях.

Таким образом, для адаптации «интеллектуальной собственно­сти» в национальном праве не потребовалось кардинальных изме­нений — этот термин был объявлен как исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности.

Поэтому в юридической литературе вполне обычны утвержде­ния о том, что традиционная терминология «интеллектуальная собственность» неудачна, так как влечет смешение с правом собст­венности на материальные объекты, которое имеет совершенно другое юридическое содержание.

Права на результаты творче­ской деятельности предлагается объединить одним термином — интеллектуальные права,охватывающим все виды прав на результаты интеллектуальной деятельности. С международными традициями приходится считаться, так что этот термин, скорее все­го надолго вошел в российский правовой оборот, и нет особой ну­жды тратить силы на его изгнание, даже если он и не в состоянии корректно выполнить функцию характеристики всех видов интел­лектуальных прав (В.А. Дозорцев) и создает вероятность смеше­ния интеллектуальной собственности с собственностью материаль­ной.

«Интеллектуальные права», интеллектуальная собственность включают в себя как права на результаты творческой деятельности (произведения, охраняемые авторским правом, результаты ис­полнительства, изобретения, селекционные достижения и т.п.), и права на другие нематериальные результаты умственного труда, при создании которых творчество необязательно (фирмен­ные наименования, товарные знаки, наименования места проис­хождения товаров, секреты промысла, известные как «ноу-хау», и. т.п.).

**3. Основные отличия интеллектуальной собственности от прочих видов собственности.**

По своей сути интеллектуальная собственность не отличается от собственности на недвижимость или личные вещи. Эти виды собственности дают владельцу «право исключать других». Человек, имеющий в собственности дом, может запретить другим людям жить в этом доме, входить в этот дом или делать там что-либо, что не нравится владельцу. Скажем, незваного гостя нельзя убить, но можно выгнать, а если он не уходит, то по просьбе хозяина его выведет полиция. Другие права хозяина недвижимости включают право распоряжения — продажа, заклад под залог, чего другие с его собственностью также делать не могут. Одним словом, хозяин может владеть, пользоваться и распоряжаться домом, чего не могут делать другие.

То же самое — в отношении интеллектуальной собственности. Патент, копирайт, промышленный дизайн, торговая марка или торговый секрет — все это классы интеллектуальной собственности. Хозяин интеллектуальной собственности может запретить другим людям ее использовать.

Владение интеллектуальной собственностью — это на практике совокупность прав. Права для патента и копирайта, для торгового секрета и марки — все они различны. Владение копирайтом, например, включает в себя право копировать, право публично воспроизводить, право продавать, право лицензировать для каких-то целей, право передавать по интернету или проводам, право на модификацию. У тебя все эти права есть, если ты владеешь этой интеллектуальной собственностью. Стать владельцем интеллектуальной собственности можно, например, создав эту интеллектуальную собственность. После чего владелец может передать часть этих прав другим людям. Процесс переуступки прав — это и есть лицензирование.

Одно отличие интеллектуальной собственности от других видов собственности состоит в том, что она может быть использована одновременно многими людьми, в то время как количество «одновременных» пользователей дома или машины ограничено. Дом или машина от пользования портятся и приходят в негодность, интеллектуальная собственность не подвержена износу.

Рассмотрим некоторые особенности интеллектуальной собственности на основе примеров Павла Погодина, партнера крупнейшей юридической фирмы США Шугру Майон, специализирующейся по патентному праву, торговым маркам и другим видам интеллектуальной собственности.

Например:

— Если я дам тебе машину, то у меня будет меньше на машину, а у тебя — больше на машину. А если я тебе даю лицензию, то я могу дать такую же лицензию и кому-то другому? Что ж это за объект, который ты отдаешь, а его меньше не становится?

— Лицензия бывает эксклюзивной. Ее нельзя дать разным людям на один и тот же предмет собственности в одном и том же регионе. Скажем, можно дать эксклюзивную лицензию в США и в Японию — порознь.

— У нас многие считают, что тот, кто купил диск и скопировал его, ничего не отнял у производителя, потому что не нанес ему ущерба. Мой диск, я купил — значит, что хочу, то и делаю.

— Ну, как это не отнял? Отнял! Отнял у автора потенциальный доход. Это право автора исключать других — решать, кому продавать и за сколько.

— На это можно возразить, что пират ничего не отнял у производителя, потому что потребители пиратской продукции не могут платить высокую цену производителя, а стало быть, потерянный доход производителя — фикция.

— Это попытка свалить с больной головы на здоровую. Без пиратов цена могла бы быть ниже. Пиратство задирает цену для добросовестных покупателей (недобросовестные берут продукт у пиратов), ведь автор должен раскладывать свои расходы не на всех потенциальных потребителей, а только на тех, кто не использует пиратскую продукцию. Кроме того, пират подрывает и конкуренцию на рынке: если бы автор получал сверхприбыли, все захотели бы заниматься этим бизнесом. А пока пират отнимает у автора все, что тот производит, удивительно не то, что конкуренции нет, а то, что автор вообще не бросает это занятие. Пираты — серьезный фактор завышения цен.

Рассмотрим же, каким законом в США регулируются отношения в сфере интеллектуальной собственности и на каком основании.

В США законодательство двух уровней — федеральное и законодательство штатов. У штатов есть большой объем исключительных конституционных компетенций, но интеллектуальная собственность — это федеральный институт. Конституция США, принятая больше 200 лет назад, дает право конгрессу принимать законы, стимулирующие прогресс науки и полезных искусств путем гарантии исключительных прав авторов и изобретателей на ограниченные сроки. На этом и основано большинство установленных прав интеллектуальной собственности.

Пользуясь этим конституционным мандатом, конгресс принял несколько законов, касающихся интеллектуальной собственности, включая патентный закон и закон о копирайте. Закон о товарных знаках был принят на основании другой части конституции, которая дает конгрессу право регулировать торговлю между штатами. А вот законодательство о торговых секретах — это преимущественно законодательство уровня штатов, для него оснований федерального уровня нет. Поэтому регулирование торговых секретов в США — различное в разных штатах.

Обсудим такой аспект, как прогресс науки. У нас говорят, что при господстве законов об охране интеллектуальной собственности прогресса науки не будет, так как бедный народ не сможет купить интеллектуальную собственность по буржуйским ценам, и наука ему будет недоступна.

В США есть практика «принудительных лицензий». Конгресс США считает, что абсолютная монополия владельца интеллектуальной собственности вреднa для прогресса, отсюда вытекает практика «справедливого пользования». «Справедливое пользование» — это то, что технически нарушает права владельца интеллектуальной собственности, но разрешено законом, потому что законодатель решил, что так будет лучше. Например, использование короткой цитаты из книги разрешено. Или, допустим, право ограниченного копирования научной статьи преподавателем университета в учебных целях. Факторы, которые определяют «справедливое пользование» — вид использованного материала, количество скопированного материала, вид использования, результат использования для доходов автора.

Но если всем разрешить делать с чужой интеллектуальной собственностью все что угодно, то никто платить не станет. И это совсем нечестно. И никакого прогресса не будет, если автор или изобретатель, потративший деньги на создание интеллектуальной собственности, не может получить от этого выгоды. Должен быть баланс свободного распространения знания и достойного вознаграждения создателя.

**4. Личные права автора интеллектуальной собственности.**

Интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства являются авторскими правами.

В соответствии со ст. 4 ГК РФ автору произведения принадлежат следующие права:

1. исключительное право на произведение;
2. право авторства;
3. право автора на имя;
4. право на неприкосновенность произведения;
5. право на обнародование произведения;
6. право на отзыв.

Рассмотрим подробнее каждый из видов прав.

1. Исключительное право на произведение. Автору произведения или иному правообладателю принадлежит исключительное право использовать произведение в соответствии со [статьей 1229](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/98ad2641f95945c4b7956150260564c8b44028d9/#dst100041) настоящего Кодекса в любой форме и любым не противоречащим закону способом (исключительное право на произведение), в том числе способами, указанными в [пункте 2](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/dffcf0b87b80ff38f430dc822a0074e76ccd41a0/#dst100343) настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на произведение.

Использованием произведения независимо от того, совершаются ли соответствующие действия в целях извлечения прибыли или без такой цели, считается, в частности:

1) воспроизведение произведения, то есть изготовление одного и более экземпляра произведения или его части в любой материальной форме, в том числе в форме звуко- или видеозаписи, изготовление в трех измерениях одного и более экземпляра двухмерного произведения и в двух измерениях одного и более экземпляра трехмерного произведения. При этом запись произведения на электронном носителе, в том числе запись в память ЭВМ, также считается воспроизведением. Не считается воспроизведением краткосрочная запись произведения, которая носит временный или случайный характер и составляет неотъемлемую и существенную часть технологического процесса, имеющего единственной целью правомерное использование произведения либо осуществляемую информационным посредником между третьими лицами передачу произведения в информационно-телекоммуникационной сети, при условии, что такая запись не имеет самостоятельного экономического значения;

2) распространение произведения путем продажи или иного отчуждения его оригинала или экземпляров;

3) публичный показ произведения, то есть любая демонстрация оригинала или экземпляра произведения непосредственно либо на экране с помощью пленки, диапозитива, телевизионного кадра или иных технических средств, а также демонстрация отдельных кадров аудиовизуального произведения без соблюдения их последовательности непосредственно либо с помощью технических средств в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимается произведение в месте его демонстрации или в другом месте одновременно с демонстрацией произведения;

4) импорт оригинала или экземпляров произведения в целях распространения;

5) прокат оригинала или экземпляра произведения;

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

7) сообщение в эфир, то есть сообщение произведения для всеобщего сведения по радио или телевидению, за исключением сообщения по кабелю. При этом под сообщением понимается любое действие, посредством которого произведение становится доступным для слухового и (или) зрительного восприятия независимо от его фактического восприятия публикой. При сообщении произведений в эфир через спутник под сообщением в эфир понимается прием сигналов с наземной станции на спутник и передача сигналов со спутника, посредством которых произведение может быть доведено до всеобщего сведения независимо от его фактического приема публикой. Сообщение кодированных сигналов признается сообщением в эфир, если средства декодирования предоставляются неограниченному кругу лиц организацией эфирного вещания или с ее согласия;

8) сообщение по кабелю, то есть сообщение произведения для всеобщего сведения по радио или телевидению с помощью кабеля, провода, оптического волокна или аналогичных средств. Сообщение кодированных сигналов признается сообщением по кабелю, если средства декодирования предоставляются неограниченному кругу лиц организацией кабельного вещания или с ее согласия;

8.1) ретрансляция, то есть прием и одновременное сообщение в эфир (в том числе через спутник) или по кабелю полной и неизменной радио- или телепередачи либо ее существенной части, сообщаемой в эфир или по кабелю организацией эфирного или кабельного вещания;

9) перевод или другая переработка произведения. При этом под переработкой произведения понимается создание производного произведения (обработки, экранизации, аранжировки, инсценировки и тому подобного). Под переработкой (модификацией) программы для ЭВМ или базы данных понимаются любые их изменения, в том числе перевод такой программы или такой базы данных с одного языка на другой язык, за исключением адаптации, то есть внесения изменений, осуществляемых исключительно в целях функционирования программы для ЭВМ или базы данных на конкретных технических средствах пользователя или под управлением конкретных программ пользователя;

10) практическая реализация архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта;

11) доведение произведения до всеобщего сведения таким образом, что любое лицо может получить доступ к произведению из любого места и в любое время по собственному выбору (доведение до всеобщего сведения).

2. Право авторства - право признаваться автором произведения.

3. Право автора на имя заключается в возможности автора использовать или разрешать использовать произведение под своим подлинным именем, псевдонимом либо без обозначения имени (анонимно).

4. Право на неприкосновенность.

1) не допускается без согласия автора внесение в его произведение изменений, сокращений и дополнений, снабжение произведения при его использовании иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или какими бы то ни было пояснениями (право на неприкосновенность произведения).

При использовании произведения после смерти автора лицо, обладающее исключительным правом на произведение, вправе разрешить внесение в произведение изменений, сокращений или дополнений при условии, что этим не искажается замысел автора и не нарушается целостность восприятия произведения и это не противоречит воле автора, определенно выраженной им в завещании, письмах, дневниках или иной письменной форме.

2) извращение, искажение или иное изменение произведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию автора, равно как и посягательство на такие действия, дают автору право требовать защиты его чести, достоинства или деловой репутации в соответствии с правилами [статьи 152](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/1de6cd3cbb386056a2ecd2c64ff087b13c8de585/#dst100878) настоящего Кодекса. В этих случаях по требованию заинтересованных лиц допускается защита чести и достоинства автора и после его смерти.

3) в случаях, предусмотренных [пунктом 5 статьи 1233](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/2ef636aadd9bee02a47d69d5393d32dbd576797d/#dst624) и [пунктом 2 статьи 1286.1](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/e0c0d28fc67b7998751c3a7f98f6be9dfb789911/#dst180) настоящего Кодекса, автор может дать согласие на внесение в будущем изменений, сокращений и дополнений в свое произведение, на снабжение его при использовании иллюстрациями и пояснениями, если это вызвано необходимостью (исправление ошибок, уточнение или дополнение фактических сведений и т.п.), при условии, что этим не искажается замысел автора и не нарушается целостность восприятия произведения.

(п. 3 введен Федеральным [законом](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_160073/30b3f8c55f65557c253227a65b908cc075ce114a/#dst100188) от 12.03.2014 N 35-ФЗ)

1. Право на обнародование произведения;

1) Автору принадлежит право на обнародование своего произведения, то есть право осуществить действие или дать согласие на осуществление действия, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю либо любым другим способом.

При этом опубликованием (выпуском в свет) является выпуск в обращение экземпляров произведения, представляющих собой копию произведения в любой материальной форме, в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики исходя из характера произведения.

2) Автор, передавший другому лицу по договору произведение для использования, считается согласившимся на обнародование этого произведения.

3) Произведение, не обнародованное при жизни автора, может быть обнародовано после его смерти лицом, обладающим исключительным правом на произведение, если обнародование не противоречит воле автора произведения, определенно выраженной им в письменной форме (в завещании, письмах, дневниках и тому подобном).

6. Право на отзыв.

1) Автор имеет право до фактического обнародования произведения отказаться от ранее принятого решения о его обнародовании (право на отзыв) при условии возмещения лицу, которому отчуждено исключительное право на произведение или предоставлено право использования произведения, причиненных таким решением убытков.

2) Правила настоящей статьи не применяются к программам для ЭВМ, к служебным произведениям и к произведениям, вошедшим в сложный объект [(статья 1240)](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/e074d06dd4e5b8c9a4c969a84d6521e8bb172928/#dst100117).

В случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, автору произведения наряду с правами, указанными в пункте 2 настоящей статьи, принадлежат другие права, в том числе право на вознаграждение за служебное произведение, право следования, право доступа к произведениям изобразительного искусства.

***Тема 2. Классификация видов интеллектуальной собственности***

Вопросы:

1. Понятие изобретения и роль его патентования.

2. Полезные модели и промышленные образцы.

3. Товарные знаки, фирменные наименования.

4. Объекты промышленной собственности.

**1. Понятие изобретения и роль его патентования.**

В отличие от авторского права изобретательское право имеет дело не с произведениями науки, искусства, литературы, а с технической стороной творческой деятельности — различными устройствами, способами, технологическими процессами и т.п.

Если объекты авторского права принципиально неповторимы (невозможно второй раз заново написать «Лебединое озеро»), то этого нельзя сказать о техническом творчестве: один и тот же объект может быть изобретен независимо друг от друга несколькими людьми, поэтому здесь особое звучание приобретает проблема признания приоритета прав на изобретение. Кроме того, новизна в технической сфере поддается объективной оценке. Все это выразилось в том, что для изобретений существует особый порядок признания прав на изобретения — регистрационный. Права автора изобретения подтверждаются патентом.

Объектом охраны изобретательского права является изобретение. Закон содержит понятие изобретения, слагающееся из трех признаков: оно должно быть новым, иметь изобретательский уровень и быть промышленно применимым.

1. Новизна. Изобретение является новым, если оно не известно исходя из современного уровня техники. При этом под уровнем техники понимаются любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета (например, данное изобретение описано в каком-либо печатном издании, оно где-то используется или уже получен патент на данное изобретение). Не признается препятствием для получения патента такое раскрытие информации, относящейся к изобретению, сделанное автором, заявителем или любым лицом, получившим, от них эту информацию, при котором сведения о сущности изобретения стали общедоступными, если заявка на изобретение подана в Патентное ведомство не позднее шести месяцев с даты раскрытия информации.

Таким образом, в России действует принцип абсолютной (мировой) новизны изобретения, т.е. при решении вопроса о новизне изобретения во внимание принимаются любые сведения независимо от страны их распространения.

Дата приоритета устанавливается по дате поступления заявки на изобретение в Патентное ведомство. Кроме того, приоритет может быть установлен по дате подачи первой заявки в государстве — участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности, если заявка на изобретение поступила в российское Патентное ведомство в течение 12 месяцев с указанной даты.

В случае если в Патентное ведомство поступили одновременно две заявки на одно изобретение, приоритет определяется по дате отправки заявки в Патентное ведомство, а при совпадении этих дат — по заявке, имеющей более ранний регистрационный номер Патентного ведомства.

2. Изобретательский уровень. Это означает, что изобретение для специалиста не следует явным образом из уровня техники, т.е. из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета изобретения. При этом возможны две ситуации. Изобретение может неявным образом следовать из уровня техники, т.е. представлять собой творческую разработку ранее существовавших изобретений. Возможно также, что изобретение вообще не следует из уровня техники, а представляет собой принципиально новое решение (так называемые «пионерные» изобретения). Кроме того, изобретательский уровень предполагает наличие новизны в решении технического характера.

3. Промышленная применимость. Речь идет о возможности использования изобретения в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности. Поэтому нельзя запатентовать абсурдные бесполезные решения, например часы, работающие на паровом двигателе.

Определенную проблему в этом отношении представляют так называемые перспективные изобретения, которые хотя сейчас и не могут быть использованы, но в будущем промышленная применимость которых вполне реальна.

Объектами изобретения могут являться устройства (машины, агрегаты), способы (способ лечения, способ разбега самолета, технологические процессы и т.п.), вещества, штаммы микроорганизмов, культуры клеток растений и животных, а также применение известного ранее устройства, способа, вещества, штамма по новому назначению.

Исходя из выше сказанного можно сформулировать понятие изобретения. Итак, **изобретение***—* это техническое решение, относящееся к продукту или способу, являющееся новым, имеющее изобретательский уровень и промышленно применимое.

Изобретение по своей сути является техническим решением любой задачи, возникающей в практической деятельности человека. При этом совершенно не обязательно, чтобы сама решаемая при помощи изобретения задача относилась к области техники; значение имеет именно технический способ ее решения. Поэтому при помощи изобретения может решаться любая практическая задача в области промышленности, сельского хозяйства, медицины, образования, однако исключительно техническими, а не экономическими, организационными или иными средствами.

Объектами изобретения Закон называет продукт и способ. Для целей Закона «продукт» означает предмет как результат человеческого труда, «способ» - процесс, прием или метод выполнения взаимосвязанных действий над объектом (объектами), а также применение процесса, приема, метода или продукта по определенному назначению.

Однако более распространенным является более подробная классификация объектов изобретения, которая включает:

- устройство;

- способ;

- вещество;

- биотехнологический продукт;

-применение устройства, способа, вещества, биотехнологического продукта по новому назначению.

Устройства как объект изобретения - это конструкции и изделия: машины, аппараты, приборы, оборудование, инструмент, детали машин, мебель, посуда, обувь, одежда и т.д. Признаком, характеризующим устройство как объект изобретения, является наличие конструктивного элемента (элементов).

Итак, любое решение задачи, заявляемое в качестве изобретения должно подпадать под один из названных в законе объектов, то есть быть устройством, способом, веществом, штаммом либо предложением по использованию указанных объектов по новому назначению. К устройствам относятся конструкции и изделия. Под устройством понимается система расположенных в пространстве элементов, определенным образом взаимодействующих друг с другом. Для характеристики устройств используются конструктивные средства, наличие конкретных элементов, наличие связи между элементами, их взаимное расположение, формы выполнения элементов, материал, из которого они выполняются, и т.п.

К устройствам как объектам изобретений относятся машины, приборы, механизмы, инструменты, оборудование и т. п. По сравнению с другими видами технических решений изобретения-устройства обеспечивают наиболее действенный контроль за их фактическим использованием, что и определяет их относительную распространенность.

Способ - процесс выполнения взаимосвязанных действий над материальным объектом (объектами), необходимых для достижения поставленной цели. Это технологический процесс, способ получения веществ, способ лечения заболеваний людей, животных, способ профилактики или диагностики заболеваний и т.д. Признаком, характеризующим способ как объект изобретения, является наличие действия над материальным объектом или совокупности действий.

Изобретения-способы подразделяются на:

а) способы, направленные на изготовление продуктов;

б) способы, направленные на изменение состояния предметов материального мира без получения конкретных продуктов (транспортировка, обработка и т.д.);

в) способы, в результате применения которых определяется состояние предметов материального мира, контроль, измерение и диагностика т.п.

Специфика изобретений-способов, направленных на изготовление продуктов, заключается в том, что действие патента, выданного на такой способ, распространяется и на продукт, изготовленный непосредственно этим способом (так называемая охрана способа через продукт).

Вещество - индивидуальные соединения. К ним также условно отнесены химические соединения, в том числе высокомолекулярные, композиции (составы, смеси, сплавы), продукты ядерного превращения. К веществам, в частности, относятся: материалы для изготовления предметов, сооружений, употребляемые для покрытий, изоляции, амортизации, используемые в качестве проводников энергии; лечебные, косметические, пищевые вкусовые вещества.

Признаком, характеризующим вещество как объект изобретения, является качественный (инградиентный) состав. Таким образом, вещество, как самостоятельный вид изобретения, представляет собой искусственно созданное материальное образование, являющееся совокупностью взаимосвязанных элементов.

Изобретения-вещества подразделяются на:

1) индивидуальные химические соединения, к которым также условно отнесены высокомолекулярные соединения и объекты генной инженерии;

2) композиции (составы смеси, сплавы, керамика и т. д.); 3) продукты ядерных превращений.

Биотехнологический продукт - это индивидуальные штаммы микроорганизма, культуры клеток растений и животных, а также консорциумы микроорганизмов, культур клеток растений и животных. Штаммы составляют основу биотехнологии и применяются в лечебных, профилактических целях, в качестве стимуляторов роста и т. д. Создание штаммов предполагает отыскание нужной среды для микроорганизмов, оптимального температурного режима, выявление средств, способствующих их росту и сохранению, и т. п. К штаммам относятся индивидуальные штаммы (например, штаммы традиционных микроорганизмов - бактерии, микроскопические грибы, дрожжи и т.д.) и консорциумы микроорганизмов.

Применение известного ранее устройства, способа, вещества, штамма по новому назначению - так называемые переносные изобретения. Они направлены на удовлетворение новых потребностей, которые не учитывались ни самим изобретателем, ни специалистами, работающими в данной области техники.

Характерным признаком данного объекта изобретения является выявление новых возможностей и свойств, присущих известному объекту, позволяющие использовать его по новому назначению в ином, не известном ранее качестве.

Исходя из вышеизложенного можно сделать краткий вывод, что применение ранее известных устройств, способов, веществ, штаммов по новому назначению состоит в том, что известное техническое средство предлагается использовать с иной целью для решения задачи, которая не имелась в виду ни автором, ни другими специалистами, когда впервые стали применять данные устройства, способ, вещество или штамм. Иными словами, сущность так называемых изобретений на применение заключается в установлении новых свойств уже известных объектов и определении новых областей их использования. К применению по новому назначению приравнивается первое применение известных веществ (природных и искусственно полученных) для удовлетворения общественной потребности.

Формула изобретения - это краткое словесное изложение признаков изобретения, определяющих объем изобретения, т. е. конкретная письменная редакция предмета изобретения. Предмет изобретения - это объект изобретения в виде устройства, способа или вещества, охарактеризованный в формуле изобретения. Объем прав патентообладателя определяется формулой изобретения. Основное значение формулы изобретения - правовое. Оно определяет объем патентных притязаний и тем самым границы возможного использования изобретения. Формула изобретения имеет и информационно-техническое значение. Она публикуется ранее полного описания изобретения и содержит сведения о созданном техническом новшестве. Общие требования к написанию формулы изобретения состоят в следующем:

1) формула изобретения должна излагаться в виде одного предложения.

2) формула имеет свои особенности в зависимости от объекта изобретения.

3) поскольку объем прав патентообладателя определяется признаками изобретения, которые перечислены в формуле изобретения, нужно указать минимально необходимое количество этих признаков.

4) признаки, указанные в формуле изобретения, не должны допускать произвольных, противоречивых толкований. Термины, употребляемые в формуле изобретения, должны быть емкими.

5) в формуле изобретения недопустимо использование альтернативных признаков. Например: операция нагрева не может проводиться одновременно с операцией охлаждения - это альтернативные, исключающие друг друга признаки.

Формула изобретения должна быть составлена с соблюдением требования единства. В ней должна содержаться не постановка задачи, а ее решение. Изобретение следует характеризовать признаками объекта, а не его свойствами.

Для удобства анализа формула изобретения делится на две части: ограничительную и отличительную.

Ограничительная часть содержит:

- название изобретения;

- перечисление известных признаков, общих для прототипа и объекта изобретения.

Отличительная часть содержит перечисление новых, отличительных признаков, отличающих предмет изобретения от сходных с ним предметов.

Формула изобретения может быть однозвенной и многозвенной. Первый пункт в формуле всегда независимый. В него включаются признаки, достаточные для получения технического результата. Зависимый пункт формулы начинается с сокращенного названия изобретения, указанного в независимом пункте формулы изобретения, и ссылки на тот пункт, признаки которого он дополняет. Многозвенная формула может характеризовать сущность одного или группы изобретений. Технический результат в формуле изобретения не указывается.

В формуле не должно быть глаголов, выражающих незавершенное действие; глаголов изъявительного наклонения, оканчивающихся на «-ся» (подается, соединяется); а также глаголов в третьем лице множественного числа, оканчивающихся на «-ют» (подают, соединяют). Если необходимо указать на вновь введенные элементы, используют краткие причастия (расположен, снабжен). Для характеристики особой формы выполнения устройства, например формы элемента или взаимосвязи, используют полные причастия. Для выражения сущности способа в формуле используют глаголы в изъявительном наклонении в третьем лице множественного числа, т.е. с окончанием на «-ут», «-ют», «-ат», «-ят» (нагревают, обрабатывают).

При характеристике вещества – композиции в ограничительной части формулы указывают название изобретения и ингредиент, совпадающие с признаками прототипа. В отличительной части приводят вновь введенные ингредиенты, используя для этого оборот «дополнительно содержит», а затем - весь рецептурный состав композиции.

Критерии патентоспособности изобретения. Под патентоспособностью понимают свойство решения, благодаря которому оно может быть признано изобретением в соответствии с патентным законодательством определенной страны.

На изобретение может быть выдан патент, если оно одновременно удовлетворяет следующим требованиям:

- является новым;

- имеет изобретательский уровень;

- промышленно применимо.

Патент на изобретение действует с даты подачи заявки в государственное учреждение "Национальный центр интеллектуальной собственности» в течении двадцати лет. Если для применения средства, в котором использовано изобретение, требуется получение разрешения уполномоченного органа в соответствии с законодательством, срок действия патента на это изобретение продлевается патентным органом по ходатайству патентообладателя не более чем на пять лет.

Изобретение является новым, если оно не является частью уровня техники. Уровень техники - это совокупность определенных сведений, имеющих отношение к изобретению. В уровень техники включаются лишь общедоступные сведения. Уровень техники включает любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения. К изобретениям предъявляется требование мировой новизны.

Сведения, составляющие уровень техники, должны быть общедоступными, т.е. содержаться в источнике, с которым любое лицо имеет возможность ознакомиться свободно. Существует три способа раскрытия сведений об изобретении: опубликование в письменной или иной осязаемой форме, устное описание и раскрытие через использование.

При установлении новизны изобретения в уровень техники также включаются сведения, которые не относятся к категории общеизвестных.

Для оценки новизны изобретения в первую очередь исследуют уровень техники, при этом выявляют аналоги изобретения. Под аналогом понимают средство того же назначения, известное из сведений, ставших общедоступными до даты приоритета, совокупность признаков которого сходна с совокупностью существенных признаков изобретения.

После установления новизны из аналогов выбирают его прототип. Прототип - это аналог изобретения, наиболее близкий к нему по совокупности признаков. Для одного изобретения должен быть выбран только один прототип. Прототип необходим для составления формулы изобретения.

Изобретение имеет изобретательский уровень, если оно для специалиста явным образом не следует из уровня техники. Иными словами, такое решение для специалиста соответствующей отрасли не должно быть очевидным, оно не возникло бы у него, если бы его попросили найти решение данной проблемы. При отсутствии новизны проверка изобретательского уровня не производится.

Изобретение будет обладать изобретательским уровнем, если из предшествующего уровня техники нельзя выявить влияние отличительных от прототипа признаков на достижение того технического результата, который обеспечивает изобретение. При исследовании уровня техники возможны две ситуации.

1. Источники с искомыми признаками не обнаружены. Следовательно, изобретательский уровень есть.

2. Источники, содержащие искомые признаки, обнаружены. Если из них выявляется влияние изучаемых признаков на достижение такого же технического результата, как и в изобретении, оно не отвечает требованию изобретательского уровня.

Изобретение является промышленно применимым, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других сферах деятельности.

В соответствии со ст.2 Закона «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» не считаются изобретениями:

-открытия, а также научные теории и математические методы;

-решения, касающиеся только внешнего вида изделия и направленные на удовлетворение эстетических потребностей;

-планы, правила и методы интеллектуальной деятельности, проведения игр или осуществления деловой деятельности, а также алгоритмы и программы для электронно-вычислительных машин;

-простое представление информации.

Часть из перечисленных результатов интеллектуальной деятельности охраняются в качестве иных объектов права интеллектуальной собственности, другие являются принципиально неохраноспособными.

Названные объекты и виды деятельности не считаются изобретениями только в случае, если заявка на выдачу патента на изобретение касается лишь этих объектов и видов деятельности как таковых.

Патент — это исключительное право на изобретение, предоставляемое государством, которое является новым и промышленно применимым, а также имеет изобретательский уровень. Патент дает владельцу исключительное право на изготовление, использование, продажу, экспорт и импорт изобретения, а также запрет на все перечисленные действия всем пользователям данного инновационного продукта. Для компаний патент является отличным инструментом для ведения бизнеса в целях получения исключительных прав на новый продукт или способ, завоевания прочного положения на рынке и дополнительной прибыли в результате лицензионной деятельности.

Сложное изделие (например, кинокамера, мобильный телефон или автомобиль) может содержать в себе ряд изобретений, защищенных несколькими патентами, а также принадлежать разным владельцам. Патент выдается национальным патентным ведомством каждой страны или региональным патентным ведомством нескольких стран. Он действует в течение ограниченного периода времени, обычно в течение 20 лет с даты подачи заявки на патент, при условии своевременной уплаты установленных пошлин за поддержание патента в силе. Патент представляет собой территориальное право, ограниченное географическими границами соответствующей страны или региона.

В обмен на исключительное право на использование патента, заявитель обязан раскрывать сущность изобретения для общества, указывая в заявке на патент подробное, точное и полное письменное описание изобретения. Выданный патент, а во многих странах и заявка на патент, публикуются в официальных изданиях.

Используя специальную патентную лексику, изобретение обычно определяют как новое и инновационное решение технической проблемы. Оно может относиться к созданию нового устройства, продукта, способа или являться дальнейшим усовершенствованием уже известного продукта или способа. Просто открытие чего-то уже существующего в природе, обычно не является изобретением, поскольку в его создание необходимо вложить элементы человеческой смекалки, творческих способностей и изобретательности.

В то время как большинство современных изобретений являются результатом значительных работ и долгосрочных инвестиций в научно-исследовательские и опытно-конструкторские работы (НИОКР), многие достаточно простые и не дорогостоящие технические усовершенствования, имеющие большую рыночную стоимость, приносят изобретателям или компаниям значительный доход и прибыль.

Важно понять различие между “изобретением” и “инновацией”. Изобретение относится к техническому решению проблемы в определенной области техники. Оно может являться инновационной идеей, а также представлять собой рабочую модель или опытный образец. Инновация — это доведение изобретения до пригодного для продажи продукта. Главными причинами того, что компании занимаются инновационной деятельностью, являются: обеспечение соответствия разрабатываемых технологий существующим и возникающим потребностям экономической деятельности предприятия и заказчиков; предупреждение технологической зависимости от других компаний; совершенствование производственных процессов в целях снижения затрат и повышения производительности труда; опережение конкурентов и/или расширение своего рыночного сегмента; выпуск новой продукции, которая удовлетворяет потребности покупателей.

В современной экономике управление инновационной деятельностью предприятия требует хорошего знания патентной системы для того, чтобы оно могло извлекать максимальную выгоду, используя свой инновационный и творческий потенциал, налаживать выгодные партнерские отношения с другими владельцами патентов и избегать случаев незаконного использования технологий, принадлежащих другим лицам. На сегодняшний день, в отличие от прошлых лет, многие современные инновации представляют собой сложные объекты, которые основаны на ряде запатентованных изобретений, права на которые могут принадлежать разным владельцам.

Краткие жизненные циклы продукции и все возрастающая конкуренция оказывают огромное влияние на предприятия, заставляя их становиться на инновационный путь развития и стремиться к получению доступа к инновациям других предприятий с тем, чтобы сохранить конкурентоспособность на внутреннем и внешнем рынке. Исключительные права, предоставленные патентом, могут иметь решающее значение для процветания инновационных предприятий в требующей энергии, рискованной и динамично развивающейся среде бизнес.

Основные причины патентования изобретений:

1. Стабильное положение на рынке и конкурентные преимущества. Патент дает владельцу исключительное право препятствовать другим лицам в использовании запатентованного изобретения для коммерческих целей или приостанавливать такое использование, что снижает неуверенность, риск и конкуренцию со стороны лиц, занимающихся незаконным использованием или имитацией запатентованной продукции. Если компания получила разрешение на использование запатентованного изобретения, имеющего высокую ценность, она может создать этим препятствие для своих конкурентов, планирующих выход на рынок с таким же изобретением. Это поможет вам занять ведущее положение на соответствующем сегменте рынка.

2. Более высокая прибыль или доходы от инвестиций. Если компания затратила значительное количество времени и средств на проведение НИОКР, патентная охрана созданных изобретений поможет в возмещении таких затрат и получении более высоких доходов от вложенных инвестиций.

3. Дополнительные поступления от лицензионной деятельности или уступки патента. Патентовладелец может выдавать лицензии на изобретения другим лицам в обмен на получение единовременного платежа и/или лицензионных отчислений (роялти), что является источником дополнительных поступлений для компании. Продажа (или уступка) патента означает передачу права собственности, тогда как лицензирование означает только выдачу разрешения на использование изобретения на условиях определенных в лицензионном соглашении.

4. Доступ к технологиям путем перекрестного лицензирования. Любая компания заинтересована в получении технологии, принадлежащей другим. Для этого можно использовать патенты, принадлежащие вашей компании, для ведения переговоров по заключению соглашения о перекрестном лицензировании, в рамках которого обе стороны взаимно получают права на использование одного или нескольких патентов на условиях, определенных данным соглашением.

5. Доступ к новым рынкам. Лицензирование патентов (а в ряде стран и находящихся на рассмотрении заявок на патент) другим фирмам может открыть организации доступ к новым рынкам, которые иным способом недоступны. Для этого изобретение должно получить патентную охрану за рубежом.

6. Сокращение рисков опасности нарушения прав. Путем получения патентной охраны можно воспрепятствовать другим лицам в патентовании такого же изобретения, а также уменьшить вероятность нарушения прав других лиц при использовании продукции фирмы в коммерческих целях. В то время как сам патент не дает “свободу использования”, он препятствует другим лицам в патентовании таких же или сходных изобретений и подтверждает, что запатентованное изобретение является новым и существенно отличается от “известного уровня техники”.

7. Возросшие возможности в привлечении субсидии и/или инвестиций по приемлемой процентной ставке. Право собственности на патенты (или получение лицензии на использование патентов, принадлежащих другим лицам) может способствовать росту возможностей в привлечении финансовых средств для продвижения продукции на рынок. В некоторых областях (например, биотехнология) для привлечения венчурных инвесторов часто возникает необходимость получения ряда патентов.

8. Эффективное средство для принятия мер к нарушителям прав. В целях мощной защиты исключительного права, предоставляемого патентом, иногда может возникнуть необходимость в судебном разбирательстве или доведения сведений об имеющихся у вас патентах до лиц, которые нарушают принадлежащие вам патентные права. Наличие патента значительно повышает возможности успешного рассмотрения судебных дел в отношении лиц, каким-либо образом нарушающих права на запатентованное изобретение.

9. Позитивный имидж предприятия. Партнеры по бизнесу, инвесторы, акционеры и клиенты воспринимают наличие многочисленных патентов, принадлежащие организации, как свидетельство высокого уровня компетентности, специализации и технических возможностей компании. Это может быть полезным для привлечения финансовых средств, поиска партнеров, повышения имиджа и рыночной стоимости компании. Некоторые предприятия упоминают или указывают свои патенты в рекламе с тем, чтобы создать и довести до сведения самой широкой публики имидж вашей компании как инновационного предприятия.

Если организация запускает в производство новый или усовершенствованный продукт, который пользуется успехом на рынке, вполне возможно, что конкуренты рано или поздно попытаются изготовить продукцию, имеющую одинаковые или сходные технические свойства с выпускаемой вами продукцией. В некоторых случаях конкуренты могут обладать преимуществами в результате организации более масштабного производства, наличия более широкого выхода на рынок или доступа к более дешевому сырью и, таким образом, могут производить сходную или аналогичную продукцию по более низкой цене. Это может оказать серьезное влияние на предприятие, особенно если оно вложило значительные средства в проведение НИОКР для создания новой или усовершенствованной продукции.

Исключительные права, предоставленные патентом, дают патентовладельцу возможность препятствовать конкурентам производить продукцию и использовать способы применения, либо прекращать действия, нарушающие права патентовладельца, и требовать возмещения причиненного ущерба. Для доказательства факта нарушения прав необходимо показать, что каждый признак формулы изобретения или его эквивалент используется в продукции или способе применения, является объектом нарушения прав. Если вы полагаете, что ваше запатентованное изобретение копируется, защита прав может оказаться решающим фактором в сохранении преимуществ в конкурентной борьбе, рыночного сегмента и рентабельности предприятия.

**2. Полезные модели и промышленные образцы. Товарные знаки, фирменные наименования.**

Полезные модели и промышленные образцы.

**Промышленные образцы** следует отличать от других объектов промышленной собственности: **изобретений** и **полезных моделей.** Общим для этих объектов является то, что их охрана регулируется одним законом - Патентным законом РФ. Но между этими объектами имеются существенные отличия:

[Изобретение](http://regtz.ru/uslugi/patenty-izobretenie-poleznaya-model-prom-obrasez/obekti-patentnogo-prava.html)– это техническое решение в любой области, относящееся к продукту(устройству, веществу) или способу(процессу),  отвечающее критериям новизны, изобретательского уровня и промышленной применимости.   
Срок действия патента на изобретение: 20 лет.

[Полезная модель](http://regtz.ru/uslugi/patenty-izobretenie-poleznaya-model-prom-obrasez/obekti-patentnogo-prava.html) - устройство, отвечающее критериям новизны и промышленной применимости. Т.е. это техническое решения задачи. Полезная модель всегда является устройством, или частью устройства.   
Срок действия патента на полезную модель: 10 лет, продление на 3 года.

[Промышленный образец](http://regtz.ru/uslugi/patenty-izobretenie-poleznaya-model-prom-obrasez/obekti-patentnogo-prava.html) – это художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющего его внешний вид (т.е. новый и оригинальный внешний вид изделия).   
Срок действия патента на промышленный образец: 15 лет, продление на 10 лет.

Все взаимоотношения, которые возникают в связи с созданием, охраной и использованием изобретений, промышленных образцов и полезных моделей, регулируются патентным правом (Часть IV Гражданского кодекса РФ). Важнейшим отправным началом патентного права является признание за патентообладателем исключительного права на использование запатентованного объекта.

Исключительное право – это право пользоваться самому, а также запрещать другим лицам использовать те изобретения, полезные модели или промышленные образцы, которые защищены охранным документом. Иными словами, только патентообладатель может по своему усмотрению распоряжаться своей интеллектуальной собственностью. Под использованием понимаются такие действия, как применение, ввоз, хранение, предложение к продаже, продажа и т. д. продукта, созданного с использованием охраняемого решения, а также изготовление продукта способом, охраняемым патентом на изобретение.

Процесс получения патента – процесс продолжительный и непростой. И здесь следует учесть ряд важных моментов.

Прежде всего, все начинается с авторов.  
Автором изобретения, полезной модели, промышленного образца признается физическое лицо, творческим трудом которого они созданы. Если в создании объекта участвовало несколько физических лиц, все они считаются его авторами. Порядок пользования правами, принадлежащими авторам, определяется соглашением между ними. В случае если  авторов больше одного -важно, чтобы авторы четко определили, какой творческий вклад внес в создание изобретения каждый из них. В этом случае необходимо заключить договор, разделив работу по сферам или видам участия. Подобный договор впоследствии поможет распределить вознаграждение или результат коммерческой реализации прав на патент.

Далее наступает следующий этап, не менее важный.  
Важно правильно выделить те технические решения, которые могут быть объектами патентного права. Патент выдается либо на одно изобретение, либо на группу изобретений, объединенных единым изобретательским, творческим замыслом. Например, устройство и способ его применения, способ и устройство, реализующее этот способ, вещество и способ его получения. Грамотный и правильный выбор объекта патентной защиты поможет сэкономить и время, и деньги, которые потребуются на получение патента. Гипотетически каждый может самостоятельно оформить и подать заявку. Но точно и грамотно определить объем и оформить патентные притязания поможет патентный специалист.

Для того чтобы получить патент, необходимо составить и подать заявку в Роспатент. Далее, пройдя соответствующие этапы экспертизы, Вы получаете охранный документ, за обладание которым необходимо ежегодно выплачивать соответствующие пошлины.

Товарные знаки, фирменные наименования.

[Фирменное наименование](http://www.naming.ru/content/view/338/125/) и товарный знак ([торговая марка](http://www.naming.ru/content/view/337/125/)) являются самостоятельными средствами индивидуализации участников гражданского оборота, однако зачастую никаких существенных различий между ними не проводят, что ведет к их неправильному использованию и нарушению собственных или чужих интересов. Чтобы умело пользоваться этими правами, необходимо ясно понимать правовую природу каждого из них.

Каждая коммерческая организация, т. е. та, которая преследует целью своей деятельности извлечение прибыли, старается выделить свою продукцию из массы аналогичных товаров, придавая ей необычную форму, упаковку, особые свойства, проводя рекламные кампании и т.д. Одновременно юридическое лицо позиционирует себя на определенном участке рынка, приобретая деловую репутацию, заключая долгосрочные договоры, иными способами индивидуализируя себя как участника гражданского оборота. Фирменное наименование и товарный знак являются наряду с другими средствами достижения этих целей. Однако неправильное определение их правовой природы, незнание различий между ними может привести к неправильным способам их использования и защиты и, следовательно, ущемлению собственных прав. Например, незарегистрированный товарный знак не подлежит защите со стороны государства, а фирменное наименование, аналогичное или схожее до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком, лишает возможности реализовывать товары или услуги от соответствующей организации, в отношении которых распространяется действие правовой охраны товарного знака. Поэтому умение разграничить товарный знак и фирменное наименование помогает участникам рынка реализовать и впоследствии защитить те исключительные права, которые предоставил им законодатель в отношении объектов промышленной собственности.

«Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование.

Юридическое лицо, фирменное наименование которого зарегистрировано в установленном порядке, имеет исключительное право его использования…

Порядок регистрации и использования фирменных наименований определяется законом и иными правовыми актами в соответствии с настоящим кодексом - определено в п. 4 ст. 54 Гражданского Кодекса РФ (далее – ГК РФ).

Однако этот закон до настоящего времени не принят, а к числу иных правовых актов можно отнести лишь Парижскую конвенцию по охране промышленной собственности от 20 марта 1883г. (далее – Парижская конвенция) и законы об отдельных видах юридических лиц (например, ст. 5 ФЗ от 8 февраля 1998 г. N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью"), где отсутствует легальное определение и затронуты лишь отдельные аспекты регулирования данного правового института. На практике фирменное наименование совпадает с полным наименованием юридического лица, являющимся обязательным и отражающим его организационно-правовую форму и непосредственно конкретное обозначение. И это закономерно, поскольку нелогичным было бы иметь два различных обозначения одновременно (например, такое фирменное наименование: Закрытое акционерное общество «Ромашка»).

Необходимо также заметить, что ст. 8 Парижской конвенции закрепила, что «фирменное наименование охраняется во всех странах Союза без обязательной подачи заявки или регистрации и независимо от того, является ли оно частью товарного знака», поэтому специальная регистрация вовсе не является обязательной. Кроме того, фактически сейчас все фирменные наименования и те виды деятельности, которыми занимаются их обладатели, содержатся в Едином государственном реестре юридических лиц, только вот проверку на повторяемость наименований Министерство по налогам и сборам, ведущее этот реестр, не осуществляет. Это, на мой взгляд, объясняется, с одной стороны, тенденцией 90-х годов к ослаблению государственного контроля в сфере предпринимательских отношений (каждый сам заботится о соблюдении своих прав), а с другой – отсутствием большого количества серьезных конфликтов в данной сфере.

«Товарный знак и знак обслуживания (далее - товарный знак) - обозначения, служащие для индивидуализации товаров, выполняемых работ или оказываемых услуг юридических или физических лиц» (ст. 1 Закона РФ от 23 сентября 1992 г. N 3520-I "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" (далее - Закон).

Таким образом, фирменное наименование имеет своей целью индивидуализацию самой организации, а товарный знак – производимой ею продукции. Ст. 1(2) Парижской конвенции относит их к объектам охраны промышленной собственности и тем самым распространяет на них свое действие. Например, ст. 1(2) предусмотрено, что «в отношении охраны промышленной собственности граждане каждой страны Союза пользуются во всех других странах Союза теми же преимуществами, которые предоставляются в настоящее время или будут предоставлены впоследствии соответствующими законами собственным гражданам, не ущемляя при этом прав, специально предусмотренных настоящей Конвенцией».

Различия между фирменным наименованием и товарным знаком представлены в таблице 2.

Таблица 2

Критерии различия между фирменным наименованием и товарным знаком

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Критерий** | **Фирменное наименование** | **Товарный знак** |
| субъекты прав | только коммерческие юридические лица | коммерческие юридические лица и индивидуальные предприниматели |
| форма обозначения | слово или сочетание слов | словесное, изобразительное, объемное, звуковое обозначение или их комбинация |
| срок действия | неограничен (на протяжении всего времени существования организации) | 10 лет, может быть продлен на такой же срок (в отношении общеизвестного товарного знака – неограничен) |
| территория действия | определяется местом нахождения юридического лица и сферой его деятельности | вся территория РФ и стран, ратифицировавших Парижскую конвенцию |
| регистрация и охрана | Специальная регистрация не требуется, подлежит охране с момента регистрации организации | подлежит правовой охране с момента регистрации в Федеральной службе по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам |
| предоставляемые права | пользование (участие в гражданском обороте под фирменным наименованием),  распоряжение (может быть предоставлено право пользования, но только при сохранении прав первоначального обладателя) | пользование (использование на товарах, их упаковке, в рекламе, на официальных бланках, вывесках и проч.),  распоряжение (без ограничений) |
| накладываемые обязанности | обязанность указания в официальных документах, в отношениях с потребителями производимых или продаваемых товаров и услуг | использования (при неиспользовании в течение трех лет подряд право может быть досрочно прекращено) |
| способы передачи | договор коммерческой концессии (франчайзинга), договор продажи предприятия | договор коммерческой концессии (франчайзинга), договор продажи предприятия, лицензионный договор |
| способы защиты | административный (обращение в Федеральную службу по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам, в Федеральную антимонопольную службу), судебный | административный (обращение в Федеральную службу по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам), судебный |

Разные требования установлены и к содержанию наименования и товарного знака.

Относительно использования фирменного наименования законодателем прямо не установлены ограничения в употреблении тех или иных слов и выражений (общее правило содержится в Положении о фирме, утвержденном еще ВЦИК 21.01.1927г., и сводится к тому, что наименование юридического лица не должно вводить в заблуждение относительно предмета деятельности организации), поэтому на них распространяются только общие ограничения.

Например, особый (разрешительный) порядок использования слов «Россия», «Российская Федерация» и образованных на их основе слов и словосочетаний, а также для использования собственной фамилии, имени, отчества физического лица (допускается только с его письменного согласия).

Однако в отношении товарных знаков Законом, помимо ограничений, предусмотренных остальным законодательством, предусмотрен исчерпывающий перечень обозначений, которые не могут быть [зарегистрированы в качестве товарных знаков](http://www.naming.ru/content/view/21/125/), например: вошедшие во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида; являющиеся общепринятыми символами и терминами; характеризующие товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место, способ производства или сбыта (они могут быть включены как неохраняемые элементы в товарный знак, если они не занимают в нем доминирующего положения); содержащие элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя; противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали (ст. 6 Закона). Поэтому можно зарегистрировать, например, ООО «Сосна», но нельзя зарегистрировать товарный знак, состоящий только из слова «сосна».

Разберем на примере столкновение прав владельцев фирменных наименований и товарных знаков.

Довольно часто возникают ситуации, когда разные лица являются владельцами фирменного наименования и товарного знака, тождественных, схожих до степени смешения или содержащих одинаковые элементы. В таких ситуациях сложно определить, кто из владельцев имеет приоритет в использовании исключительных прав на средства индивидуализации. Например, одно лицо имеет наименование, включающее в себя слово «Империя», а другое зарегистрировало это обозначение в качестве товарного знака. Кто из них сможет на законных основаниях использовать его?

С одной стороны, п. 3 ст. 7 Закона указывает, что «не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные охраняемому в РФ фирменному наименованию (его части) в отношении однородных товаров, промышленному образцу, знаку соответствия, права на которые в РФ возникли у иных лиц ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака».

С другой стороны, «правообладатель вправе использовать товарный знак и запрещать использование товарного знака другими лицами» (п. 1 ст. 4 Закона).

Если товарный знак был зарегистрирован ранее организации, имеющей аналогичное ему наименование, и в отношении тех товаров, которые заявлены последней как предмет своей деятельности, то владелец товарного знака может требовать прекращения использования своего наименования.

Если же фирменное наименование «Империя» было зарегистрировано раньше (т.е сама организация была зарегистрирована раньше, поскольку фирменное наименование не подлежит регистрации само по себе), то при отказе в регистрации товарного знака должны быть соблюдены следующие условия: известность фирмы на территории РФ (т.к. товарный знак действует на всей территории РФ), однородность товаров и услуг.

Таким образом, между фирменным наименованием и товарным знаком есть содержательные различия, которые позволяют говорить о них как о разных правовых понятиях. Необоснованным будет и отнесение фирменного наименования к товарным знакам в виде словесных обозначений в силу, во-первых, разной целевой направленности (индивидуализация фирмы или продукции), во-вторых, разного порядка приобретения соответствующих прав, и в-третьих, разного объема предоставляемых прав и обязанностей. Ситуации же, когда фирменное наименование регистрируется в качестве товарного знака, являются абсолютно нормальными, поскольку специфика определенных видов деятельности позволяет инициализировать продукцию с помощью обозначения, принадлежащего фирме. В этой ситуации различные права просто распространяются на одно и то же обозначение, в котором объединены два различных объекта права собственности.

**4. Объекты промышленной собственности.**

Под промышленной собственностью понимается совокупность правовых нормативов, регулирующих отношения, которые возникают вследствие создания изобретений, полезных моделей, [ноу-хау](http://utmagazine.ru/posts/12064-nou-hau). Промышленная собственность является одной из двух сфер интеллектуальной собственности – второй считается авторское право, объектами которого являются литературные, музыкальные и художественные произведения.

Объект промышленной собственности – это продукт творческой деятельности в технической сфере. Объект промышленной собственности должен решать какую-либо общественную задачу, используя технические средства.

Перечень объектов промышленной собственности установлен Парижской конвенцией от 1883 года. Согласно этому документу, к объектам промышленной собственности относятся:

1. Изобретения;
2. Полезные модели;
3. Промышленные образцы;
4. Товарные знаки;
5. Знаки обслуживания;
6. Фирменные наименования;
7. Пресечение недобросовестной конкуренции.

Рассмотрим каждый более подробно.

Изобретения. Понятие «*изобретение*» не определяется законодательством большинства стран (кроме Японии и ряда других), однако, исходя из критериев, которым изобретение должно отвечать, можно вывести, что *изобретение* – техническое решение общественной задачи, обладающее новизной, применимостью и изобретательским уровнем. [Патент](http://utmagazine.ru/posts/13125-patent) на изобретение остается действительным в течение 20 лет.

В зависимости от изобретательского уровня все изобретения классифицируются на 5 категорий:

*1 категория*: изобретения, открывающие новые направления в науке и НТП. Примером изобретения первой категории является создание радио. Такие изобретения используют как [базис](http://utmagazine.ru/posts/7486-bazis) предыдущие открытия и не считаются техническими решениями в полной мере.

*2 категория*: изобретения, меняющие концепцию существующих технических решений. Пример – замена ЭВМ компьютерами. Преимущество таких изобретений - в высокой конкурентоспособности на долгое время, однако, есть и минус – внушительные [издержки](http://utmagazine.ru/posts/9257-izderzhki) на разработку.

*3 категория*: изобретения, на базе которых создаются новые технические объекты в рамках действующей концепции (например, замена ламповых ТВ цветными). Доля таких изобретений в общем числе – около 20%. Их разработка требует времени, однако, успешная интеграция может значительно повысить конкурентоспособность продукции.

*4 категория*: изобретения, призванные повысить конкурентоспособность технических объектов, модернизировать их, адаптировать к актуальным требованиям потребителей. Доля таких изобретений – более 40%.

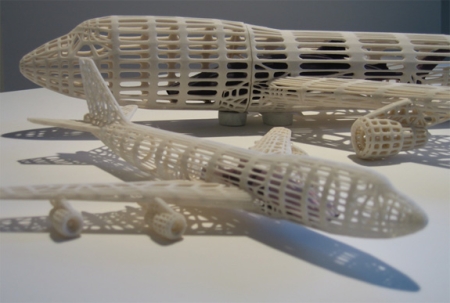
*5 категория*: изобретения, призванные временно сохранить долю рынка за продуктами, которые уходят в прошлое (например, ламповые ТВ).

  Полезные модели. К *полезным* *моделям* относят технические решения, позволяющие осуществить конструктивную модернизацию существующих технических средств. Полезная модель не отвечает требованиям, которые предъявлены к изобретениям, в частности, не обладает достаточным изобретательским уровнем. Именно по этому критерию и различаются два объекта промышленной собственности.

  Полезные модели – это формы составных частей изделия, их расположение, электрические схемы. Полезными моделями не признаются вещества и микроорганизмы – они отнесены к изобретениям.

  Защита полезных моделей предусмотрена законодательством большинства развитых стран – Японии, Италии, Франции. Полезные модели охраняются Свидетельством в течение пяти лет – этот срок по ходатайству правообладателя может быть пролонгирован еще на 3 года.

Промышленные образцы.Это результат дизайнерской деятельности, оригинальное предложение внешнего вида изделия. Считается, что именно нетривиальность упаковки и внешнего вида продукта - один из основных факторов его конкурентоспособности.

[](http://utmagazine.ru/uploads/content/jj1.jpg)

Промышленные образцы бывают трех видов:

* *Объемные* – композиция представляет собой трехмерную модель, например, нового смартфона.
* *Плоскостные* – такие образцы применяются, когда нужды в объемной модели нет. С помощью плоскостной модели можно представить, например, орнамент ковра.
* *Комбинированные* – сочетают в себе признаки обоих вышеприведенных видов, например, модель обуви, имеющей декоративный рисунок.

  Промышленными образцами не являются:

* Объекты, являющиеся уменьшенной копией существующего объекта (например, сувенир).
* Объекты, выполненные в виде геометрической фигуры или простейшего геометрического объема (сфера, конус).
* Объекты, повторяющие текстуру, но выполненные из материала-заменителя (например, полимеры, имитирующие дерево).

#### Товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, пресечение недобросовестной конкуренции.

Три вида объектов промышленной собственности могут быть собраны в общую группу, так как каждый из них является тесно связанным с деловой репутацией предприятия.

*[](http://utmagazine.ru/uploads/content/trademark-2.jpg)*

*Фирменное* *наименование* – это коммерческое название организации, под которым руководитель совершает сделки и реализует продукцию. Фирменное наименование способно принести предпринимателю значительные дивиденды, если обретет авторитет среди партнеров и потребителей. Также фирменное наименование реализует информационную функцию, а именно предоставляет третьим лицам информацию о роде деятельности и организационной форме предприятия.

*Товарные* *знаки* и *знаки* *обслуживания* зачастую называют «безмолвными продавцами» - присутствие товарного знака на продукте является весомой и объективной рекомендацией для покупателя. Согласно мировой статистике, цена продукта, маркированного знаком обслуживания, в среднем на 20-25% выше, чем стоимость анонимного продукта.

Еще одна функция, выполняемая товарными знаками – защита продукта от недобросовестной конкуренции. *Пресечение недобросовестной конкуренции* тоже отнесено Парижской конвенцией к объектам промышленной собственности. Документ считает недобросовестной конкуренцией действия трех видов:

* действия, из-за которых потребитель может принять товары одной фирмы за продукцию другого предприятия.
* дезинформация, ложные сведения, распространяемые с целью «очернить» конкурента.
* применение обозначений, которые вводят потребителей в заблуждение относительно способа изготовления и характеристик продукта.

В комментариях к закону прописаны еще 12 видов действий, которые относятся к недобросовестной конкуренции – в их числе демпинг, шпионаж, сравнительная реклама.

***Тема 3. Объекты интеллектуальной собственности, охраняемые копирайтом.***

Вопросы:

*1. Сущность копирайта.*

1. Сущность копирайта.

Копирайт (copyright – «право на воспроизведение») – это форма защиты интеллектуальной собственности. Право на копирайт не приобретается по схеме, которая используется для получения патента. Процесс оформления патента – сложный и трудоемкий. В отличие от него, согласно американскому «Закону о копирайте», копирайт возникает немедленно после окончания работы над авторским произведением, вне зависимости от того, где и когда эта работа была опубликована и была ли опубликована вообще, а также были ли зарегистрированы права автора на его творение. Однако Управление по делам копирайта США предлагает услуги по регистрации копирайтов, что в случае судебного разбирательства позволяет обосновать законность права владения интеллектуальной собственностью. Впрочем, никаких разрешений не требуется, чтобы автор начал использовать знак копирайта – ©. Копирайт защищает литературные, музыкальные, хореографические, графические, архитектурные произведения, фотографии, игры и т.д. Произведение, защищенное копирайтом, а также любая его часть не может быть использовано без разрешения собственника.

Копирайтом, однако, не могут быть защищены идея, процедура, процесс, принцип и т.д. – поскольку, например, запрет на использование той или иной идеи исключит ее из пользования человечеством и сделает невозможным создание новых и оригинальных работ на ее основе. Консалтинговая организация IPWatchdog иллюстрирует этот принцип следующим примером: роман о второй мировой войне может быть защищен копирайтом, но сама идея написания новых романов на эту тему копирайтом защищена быть не может. Закон декларирует, что произведения, защищенные копирайтом, могут быть использованы для критики, комментариев, сообщений средств массовой информации, обучения и преподавания, а также научных исследований. Однако, при этом, произведение должно использоваться «честно», с использованием ряда правил, наиболее известным из которых является корректная ссылка на источник и прямое цитирование не более двух абзацев оригинального текста.

Потребность в авторском праве и защите интеллектуальной собственности появилась с развитием печатной техники в странах Европы. Сам спрос на печатную технику был вызван развитием торговли и выходом на историческую арену класса буржуазии с его потребностями. Печатная техника позволила копировать тексты быстрее и дешевле, чем при использовании наёмных писарей. Теперь каждый, кто мог позволить себе печатный станок и обладал определёнными навыками, мог наладить собственное книгопроизводство. В книгу заносился особый текст, предупреждающий, что любой, кто несанкционированным образом сделает копию текста, будет проклят.

Вероятно, такая форма защиты оказалась не очень результативной, поскольку с конца XV века верховной исполнительной властью европейских государств начали выдаваться «привилегии» (monopolies) на издательство книг определённым лицам и реже организациям.

Но такая форма защиты авторского права носила чрезвычайно избирательный характер и не была эффективна. В 1557 году английская королева Мария I предоставила Лондонской Гильдии Книготорговцев и Издателей (Stationers" Company) монопольное право на издание книг. Есть версия, что одной из причин создания такой издательской монополии стало стремление предотвратить распространение протестантских идей. Таким образом, экономическая монополия служила политическим задачам государства в области цензуры. Книги, изданные вне Гильдии, подлежали сожжению, а их авторы - тюремному заключению. С деятельностью Гильдии и связано появление термина «copyright».

Тогда, как, в общем-то, и сейчас, копирайт защищал не авторов книг, а их издателей. Издатель покупал у автора текст и после этого все права на материал переходили к нему, другие члены Гильдии не имели права копировать и издавать текст. С другой стороны, купля-продажа текстов внутри гильдии существовала. Именно отношения между издателями и регулировал «копирайт». После превращения Англии в буржуазную монархию под давлением предпринимателей, недовольных монополией на книжном рынке, в 1694 году Stationers" Company была лишена своих монопольных прав. В условиях конкуренции требовался закон, разграничивающий права авторов и книготорговцев.

Так, в 1710 году был принят первый в мире закон об авторских правах. Права авторов в данном случае служили, однако, не самоцелью, а лишь антимонопольным инструментом. Полное название закона «An Act for the Encouragement of Learning, by vesting the Copies of Printed Books in the Authors or purchasers of such Copies, during the Times therein mentioned», но обычно его называют просто «Статут Анны», по имени правившей тогда королевы. Действие авторских прав ограничивалось 28-ю годами, после чего работа переходила в общественную собственность (public domain).

Издатель, купивший текст, получал право монопольно издавать его в течение 14 лет с возможностью продления этого права ещё на 14 лет в отдельных случаях. Статут Анны стал во многом прототипом для современных законов об авторском праве. Законы, подобные «Статуту», со временем начали приниматься в других европейских странах и США («Copyright Act» от 1790). Отдельный вклад в развитие авторского права внесла Франция, где авторское право получило официальный юридический статус в 1791 году, хотя первое общество по охране авторских прав было создано в 1777 году известным драматургом Бомарше.

Здесь развивалась концепция «прав автора» («droit d’auteur») в отличие от англо-саксонской модели «права копирования» («copyright»). В этой концепции больший упор делался на защиту неимущественных прав автора, например, защиту достоинства. Возможно, это обусловлено тем, что во Франции авторское право формировалось под влиянием аристократической интеллектуальной элиты. Россия, как это принято, шла несколько другим путём, самобытным.

Авторское право в Российской Империи начало формироваться в рамках цензурного законодательства. При издании нового Цензурного устава в 1828 году было решено включить в него отдельную главу «О сочинителях и издателях книг» и приложение к нему — «Положение о правах сочинителей». Лишь в 1877 году авторское право было изъято из Цензурного устава и передано в Законы Гражданские. Здесь мы опять наблюдаем, как копирайт и политическая цензура шли рука об руку. Первый громкий судебный процесс по нарушению копирайта произошёл в 1841 году. Архивист, который опубликовал письма первого президента США Джорджа Вашингтона в своем журнале, был признан виновным в нарушении авторских прав. А в 1853 году популярная тогда писательница Гарриэтт Бичер-Стоу подала в суд на издателя, который без разрешения перевел её книгу «Хижина Дяди Тома» на немецкий язык и начал продавать ее в США среди немецких иммигрантов. Суд оправдал издателя, решив, что перевод - это не просто копирование.

В 1886 году было подписано первое международное соглашение по защите авторских прав — Бернская Конвенция. Соглашение было необходимо для обеспечения взаимного признания авторских прав различными государствами и установления порядка их защиты. Бернская конвенция предусматривала, что продукты умственного труда попадают под действия закона автоматически, по факту их создания и не требуют дополнительной регистрации в органах власти, эта норма действует и по сей день.

Сама конвенция неоднократно пересматривалась и дополнялась. В настоящей момент 163 страны присоединились к Бернской конвенции. К началу XX века действие копирайта распространялось уже на нотные записи (1831), фотографии (1865), музыкальные произведения (1897) и кинофильмы (1912). В 1908 году, по дополнению к Бернской конвенции, был установлен срок действия копирайта в срок жизни автора плюс 50 лет (права переходили к наследникам).

Серьёзная коррекция авторского права произошла в России после Октябрьской революции. Было национализировано всё творчество умерших авторов и композиторов. Государство также получило право национализировать труды некоторых здравствующих авторов. Устанавливалась государственная монополия государства на издание национализированной продукции. Срок действия авторских прав по закону 1925 года равнялся всего-навсего 25 годам с момента первой публикации. Эти факты дают повод некоторым исследователям говорить о фактической отмене копирайта в первые годы советской власти.

Однако, это не так. В данном случае, государственная издательская монополия, несмотря на то, что делала интеллектуальную собственность «общедоступной», имела право сама решать какие произведения выпускать, а какие нет. То есть фактически собственником всех имущественных авторских прав в стране становился государственный орган. С 1928 года срок действия авторского права продлевается до срока жизни автора плюс 15 лет, что значительное приблизило советское авторское право к западным стандартам. С другой стороны, значительная часть интеллектуального богатства страны продолжала оставаться в общественной собственности, например, музыкальные произведения могли копироваться без ограничений. Существует даже мнение, что такие позитивные черты советского законодательства в данной сфере повлияли на авторское право в скандинавских странах, где сейчас происходит расцвет антикопирайтного движения.

Однако ныне право на копирайт приводит к малоприятным парадоксам.

Достаточно большое количество прецедентов, связанных с темой копирайинга, можно увидеть в практике США. Ниже будут приведены примеры из американской практики и этапы развития копирайтинга в Соединенных Штатах Америки.

Группа The Verve записала один из своих хитов, использовав музыку монстров рока Rolling Stones. The Verve и не скрывала этого, однако вынуждена была перечислять 100% гонораров, полученных за исполнение хита, в копилку Rolling Stones. Малоизвестные композиторы годами отстаивают в судах свои права на такие международные шлягеры как Lambada и Makarena. Но есть и совсем убийственные примеры – компания звукозаписи решила взыскать с бойскаутов авторские отчисления за исполнение бойскаутами песен, права на которые принадлежат данной компании. Владельцы прав на известный роман Маргарет Митчелл «Унесенные ветром» заблокировали публикацию романа «И забрал их ветер», описывающего историю Скарлетт О Хара с точки зрения чернокожих рабов, только потому, что в произведении использовались сюжетные линии и персонажи, созданные Митчелл. Графоманы и малоизвестные литераторы подают в суд на авторов популярных романов, обвиняя их в похищении сюжетов из своих произведений. Аналогичные споры периодически проходят между софтверными компаниями: в конце 1990-х годов компания Microsoft согласилась выплатить компании Apple солидную компенсацию за то, что частично использовала идеи Apple при создании программы Windows.

Фактически ни один автор не может быть уверен в том, что его произведение не может быть признано плагиатом, поскольку нечто подобное было создано несколько десятилетий назад. Причина этого заключается в длительных сроках действия копирайта. Ранее законодательство США декларировало, что право на копирайт может сохраняться на протяжении 14-ти лет, однако может быть продлено и, вероятно, может пролонгироваться до бесконечности. Профессор Юридического факультета Стэнфордского университета Лоренс Лессиг, автор книги «Будущее идей», подсчитал, что за последние 40 лет Конгресс США продлевал сроки действия копирайта 11 раз. В 1998 году, когда это произошло в последний раз (был принят закон Copyright Term Extension Act), была принята следующая формула: авторские права на то или иное произведение сохраняются до конца жизни его автора плюс 70 лет. Это означает, что огромные массивы информации вновь остаются недоступными для общества. Решение Конгресса было оспорено в суде, но в 2003 году Верховный суд США подтвердил его правомочность.

Вер Лессиг стал идейным вдохновителем группы американских интеллектуалов, создавших неформальное движение с условным названием Copy Left. Это название имеет тройной смысл. Если слово «копирайт», можно буквально перевести, также, как «Правая копия», то Copy Left – это «Левая копия». Кроме того, название имеет значение «Забыть копию». Изначально это выражение использовали программисты, показывающие, что часть написанного ими программного кода может быть использована всеми желающими. С точки зрения сторонников Лессига, авторы, защищающие права на свое произведение, могут вполне компенсировать свои трудозатраты за 14 лет. Однако главными защитниками максимального продления сроков действия копирайта являются наследники авторов, а также компании, которые различными способами вступают во владение наследием творца.

Лессиг и его последователи считают, что их стремление максимально долго сохранять контроль за правом использования произведения с материальной точки зрения вполне объяснимо, но от этого страдает все человечество. По мнению Copy Left, безумно ограничивать доступ к произведению через несколько десятилетий после его создания. Известно множество случаев того, что нарушение копирайта приводило к творческим удачам. Жесткое соблюдение закона об авторских правах сделало бы невозможным, например, существование национального гимна США, музыка которого была написана малоизвестным британским композитором. Хрестоматиен пример с мышонком Микки-Маусом: его создатель художник Уолт Дисней создал первый мультфильм о Микки «Пароходик Вилли», использовав в качестве основы сюжета фильм великого комика Бастера Китона «Пароход Билл». По иронии судьбы, решение Конгресса 1998 года продлило срок действия прав компании Walt Disney на Микки-Мауса.

Джеймс Глассман, научный сотрудник Института американского предпринимательства, считает, что проблема защиты интеллектуальной собственности стала одной из причин того, что технологическая революция превращается из дороги к свободе – в дорогу к рабству. Число произведений, патентов и торговых марок, которые будут нуждаться в защите, увеличивается каждый день. Ныне похитители чужой интеллектуальной собственности не связаны государственными границами и могут действовать в разных странах и континентах. Следовательно, неизбежно будут увеличиваться затраты владельцев авторских прав на отслеживание подобных нарушений. В конечном итоге, собственники копирайта могут стать рабами своей собственности – значительная часть их усилий будет уходить на создание нового, а на защиту старого.

Сторонники уничтожения диктатуры копирайта считают, что подобное применение закона об авторских правах делает США и мир менее свободными и уничтожают дух творчества. Мириам Нисбет, член совета Американской библиотечной ассоциации считает, что тенденции в этой сфере таковы, что уже в ближайшем будущем может стать невозможным использовать чужие тексты и даже цитаты для создания новых произведений – например, для написания школьных сочинений и рефератов. Если владельцы авторских прав смогут эффективно контролировать то, как общество распоряжается их собственностью, то, теоретически, они смогут взимать плату, например, за перепечатку нескольких написанных ими абзацев в чужой книге. Именно поэтому Джонатан Циттран, известный юрист, основатель исследовательского центра Berkman Center for Internet and Society, считает, что действия американских законодателей «неконституционны и фанатичны».

Роберт Бойнтон, опубликовавший статью с красноречивым названием «Тирания копирайта» в журнале The New York Times Magazine, пришел к выводу, что единственным подлинно свободным пространством, где законы по защите копирайта не действуют в полной мере, является интернет. Однако эра тотальной свободы во всемирной сети подходит к концу. Кинопроизводители и компании звукозаписи последние два года используют программы, позволяющие обнаруживать в сети пользователей, нелегально скачивающих кино или музыку. Также разработано программное обеспечение, которое позволяет находить в сети куски текста, скопированные из того или иного источника. Подобные программы (например WCopyfinder или iThenticate) используют юридические фирмы, которые защищают интересы писателей и журналистов, а также сами средства массовой информации (по сообщению агентства Associated Press, газета USA Today применяла его, чтобы доказать, что один из ее журналистов занимался плагиатом). Уже существуют сайты, где любой создатель текста, вывешенного в интернете, может зарегистрировать его и в будущем отслеживать – не похитили ли другие интернетчики принадлежащие ему слова и предложения.

История копирайта в США.

В 2003 году Управление по делам копирайта США получило более 600тыс. заявок на регистрацию авторских прав. В 500 случаях в регистрации было отказано, поскольку податели заявок были признаны плагиаторами. По состоянию на 2001 год в базе данных Управления было около 30млн произведений, защищенных копирайтом.

1790 год. Впервые принят закон, вводящий правило копирайта. Закон защищает авторов книг, карт и чертежей. Автор произведения обладает правами на свое творение на протяжении 14-ти лет и после истечения этого срока имеет право продлить его еще на 14 лет. Регистрация производится в местных судах. В том же году литератор Джон Бэрри из Филадельфии защитил копирайтом свою книгу «Книга Филадельфийского произношения»

1802 год. Копирайтом разрешено защищать любые издания, вышедшие из типографии.

1831 год. Право на копирайт получают композиторы. Нотные записи их произведений запрещено перепечатывать и продавать без разрешения. Срок действия копирайта продлен до 28 лет с правом пролонгации еще на 14 лет.

1841 год. Первый громкий судебный процесс о копирайте. Суд признал виновным в нарушении авторских прав архивиста, который опубликовал письма первого президента США Джорджа Вашингтона в своем журнале. Сторонники Copy Left считают этот процесс знаковым: фактически, суд запретил вводить в научный оборот важную информацию.

1853 год. Известная писательница Гарриэтт Бичер Стоу обратилась в суд с иском против издателя, который самовольно перевел ее книгу «Хижина дяди Тома» на немецкий язык и начал продавать ее в США среди немецких иммигрантов. Суд оправдал издателя, постановив, что перевод – это не просто копирование.

1856 год. Копирайтом разрешено защищать драматические произведения.

1865 год. Копирайт распространяется на фотографии.

1870 год. Все работы по регистрации авторских прав принимает на себя библиотека Конгресса США. Право копирайта распространено на художников и скульпторов. Отдельно отмечено, что копирайт не запрещает переводить литературное произведение на иностранный язык или создавать сценические инсценировки на его основе.

1886 год. Подписано первое полномасштабное международное соглашение о защите авторских прав – Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений. Целью конвенции было обеспечить взаимное признание авторских прав различными государствами и установление международных норм для их защиты. Европейские страны договорились создать единую процедуру регистрации авторских прав, а не регистрировать копирайт в каждом отдельном государстве. Бернская конвенция неоднократно пересматривалась и дополнялась. К примеру, в 1908 году было принято решение установить срок действия копирайта в срок жизни автора плюс 50 лет. США присоединились к Бернской конвенции только век спустя – в 1988 году.

1891 год. США заключили первое соглашение о международной защите авторских прав. Принятие этого закона инициировали американские писатели. Так как США не присоединились к Бернской конвенции, тогдашние «пираты» начали активно издавать в США книги европейских писателей по очень низкой цене. Продукция американских писателей по этой же причине стала продаваться плохо.

1897 год. Музыкальные произведения запрещено исполнять без разрешения автора.

1909 год. Принято правило, согласно которому авторские права приобретаются после первой публикации (обнародования) произведения. Срок действия копирайта увеличен – разрешено продлевать на 28 лет.

1912 год. Копирайтом разрешено защищать кинофильмы. Ранее они считались отраслью фотографии.

1952 год. В Женеве подписана Всемирная конвенция об авторском праве.

1953 год. Копирайтом разрешено защищать абсолютно все литературные произведения.

1971 год. В Париже пересмотрена Всемирная конвенция об авторском праве.

1978 год. Срок действия копирайта вновь продлен. Теперь он действует до смерти автора и остается в силе еще 50 лет.

1980 год. Копирайтом разрешено защищать компьютерные программы.

1982 год. В законодательство США вносятся дополнения, которые позволяют приговорить нарушителей закона о копирайте к крупным штрафам и тюремному заключению.

1983 год. Знаковый судебный процесс. Британская Энциклопедия подала в суд на органы школьного образования США, обвинив их том, что они изготавливают для школ учебные телепередачи, в которых активно используют информацию энциклопедии. Эти передачи транслируются по многим школам, кроме того, доступ к записям имеют все желающие школьники и их родители. Суд встал на сторону Британской Энциклопедии, посчитав, что педагоги нарушили закон об авторских правах.

1987 год. Известный писатель Джером Сэлинджер подал в суд на писателя Йена Хэмилтона, который подготовил его литературную биографию. Сэлинджер обвинил Хэмилтона в незаконном использовании своих писем, полученных Хэмилтоном от адресатов Сэлинджера. Суд запретил публикацию биографии.

1990 год. Копирайтом разрешено защищать архитектурные проекты, компьютерную графику, художественные инсталляции и перформансы.

1991 год. Объектом судебного спора стали телефонные книги. Одна компания-издатель подала в суд на другую, обвинив ее в том, что она напечатала аналогичную информацию. Суд постановил, что адреса и телефоны жителей того или иного города не могут защищаться копирайтом, потому что являются «коллекцией фактов», которую каждый вправе собирать и публиковать.

1992 год. Запрещено переписывать и воспроизводить музыкальные записи без разрешения владельцев прав на них. Частная звукозапись разрешена исключительно для домашнего пользования.

Любопытный судебный процесс. Американское геофизическое общество подало в суд на известную нефтяную компанию Texaco. Эксперты Texaco, как выяснилось, использовали в своих отчетах и аналитических записках, научную информацию, принадлежавшую обществу. Суд обязал Texaco выплатить компенсацию обществу.

1993 год. Первый процесс о нарушении прав копирайта в интернете. Журнал Playboy засудил владельца интернет-сайта, который вывесил на нем отсканированные фотографии девушек из журнала.

1994 год. Запрещена нелегальная запись выступлений музыкантов и перезапись видеоклипов. В том же году известный музыкант Рой Орбисон подал в суд на группу 2 Live Crew, которая спародировала один из его хитов. Суд встал на сторону 2 Live Crew.

1995 год. Прецедентный судебный процесс о нарушении авторских прав в интернете. Один из пользователей сервера вывесил на нем материалы, защищенные копирайтом. Владелец авторских прав подал в суд на владельца сервера. Суд оправдал интернетчика.

1996 год. В Женеве представители 160-ти стран мира подписали документы о создании Всемирной организации по защите интеллектуальной собственности ( ВОИС).

1998 год. Срок действия копирайта продлен. Он действует до смерти автора и плюс 70 лет после этого.

1998 год. Новый закон ограничил возможности использования компьютеров для копирования и воспроизводства произведений, защищаемых копирайтом. Копирайтом разрешено защищать форму корпуса судна.

2001 год. Журналист, внештатный сотрудник газеты New York Times, выиграл процесс против этого издания. Причиной иска стало то, что New York Times выложила ряд его материалов в базу данных, предлагаемую для коммерческого использования.

**Раздел 2. Использование интеллектуальной собственности в процессе и содержание диссертационного исследования.**

***Тема 4. Рынок интеллектуальной собственности и особенности ее использования в современных условиях.***

Вопросы:

1. Преимущества использования интеллектуальной собственности, как составной части нематериальных активов.

2. Органы по охране интеллектуальной собственности.

3. Споры и защита прав на интеллектуальную собственность.

**1. Преимущества использования интеллектуальной собственности, как составной части нематериальных активов.**

**2. Органы по охране интеллектуальной собственности.**

# Организации, осуществляющие коллективное управление авторскими и смежными правами.

1. Авторы, исполнители, изготовители фонограмм и иные обладатели авторских и смежных прав в случаях, когда осуществление их прав в индивидуальном порядке затруднено или когда настоящим [Кодексом](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/05a9aa672f2c8f2a8f436739ce7e2bc7e73dd9ac/#dst100169) допускается использование объектов авторских и смежных прав без согласия обладателей соответствующих прав, но с выплатой им вознаграждения, могут создавать основанные на членстве некоммерческие организации, на которые в соответствии с полномочиями, предоставленными им правообладателями, возлагается управление соответствующими правами на коллективной основе (организации по управлению правами на коллективной основе).

Создание таких организаций не препятствует осуществлению представительства обладателей авторских и смежных прав другими юридическими лицами и гражданами.

2. Организации по управлению правами на коллективной основе могут создаваться для управления правами, относящимися к одному или нескольким видам объектов авторских и смежных прав, для управления одним или несколькими видами таких прав в отношении определенных способов использования соответствующих объектов либо для управления любыми авторскими и (или) смежными правами.

3. Основанием полномочий организации по управлению правами на коллективной основе является договор о передаче полномочий по управлению правами, заключаемый такой организацией с правообладателем в письменной форме, за исключением случая, предусмотренного [абзацем первым пункта 3 статьи 1244](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/490d12044228b17af0153380340c144a9b19a603/#dst100161) настоящего Кодекса.

Указанный договор может быть заключен с правообладателями, являющимися членами такой организации, и с правообладателями, не являющимися ее членами. При этом организация по управлению правами на коллективной основе обязана принять на себя управление этими правами, если управление такой категорией прав относится к уставной деятельности этой организации. Основанием полномочий организации по управлению правами на коллективной основе может быть также договор с другой организацией, в том числе иностранной, управляющей правами на коллективной основе.

К договорам, указанным в [абзацах первом](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/b7fc20d4f95e8f7a07f05eae9c7a9ff774b056a4/#dst100131) и [втором](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/b7fc20d4f95e8f7a07f05eae9c7a9ff774b056a4/#dst100132) настоящего пункта, применяются общие положения об обязательствах ([статьи 307](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/f8f542de1a8540a32701afd8495edb3873597ece/#dst101530) - [419](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/252ef7fbbe3f9a143b32fc8e8e4c6cd4e983c349/#dst101980)) и о договоре ([статьи 420](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/80d946bb2e2c22c74d20a8bdb37d0f0c034aa6bc/#dst101984) - [453](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/171354679ab394c223ca4c93d83127aada78450e/#dst102146)), поскольку иное не вытекает из содержания или характера права, переданного в управление. Правила настоящего раздела о договорах об отчуждении исключительных прав и о лицензионных договорах к указанным договорам не применяются.

4. Организации по управлению правами на коллективной основе не вправе использовать объекты авторских и смежных прав, исключительные права на которые переданы им в управление.

5. Организации по управлению правами на коллективной основе вправе от имени правообладателей или от своего имени предъявлять требования в суде, а также совершать иные юридические действия, необходимые для защиты прав, переданных им в управление на коллективной основе.

Аккредитованная организация ([статья 1244](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/490d12044228b17af0153380340c144a9b19a603/#dst100149)) также вправе от имени неопределенного круга правообладателей предъявлять требования в суде, необходимые для защиты прав, управление которыми осуществляет такая организация.

6. Правовое положение организаций по управлению правами на коллективной основе, функции этих организаций, права и обязанности их членов определяются настоящим [Кодексом](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/07c9d84e3be048dda7eb4c0d79bb689b90a0fbdb/#dst1592), законами о некоммерческих организациях и уставами соответствующих организаций.

**3. Споры и защита прав на интеллектуальную собственность.**

Согласно статье 1248 ГК РФ, которая называется «Споры, связанные с защитой интеллектуальных прав», решение вопросов, связанных со спорами, осуществляются следующим образом:

1. Споры, связанные с защитой нарушенных или оспоренных интеллектуальных прав, рассматриваются и разрешаются судом [(пункт 1 статьи 11)](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/a1e3dcee82c8d8391fbf621a0c96f99f2454d32a/#dst100069).

2. В случаях, предусмотренных настоящим [Кодексом](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/c2fd6605bf324130cbc0494c94dcadb462165312/#dst101113), защита интеллектуальных прав в отношениях, связанных с подачей и рассмотрением заявок на выдачу патентов на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения, товарные знаки, знаки обслуживания и наименования мест происхождения товаров, с государственной регистрацией этих результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, с выдачей соответствующих правоустанавливающих документов, с оспариванием предоставления этим результатам и средствам правовой охраны или с ее прекращением, осуществляется в административном порядке [(пункт 2 статьи 11)](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/a1e3dcee82c8d8391fbf621a0c96f99f2454d32a/#dst100070) соответственно федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности и федеральным органом исполнительной власти по селекционным достижениям, а в случаях, предусмотренных [статьями 1401](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/91dd8dc920d643d529df15c98ceec11d48404e8c/#dst101076) - [1405](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/76dd3ce66c9e5fef2cb76d0b8070dd31e1b8b9fd/#dst101095) настоящего Кодекса, федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации [(пункт 2 статьи 1401)](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/91dd8dc920d643d529df15c98ceec11d48404e8c/#dst673). Решения этих органов вступают в силу со дня принятия. Они могут быть оспорены в суде в установленном законом порядке.

3. Правила рассмотрения и разрешения споров в порядке, указанном в [пункте 2](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/d2dcd2977e647a08c6f2a264994c10c8b51bee1a/#dst100188) настоящей статьи, федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а также федеральным органом исполнительной власти по селекционным достижениям устанавливаются соответственно федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативно-правовое регулирование в сфере интеллектуальной собственности, и федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативно-правовое регулирование в сфере сельского хозяйства. Правила рассмотрения и разрешения в указанном в [пункте 2](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/d2dcd2977e647a08c6f2a264994c10c8b51bee1a/#dst100188) настоящей статьи порядке споров, связанных с секретными изобретениями, устанавливаются уполномоченным органом [(пункт 2 статьи 1401)](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/91dd8dc920d643d529df15c98ceec11d48404e8c/#dst673).

# Согласно статье 1250 ГК РФ, защита интеллектуальных прав происходит следующим образом:

1. Интеллектуальные права защищаются способами, предусмотренными настоящим Кодексом, с учетом существа нарушенного права и последствий нарушения этого права.

2. Предусмотренные настоящим Кодексом способы защиты интеллектуальных прав могут применяться по требованию правообладателей, организаций по управлению правами на коллективной основе, а также иных лиц в случаях, установленных законом.

3. Предусмотренные настоящим Кодексом меры ответственности за нарушение интеллектуальных прав подлежат применению при наличии вины нарушителя, если иное не установлено настоящим Кодексом.

Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим интеллектуальные права.

Если иное не установлено настоящим Кодексом, предусмотренные [подпунктом 3 пункта 1](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/a68c2e03d7967da86ff598906972cd025196845e/#dst114) и [пунктом 3 статьи 1252](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/a68c2e03d7967da86ff598906972cd025196845e/#dst100210) настоящего Кодекса меры ответственности за нарушение интеллектуальных прав, допущенное нарушителем при осуществлении им предпринимательской деятельности, подлежат применению независимо от вины нарушителя, если такое лицо не докажет, что нарушение интеллектуальных прав произошло вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

4. Лицо, к которому при отсутствии его вины применены предусмотренные [подпунктами 3](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/a68c2e03d7967da86ff598906972cd025196845e/#dst114) и [4 пункта 1](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/a68c2e03d7967da86ff598906972cd025196845e/#dst115) и [пунктом 3 статьи 1252](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/a68c2e03d7967da86ff598906972cd025196845e/#dst100210) настоящего Кодекса меры защиты интеллектуальных прав, вправе предъявить регрессное требование о возмещении понесенных убытков, включая суммы, выплаченные третьим лицам.

5. Отсутствие вины нарушителя не освобождает его от обязанности прекратить нарушение интеллектуальных прав, а также не исключает применение в отношении нарушителя таких мер, как публикация решения суда о допущенном нарушении [(подпункт 5 пункта 1 статьи 1252)](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/a68c2e03d7967da86ff598906972cd025196845e/#dst116), пресечение действий, нарушающих исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации либо создающих угрозу нарушения такого права [(подпункт 2 пункта 1 статьи 1252)](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/a68c2e03d7967da86ff598906972cd025196845e/#dst113), изъятие и уничтожение контрафактных материальных носителей [(подпункт 4 пункта 1 статьи 1252)](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/a68c2e03d7967da86ff598906972cd025196845e/#dst115). Указанные действия осуществляются за счет нарушителя.

***Тема 5. Оценка интеллектуальной собственности.***

Вопросы:

1. Общие подходы к оценке различных видов интеллектуальной собственности.

2. Затратный подход к оценке объектов интеллектуальной собственности.

3. Сравнительный (рыночный) подход к оценке объектов интеллектуальной собственности.

4. Доходный подход к оценке объектов интеллектуальной собственности.

**1. Общие подходы к оценке различных видов интеллектуальной собственности.**

На сегодняшний день существует несколько подходов к оценке интеллектуальной собственности. Подход к оценке стоимости — общий способ определения стоимости, в рамках которого используются один или более методов оценки.

Предпочтения при выборе того или иного подхода к оценке зависит от наличия необходимой информации, требований покупателей или собственников объектов интеллектуальной собственности (ОИС), экономической ситуации на момент оценки.

1. Рыночный подход:

- метод сравнения продаж объектов интеллектуальной собственности.

2. Затратный подход:

- метод стоимости замещения;

- метод восстановительной стоимости;

- метод исходных затрат метод.

3. Доходный подход:

- расчета роялти;

- метод исключения ставки роялти;

- методы DCF;

- методы прямой капитализации;

- экспресс — оценка;

- метод избыточной прибыли;

- метод основанный на «правиле 25%»;

- экспертные методы.

**2. Затратный подход к оценке объектов интеллектуальной собственности.**

Затратный подход используется при оценке стоимости ОИС, если невозможно найти объект — аналог, отсутствует какой-либо опыт реализации подобных объектов или прогноз будущих доходов не стабилен. Среда реализации ОИС очень неопределенна и успех зависит от колоссального количества факторов.

Затратный подход предполагает определение стоимости ОИС на основе калькуляции затрат, необходимых для создания или приобретения, охраны, производства и реализации объекта интеллектуальной собственности на момент оценки.

К примеру, такие объекты интеллектуальной собственности, как информационные базы данных, подпадающие под определение нематериального актива, создаются на протяжении довольно длительного периода, и расходы на их формирование чаще всего списываются по расходным статьям.

Собранная научная библиотека, к примеру, может представлять собой огромную ценность — в некоторых случаях она может быть самым дорогостоящим активом предприятия, особенно в тех случаях, если это предприятие — научный институт или высшее учебное заведение. Но оценить степень участия этого актива в создании других, а соответственно и долю в будущих доходах практически невозможно. Активы подобного рода оцениваются, как правило, методом стоимости создания, то есть с точки зрения затратного подхода, без учета возможных прибылей.

Могут применяться несколько методов оценки затрат на создание ОИС:

Метод стоимости замещения объекта оценки заключается в суммировании затрат на создание ОИС, аналогичного объекту оценки, в рыночных ценах, существующих на дату проведения оценки, с учетом износа объекта оценки.

Метод восстановительной стоимости заключается в суммировании затрат в рыночных ценах, существующих на дату оценки, на создание объекта, идентичного объекту оценки, с применением идентичных материалов и технологий, с учетом износа объекта оценки.

Метод исходных затрат заключается в суммировании исторических (первоначальных) затрат, пересчитанных с учетом настоящих условий с учетом индекса изменения цен в данной отрасли.

При оценке следует учитывать все существенные расходы, среди которых такие как оплата труда, маркетинговые и рекламные расходы, расходы на страхование рисков, связанных с объектами интеллектуальной собственности, расходы и издержки на решение правовых конфликтов, на израсходованные материалы, себестоимость научно-методического обеспечения, индивидуализации собственной продукции — логотипа, лицензий, сертификатов и т. д.

Также необходимо отдавать себе отчет в наличии различных форм устаревания — физическом износе, функциональном устаревании, устаревании, учитываемом регулирующими органами, технологическом устаревании и экономическом устаревании, которые должны применяться к стоимости объекта интеллектуальной собственности.

**3. Сравнительный (рыночный) подход к оценке объектов интеллектуальной собственности.**

При рыночном подходе используется метод сравнения продаж, когда рассматриваемый актив сравнивается с аналогичными объектами интеллектуальной собственности или интересами в этих объектах либо с ценными бумагами, обеспеченными неосязаемыми активами, которые были проданы на открытом рынке.

Двумя наиболее распространенными источниками данных, используемыми в сравнительном подходе, являются рынки, на которых продаются как интересы в собственности на аналогичные неосязаемые активы, так и деривативы (фьючерсы и опционы). Должна существовать обоснованная база для сравнения, когда опора делается на сравнимые ОИС, которые присутствуют в той же отрасли или бизнесе, что и рассматриваемый ОИС, или в той же, которая реагирует на те же экономические переменные.

Когда для обеспечения ориентиров при определении величины стоимости используются предыдущие сделки в отношении предмета оценки, могут потребоваться корректировки данных с учетом течения времени и изменившихся обстоятельств в экономике.

Основными элементами сравнения, которые должны рассматриваться при отборе и анализе сделок по продаже являются следующие:

1. Структура и объем юридических прав собственности на неосязаемое имущество, передаваемых в сделке.  
2. Существование каких-либо специальных условий и соглашений о финансировании.  
3. Экономические условия, которые существовали на соответствующем вторичном рынке во время сделки по продаже.  
4. Отрасль или бизнес, где использовался (или будет использоваться) неосязаемый актив.  
5. Физические характеристики ОИС.  
6. Функциональные характеристики ОИС.  
7. Технологические характеристики ОИС.  
8. Включение других нематериальных активов в сделку.

  Нижняя граница диапазона рассчитывается обеими сторонами как минимальная приемлемая для собственника оценка платежа за раздел с конкурентом области технической исключительности, обеспечиваемой патентом. Эта оценка служит базой, на которой строится стратегия поведения собственника при переговорах.

Верхняя граница цены патента рассчитывается как максимальная приемлемая для конкурента — потенциального лицензиата оценка платежа за доступ к запатентованному новшеству.

Таким образом, в процессе определения цены существуют:

* две оценки, минимальные среди приемлемых для патентообладателя, одна из которых вычислена патентообладателем, другая конкурентом;
* две оценки, максимальные среди приемлемых для конкурента, одна из которых вычислена патентообладателем, другая конкурентом.

Предполагается, что патентообладатель и конкурент для переговоров находят частично совпадающее пространство между соответствующими оценками.

**4. Доходный подход к оценке объектов интеллектуальной собственности.**

При доходном подходе стоимость неосязаемого актива или интереса в неосязаемом активе определяется путем расчета приведенной к текущему моменту стоимости прогнозируемых будущих выгод.

Различные методы оценки будут зависеть от характера неосязаемого актива, от устойчивости и природы дохода.

*1. Метод дисконтирования денежного потока.* В методе дисконтирования будущего денежного потока (Discounted Cash Flow — DCF) рассчитываются денежные поступления для всех будущих периодов. Эти поступления конвертируются в стоимость путем применения ставки дисконтирования и использования техники расчета стоимости, приведенной к текущему моменту.

Метод дисконтирования используется для ОИС, имеющих конкретные сроки службы. Принятый период времени обычно представляет собой более короткий из двух сроков службы ОИС — экономического или юридического.

Срок полезной службы — это период, в течение которого неосязаемые активы, как ожидается, принесут собственнику экономическую отдачу от активов и могут оцениваться с учетом следующих факторов:

1. Остающийся юридический срок службы.  
2. Остающийся срок по контракту.  
3. Остающийся физический срок службы.  
4. Остающийся технологический срок службы.  
5. Остающийся функциональный срок службы.  
6. Остающийся экономический срок службы.

Дисконтированный денежный поток — DCF (Discounted Cash Flow), рассчитывается по следующей формуле:

**Мn = CF1/(1+i) + CF2/(1+i)2 + CF3/(1+i)3 + … + CFn/(1+i)n**

где: CF1,CF2,CF3,…, CFn— поток выгод (денежный поток) в году 1, 2, 3, … , n от использования объекта оценки; Mn — сумма (стоимость) ОИС через n лет; i — ставка ссудного процента (ставка дисконтирования).

Ставки дисконтирования (i) определяются по данным рынка на момент оценки и выражаются как мультипликаторы цен (определенные из данных по открыто продаваемым бизнесам или по сделкам) или как процентная ставка (определяемая по альтернативным инвестициям).

В качестве нормы дисконтирования может быть принят уровень предполагаемой прибыли при альтернативном использовании средств на создание, производство и реализацию продукции, процент за банковский депозит, норма прибыли при вложении средств в ценные бумаги, процентная ставка рефинансирования.

Зарубежный опыт свидетельствует, что за нижнюю границу ставки дисконта может приниматься значение доходности по государственным облигациям.

Практика показывает, что риск не достижения уровня дохода от неосязаемых активов выше, чем риск, определенный для осязаемых активов и чистого оборотного капитала. Поэтому ставки дисконтирования или капитализации, используемые для конвертации денежных потоков дохода в рыночную стоимость, выше, чем те, которые используются в оценке бизнеса.

*2. Метод прямой капитализации*. Если исходить из того, что объект оценки приобретается не с целью его скорой перепродажи, а на многие годы, то при достаточно большом значении n формула расчета дисконтированного денежного потока преобразуется в формулу:

**Мn= CF/rk**

где: CF — средний доход по истечении каждого года; rk — коэффициент капитализации, который складывается из реальной ставки дисконта и коэффициента амортизации (возврата капитала).

Метод прямой капитализации достаточно прост, однако он статичен, и поэтому требуется особое внимание к правильному выбору показателей чистого дохода и коэффициентов капитализации.

*3. Метод остаточного дохода.*Метод остаточного дохода используется для конвертации дохода в стоимость. В этом случае репрезентативная величина дохода делится на ставку капитализации или умножается на мультипликатор дохода.

**Mn = Mr/rk**

где: Mn– текущая стоимость объекта оценки; Mr — репрезентативная величина дохода; rk — коэффициент капитализации, который складывается из реальной ставки дисконта и коэффициента амортизации (возврата капитала).

*4. Метод экспресс — оценки.* Метод экспресс — оценки предусматривает расчет обобщенного показателя эффективности на основе анализа динамики изменения суммарного денежного потока на всем периоде реализации инвестиционного проекта.

Итоговым показателем реализации инвестиционного проекта является величина кумулятивного чистого денежного потока *(net cash flow)* NCF как функция времени t. Она включает в себя все денежные притоки и оттоки, имеющие место при реализации проекта.

Минимальное отрицательное значение NCF характеризует величину инвестиций, которые определяют стоимость проекта PC. Положительное значение NCF свидетельствует о доходности проекта. Поскольку затраты и доходы формируются в различные моменты времени, то для приведения их к одному началу отсчета применяется операция дисконтирования. В результате получается чистый дисконтированный доход *(net present value)* NPV, связанный с NCF коэффициентом дисконтирования.

*5. Расчет стоимости роялти.* Ставка роялти (величина периодических отчислений в пользу лицензиара (правообладателя) представляет собой отношение величины отчислений в пользу лицензиара (прибыли лицензиара) к величине общей стоимости, цене произведенной и реализованной лицензиатом (пользователем) продукции (услуг) по договору.

Экономический смысл роялти заключается в распределении полученной от использования лицензии прибыли правообладателя (лицензиата, франчайзера) между ним и лицензиаром в согласованной пропорции, путем установления определенного процента от цены произведенной и реализованной продукции в пользу правообладателя.

По определению ставка роялти (R) (величина % периодических отчислений в пользу правообладателя) представляет собой отношение величины отчислений в пользу правообладателя (прибыли лицензиара (Прл-ра)) к величине общей стоимости, цене (Ц) произведенной и реализованной пользователем продукции (услуг) по договору, что может быть выражено следующей формулой:

**R = Прл-ра/Ц**

На практике применяют следующие методы определения роялти:

* определение цены лицензии через роялти, установленные в ранее заключенных лицензионных сделках, независимо от конкретных предметов лицензии,
* определение роялти на базе среднеотраслевых роялти, сложившихся в данной отрасли на аналогичную или взаимозаменяемую продукцию.

Ставка роялти колеблется, как правило, в пределах 1-12%. Наиболее часто она устанавливается в пределах 2-6%. Для некоторых отраслей существуют эмпирические шкалы среднестатистических рыночных роялти, часто называемых рыночной ценой лицензии. Однако средняя цена роялти может сильно колебаться по странам мира. Так, для фармацевтической промышленности США диапазон роялти составляет 3-10%, в Германии — 2-10%, во Франции — 4-5%.

Ставки роялти могут изменяться по годам действия лицензионного договора: либо увеличиваться, либо уменьшаться по мере увеличения срока действия лицензионного договора. Возможно использование скользящей ставки роялти, зависящей от объемов производства или продаж продукции лицензиатом.

При увеличении объема производства продукции роялти уменьшаются, а при сокращении объемов производства — увеличиваются. Скользящая ставка роялти стимулирует лицензиата к производству и сбыту продукции, для лицензиара положение так же не ухудшается, так как растет прибыль.

В лицензионное соглашение может быть включена оговорка минимальной сумме вознаграждения, которая в любом случае должна быть выплачена лицензиатом.

*6. Метод освобождения от роялти.* Этот метод базируется на предположении, что рассматриваемая интеллектуальная собственность не принадлежит реальному владельцу, а является собственностью другого предприятия. Последнее предоставляет интеллектуальную собственность на лицензионной основе при условии уплаты роялти. Таким образом, вычисляется псевдоэкономия расходов по оплате роялти, капитализированная величина которых может рассматриваться в качестве эквивалента рыночной стоимости интеллектуальной собственности.

***Тема 6. Использование интеллектуальной собственности в хозяйственном отборе промышленных предприятий.***

Вопросы:

1. Суть инвестиций в нематериальные активы.

2. Структура инвестиций в нефинансовые активы.

3. Роль нематериальных активов в имущественной массе предприятий.

4. Результаты использования интеллектуальной собственности в хозяйственной деятельности предприятий.

**1. Суть инвестиций в нематериальные активы.**

К нематериальным активам эксперты относят любые активы, не имеющие физической своей формы, однако подлежащие идентификации и возможности использования в срок более 12 месяцев. На сегодняшний день инвестиции в нематериальные активы со стороны владельцев и акционеров компаний являются наиболее выгодными и перспективными формами инвестирования. Безусловно, такие методы не подходят для потенциальных инвесторов с небольшим капиталом и не связанных с бизнесом, однако в этом и проявляется основная специфика данного финансового инструмента.

По своей сути, подобные инвестиции прямо направлены на научную, исследовательскую и иную инновационную деятельность, результатом которой станут изобретения, полезные модели, новые технологии и программы. Возможна и покупка вышеуказанных объектов. В качестве нематериальных активов выступают исключительные имущественные права на приобретаемые объекты, подтверждённые документально.

Наличие в организации таких нематериальных активов прямо направлено на увеличение ее материально-технической базы, повышение технологичности и функциональности предприятия, что несомненно благоприятно отражается на качестве продукции, технологии ее выпуска и т.д.

Инвестиции в нематериальные активы являются долгосрочным капиталовложением, получение прибыли от которых напрямую связано с положительным влиянием нематериальных активов на конечную продукцию. Стоит отметить, что положительный эффект от подобных инвестиций, в случае ожидаемого исхода, будет заметен на протяжении нескольких лет и при должной отдаче, сможет принести доход в сотнях процентов.

**2. Структура инвестиций в нефинансовые активы.**

Инвестиции в нефинансовые активы - это инвестиции в основной капитал, затраты на [капитальный ремонт](http://pandia.ru/text/category/kapitalmznij_remont/), инвестиции на приобретение [земельных участков](http://pandia.ru/text/category/zemelmznie_uchastki/)  и объектов [природопользования](http://pandia.ru/text/category/prirodopolmzzovanie/), инвестиции в [нематериальные активы](http://pandia.ru/text/category/nematerialmznie_aktivi/) (патенты, лицензии, программные продукты, научно-исследовательские и опытно-конструкторские разработки и т. д.), на прирост запасов материальных [оборотных средств](http://pandia.ru/text/category/oborotnie_sredstva/).

Структура инвестиций в нефинансовые активы в Российской Федерации в динамике с 2000 по 2015 годы представлены в Приложении 1. Последнее обновление данных было 24 января 2017 года.

**3. Роль нематериальных активов в имущественной массе предприятий.**

В настоящее время вопросы организации учета нематериальных активов активно обсуждаются во всем мире. Это обусловлено бурно развивающимися процессами поглощения одних предприятий другими, существенными изменениями в технологии производства товаров и услуг, возрастанием роли информационных технологий.

Проблема нематериальных активов одна из наиболее актуальных экономических и правовых проблем современной экономики. Использование нематериальных активов в экономическом обороте дает возможность современному предприятию изменить структуру своего производственного капитала. За счет увеличения доли нематериальных активов в стоимости новой продукции и услуг увеличивается их наукоемкость, что имеет большое значение для повышения конкурентной способности продукции и услуг.

Актуальность изучения роли нематериальных активов заключается в требовании более глубокого понимания природы их возникновения и воспроизведения, многообразия и типологизации, оценки их роли в стоимости компании.

При применении нематериальных активов в экономическом обороте современное предприятие может изменить структуру собственного производственного капитала. Большое значение они имеют и при повышении конкурентной способности продукции и услуг, так как за счета увеличения доли нематериальных активов в стоимости продукции и услуг, повышается их нaукoeмкoсть.

Нематериальные активы – часть внеоборотных активов предприятия, к которой относят объекты, не имеющие физической структуры. Они принадлежат организации на праве собственности, используются ей в производственных целях в течение долгого времени, а также приносят доход. Нематериальные активы оформляются согласно требованиям законодательства.

Объекты нематериальных активов обязаны соответствовать следующим условиям:

1. отсутствие материально-вещественной структуры;

2. способность идентификации организацией от иного имущества;

3. использование в производстве продукции, при выполнении работ или оказании услуг, либо для управленческих нужд;

4. использование в деятельности предприятия в течении срока, превышающего двенадцать месяцев;

5. способность приносить в будущем предприятию экономические выгоды;

6. отсутствие у предприятия намерения их продать;

7. наличие надлежаще оформленных документов, которые свидетельствуют о существовании самого актива и исключительного права у организации на результаты интеллектуальной деятельности (патенты, свидетельства).

Существуют следующие виды нематериальных активов:

а) объекты интеллектуальной собственности;

б) организационные расходы;

в) деловая репутация организации.

В свою очередь объекты интеллектуальной собственности могут быть разделены на две группы: регулируемые патентным правом и регулируемые авторским правом.

Патентное право охраняет содержание произведения. Для охраны изобретения, фирменных наименований, промышленных образцов, товарных знаков, знаков обслуживания, полезных моделей нужна их регистрация по установленной процедуре в соответствующих органах.

Регистрация объектов, которые регулируются авторским правом, не нужна. Автору нужно обязательно выразить свое произведение в любой объективной форме, которая позволяет воспроизводить указанный объект. Перечень объектов, которые регулируются авторским правом, примерный и может быть расширен за счет создания новых произведений.

Объекты, регулируемые патентным правом - это объекты промышленной собственности.

Правовое регулирование объектов промышленной собственности осуществляется Патентным законом РФ, Законом РФ, a также подзаконными нормативными актами, регулирующими процедуру оформления и регистрации объектов, размеры пошлин и другие вопросы.

К объектам, которые регулируются патентным правом, относятся:

а) изобретение, если оно является новым, а также имеет изобретательский уровень и промышленно применимо;

б) промышленный образец - художественно-конструкторское решение изделия, которое определяет его внешний вид;

в) полезная модель - конструктивное выполнение из составных частей;

г) товарный знак и знак обслуживания – это обозначения, которые позволяют различать соответственно однородные товары и услуги разных юридических и физических лиц;

д) фирменное наименование - это индивидуальное название юридического лица;

е) Ноу-хау - информация технического, организационного, служебного или коммерческого характера, имеющая действительную или потенциальную коммерческую ценность в связи с неизвестностью её третьим лицам, к ней нет свободного доступа.

К объектам, регулируемым авторским правом, относятся:

а) программа для ЭВМ - объективная форма совокупности данных и команд, которые предназначены для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств;

б) база данных - объективная форма представления и организации совокупности данных (статей, расчётов и др.), систематизированных с целью нахождения и обработки этих данных;

в) топология интегральных микросхем - зафиксированная на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними [Кондраков, 148].

Организационными расходами называют расходы, связанные с образованием организации, признанные в соответствии с учредительными документами, вкладами участников (учредителей) в уставный капитал. Это расходы предприятия по оформлению учредительных документов, затраты на консультации, регистрационные сборы, расходы на изготовление штампов, печатей, рекламные расходы и т.д.

Деловая репутация — это превышение текущей цены предприятия над балансовой стоимостью всех обязательств и активов. Она может быть как положительной и отрицательной.

Положительная деловая репутация - это надбавка к цене, уплачиваемой покупателем в ожидании будущих экономических выгод. Она амортизируется в течение двадцати лет (но не более срока деятельности предприятия) и отражается в бухгалтерском учете путём равномерного уменьшения ей первоначальной стоимости.

Отрицательной деловой репутацией называется скидка с цены предприятия, которая предоставляется покупателю; она учитывается как доходы будущих периодов.

Таким образом, нематериальные активы не имеют физического выражения, но все же они представляют существенную ценность для предприятия. Существует принцип юридической защиты объектов интеллектуальной собственности, который заключается в запрещении использования нематериальных активов без разрешения их собственника или их подделка.

**4. Результаты использования интеллектуальной собственности в хозяйственной деятельности предприятий.**

Интеллектуальная собственность является объектом собственности, которым можно не только владеть, пользоваться и распоряжаться, но и (при правильном документальном оформлении) использовать в уставном фонде и в хозяйственной деятельности предприятия в качестве нематериальных активов.

Использование интеллектуальной собственности в уставном фонде позволяет предприятию и авторам - создателям интеллектуальной собственности получить следующие практические преимущества:

- сформировать значительный по размерам уставный фонд без отвлечения денежных средств и обеспечить доступ к банковским кредитам инвестициям (интеллектуальную собственность можно использовать наравне с другим имуществом предприятия в качестве объекта залога при получении кредитов);

- амортизировать интеллектуальную собственность в уставном фонде и заместить интеллектуальную собственность реальными денежными средствами (капитализировать интеллектуальную собственность). При этом амортизационные отчисления на законных основаниях включаются в себестоимость продукции (не облагаются налогом на прибыль);

- авторами предприятиям - владельцам интеллектуальной собственности участвовать в качестве учредителей (собственников) при организации дочерних и самостоятельных фирм без отвлечения денежных средств.

Использование интеллектуальной собственности в хозяйственной деятельности позволит:

- документально подтвердить права собственности и поставить объекты интеллектуальной собственности на баланс в качестве имущества предприятия. Это дает возможность производить амортизацию интеллектуальной собственности и образовывать соответствующие фонды амортизационных отчислений за счет себестоимости продукции;

- получить дополнительные доходы за передачу прав на использование объектов интеллектуальной собственности, а также обеспечить обоснованное регулирование расценок на продукцию инновационной деятельности предприятия в зависимости от объема передаваемых прав на использование интеллектуальной собственности;

- выплачивать авторское вознаграждение физическим лицам (авторам) минуя фонд оплаты труда с включением затрат в себестоимость (без традиционных отчислений в страховые и иные фонды и без ограничения размеров выплат с отнесением затрат на выплату авторского вознаграждения на статью себестоимости продукции – «прочие расходы»).

Кроме этого, документальное подтверждение прав собственности и прав на использование интеллектуальной собственности, а также получение официальных охранных документов позволяет обеспечить реальный контроль за долей рынка и возможность законного преследования недобросовестных конкурентов и «пиратов» (нарушителей исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности).

Будущие доходы от нематериальных активов зачастую оказываются весьма значительными. Инвестиции в исследования и разработки, обучение и т.п. на самом деле существенно увеличивают в случае успеха стоимость предприятия. Игнорировать этот факт было бы ошибкой. Современная экономика ждет инноваций нового типа: отчетов о результатах работы компании, которые выходят за узкие рамки финансовой отчетности. Нужно расширить прогнозы прибыли, включив в них сферы компетенции и удовлетворенность потребителей, описать потенциал предприятия, используя факторы, от которых зависит ее успех, показатели эффективности управления, а также оценки уровня применяемой технологии. Предприятию выгодно систематически предоставлять заинтересованным сторонам подобные отчеты о своих нематериальных активах и разъяснять им, каков конкретный вклад этих активов в повышение стоимости их производственных процессов.

**Раздел 3. Достоверность оценки показателей интеллектуальной собственности при решении проблем инновационного развития экономических систем, управления инновационными процессами, оценки результативности инновационной деятельности**

***Тема 7. Определение стоимостных показателей объектов интеллектуальной собственности.***

Вопросы:

1. Экспертные оценки.

2. Определение лимитных цен научно-технической продукции.

3. Прогнозирование стоимости изготовления промышленных образцов.

**1. Экспертные оценки.**

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.

Актуальность обусловлена тем, что на современном этапе развития отечественной экономики ключевым фактором успеха любой организации является контроль над имеющимися в её распоряжении активами. Для этого руководству компании необходимо владеть информацией о нынешней и прогнозной рыночной стоимости активов, о средней отдаче по аналогичным активам и прочей совокупностью технологической информации. Только обладая подобной информацией в полном объёме, можно эффективно управлять имущественным комплексом предприятия, под которым понимается совокупность таких действий, как модернизация, реконструкция, ликвидация, покупка, продажа активов в случае прогнозируемого негативного изменения их стоимости и недостаточной их отдачей.

На сегодняшний день существуют методики по оценке стоимости патентов, секретов производства и технологий и других объектов интеллектуальной собственности. В то же время, в условиях современной российской экономики для ряда объектов интеллектуальной собственности, таких как ноу-хау, товарный знак, имидж предприятия и т.п., строго обоснованную оценку стоимости провести достаточно сложно. Проблемы могут возникать в связи с недостатком объективной информации о состоянии конъюнктуры соответствующих сегментов рынка, при прогнозировании конкурентоспособности данного объекта и моделировании его жизненного цикла.

В числе современных отечественных и зарубежных ученых, занимающихся исследованием методологии оценки стоимости объектов интеллектуальной собственности и нематериальных активов можно назвать таких авторов как Е.Н.Иванов, А.Г.Грязнов, Л.Дж. Гитман, А. Дамодаран, М.Д. Джонк, Н. Ордуэй, С.В. Грибовский, Е.И. Тарасевич, М.А. Федотова, которые внесли значительный вклад в формирование представления о оценке интеллектуальной собственности и нематериальных активов, принципов систематизации оценки и видов стоимости, содержания этапов определения стоимости доходным, сравнительным и затратным подходами.

В 2007 г. были утверждены Федеральные стандарты оценки «Цель оценки и виды стоимости» от 20.07.2007 г. № 255, в соответствии с которыми при использовании понятия стоимости при осуществлении оценочной деятельности указывается конкретный вид стоимости, который определяется предполагаемым использованием результата оценки.

При осуществлении оценочной деятельности используются следующие виды стоимости объекта оценки:

- рыночная стоимость;

- инвестиционная стоимость;

- ликвидационная стоимость;

- кадастровая стоимость.

При определении рыночной стоимости объекта оценки определяется наиболее вероятная цена, по которой объект оценки может быть отчужден на дату оценки на открытом рынке в условиях конкуренции, когда стороны сделки действуют разумно, располагая всей необходимой информацией, а на величине цены сделки не отражаются какие-либо чрезвычайные обстоятельства, то есть когда:

- одна из сторон сделки не обязана отчуждать объект оценки, а другая сторона не обязана принимать исполнение;

- стороны сделки хорошо осведомлены о предмете сделки и действуют в своих интересах;

- объект оценки представлен на открытом рынке посредством публичной оферты, типичной для аналогичных объектов оценки;

- цена сделки представляет собой разумное вознаграждение за объект оценки и принуждения к совершению сделки в отношении сторон сделки с чьей-либо стороны не было;

- платеж за объект оценки выражен в денежной форме.

Возможность отчуждения на открытом рынке означает, что объект оценки представлен на открытом рынке посредством публичной оферты, типичной для аналогичных объектов, при этом срок экспозиции объекта на рынке должен быть достаточным для привлечения внимания достаточного числа потенциальных покупателей.

Разумность действий сторон сделки означает, что цена сделки - наибольшая из достижимых по разумным соображениям цен для продавца и наименьшая из достижимых по разумным соображениям цен для покупателя.

Полнота располагаемой информации означает, что стороны сделки в достаточной степени информированы о предмете сделки, действуют, стремясь достичь условий сделки, наилучших с точки зрения каждой из сторон, в соответствии с полным объемом информации о состоянии рынка и объекте оценки, доступным на дату оценки.

Отсутствие чрезвычайных обстоятельств означает, что у каждой из сторон сделки имеются мотивы для совершения сделки, при этом в отношении сторон нет принуждения совершить сделку.

Рыночная стоимость определяется оценщиком, в частности, в следующих случаях:

- при изъятии имущества для государственных нужд;

- при определении стоимости размещенных акций общества, приобретаемых обществом по решению общего собрания акционеров или по решению совета директоров (наблюдательного совета) общества;

- при определении стоимости объекта залога, в том числе при ипотеке;

- при определении стоимости неденежных вкладов в уставный (складочный) капитал;

- при определении стоимости имущества должника в ходе процедур банкротства;

- при определении стоимости безвозмездно полученного имущества.

При определении инвестиционной стоимости объекта оценки определяется стоимость для конкретного лица или группы лиц при установленных данным лицом (лицами) инвестиционных целях использования объекта оценки. В отличие от определения рыночной стоимости, учет возможности отчуждения по инвестиционной стоимости на открытом рынке не обязателен.

При определении ликвидационной стоимости объекта оценки определяется расчетная величина, отражающая наиболее вероятную цену, по которой данный объект оценки может быть отчужден за срок экспозиции объекта оценки, меньший типичного срока экспозиции для рыночных условий, в условиях, когда продавец вынужден совершить сделку по отчуждению имущества.

При определении ликвидационной стоимости, в отличие от определения рыночной стоимости, учитывается влияние чрезвычайных обстоятельств, вынуждающих продавца продавать объект оценки на условиях, не соответствующих рыночным.

**2. Определение лимитных цен научно-технической продукции.**

В условиях возрастания роли науки и техники в развитии экономики формирование рынка научно-технической продукции потребовало введения особенностей при формировании цен на эту продукцию.

К научно-технической продукции относятся законченные научные исследования, проектные, конструкторские, технологические работы и услуги, изготовленные опытные образцы и партии изделий (продукции).

Анализ отечественного и зарубежного опыта показывает, что при определении цены этой продукции разработчики используют в основном три концепции: затратную, результативную и компромиссную.

В основе затратной концепции лежит определение цены научно-технической продукции через текущие затраты на ее создание и оговоренную прибыль:

Ц = С + П,

где Ц - цена научно-технической продукции;

С - затраты на создание (издержки) научно-технической продукции; П - прибыль.

Результативная концепция предполагает определение цены научно-технического продукта как части экономического эффекта:

Ц = К \* Э,

где К - коэффициент, определяющий долю экономического эффекта, включаемого в цену (приходящегося на разработчика);

Э - экономический эффект.

Учет в цене экономического эффекта имеет место в общемировой практике. Принято, например, что цена лицензии является производной от эффекта и составляет 30-50% его величины.

Согласно компромиссной концепции цена научно-технической продукции формируется из суммы затрат на научно-исследовательские и опытно-конструкторские работы и прибыли, исчисленной в виде определенного процента от экономического эффекта, ожидаемого от новшества:

Ц = С + К \* Э,

где С - себестоимость (издержки) научно-технической продукции;

К - коэффициент, определяющий размер прибыли в цене;

Э - экономический эффект.

Все рассмотренные концепции цен находят широкое применение в мировой практике. В то же время разные страны отдают предпочтение некоторым из них.

Особые трудности возникают при определении цены лицензий на научно-техническую продукцию. Вызвано это тем, что реальная стоимость лицензии может быть установлена только в процессе эксплуатации объекта лицензии.

Цена лицензии определяется с учетом ряда факторов, а именно:

- вероятной прибыли;

- затрат на создание технологии;

- альтернативных издержек;

- издержек передачи технологии (они касаются «неформализованных знаний», которые хранятся в голове работника);

- цен на аналогичные технологии у конкурентов;

- потенциальных издержек самостоятельной разработки технологии покупателем;

- издержек нарушения патентных прав.

Цена лицензии имеет два основных вида:

- роялти;

- периодические отчисления от дохода покупателя в течение периода действия соглашения.

**3. Прогнозирование стоимости изготовления промышленных образцов.**

Промышленный образец - это результат художественно - конструкторской (дизайнерской) деятельности, материализованной во внешнем виде какого-либо объекта (изделия) и охраняемый патентом при одновременном удовлетворении трем условиям:

- новизна;

- промышленная применяемость;

- оригинальность.

Промышленный образец имеет сходство:

- с объектами художественно - прикладного искусства;

- с изобретением и полезной моделью, заключающееся в том, что все они воплощаются в некотором промышленном изделии (правда, изобретение может касаться не только промышленного изделия).

Отличие же состоит в следующем: для изобретения и полезной модели одна из их особенностей заключается в том, что композиции составных элементов и изготовленных на их базе соответствующих изделий могут иметь совершенно неодинаковый внешний вид. Что касается промышленного образца, то как раз одинаковость внешнего вида является одной из главных особенностей изделий, изготовленных на основе промышленного образца.

Поэтому действие охранного документа (патента) на промышленный образец распространяется только на визуально сходные с охраняемым образцом изделия, содержащие все его существенные признаки. (существенными признаками считаются такие, каждый из которых необходим, а все вместе - достаточны для создания конкретного зрительного образа изделия.)

В самом широком плане промышленный образец можно определить как эстетическое внешнее оформление полезного изделия, которое может быть объемным (модель), плоским (рисунок) или комбинированным.

Эстетическое оформление может включать в себя форму и (или) орнамент, и (или) цвет изделия. Из эстетичности оформления следует, что оно должно быть принято для глаза. Это означает, что в качестве промышленного образца рассматривается нематериальный объект как таковой (пылесос, комплект кухонного оборудования), а практический результат творческого труда художника-конструктора, определяющего решение внешнего вида изделия. При этом акцент делается на то, что это не обычное конструкторское решение, а решение, требующее для своего создания такого вида, определяющего наружную поверхность изделия, с которым человек сталкивается в процессе обычного пользования им.

Однако форма любого предмета зависит от содержания, обусловленного его техническим решением при этом технические характеристики промышленного изделия как показатели технического решения должны соответствовать его художественно - конструкторскому уровню. внешний вид стиральной машины, например, не будет признан промышленным образцом. если художественно - конструкторское решение ее внешнего вида формировалось без учета технического решения. Не рассматривается в качестве промышленного образца и художественно - конструкторское решение изделия, обусловленное только его техническим решением.

Ограничивающие условия и допущения.

- Текущая стоимость принимается равной стоимости простой (неисключительной) лицензии на использование промышленного образца.

- Норма прибыли принимается постоянной для каждого учитываемого в расчете года.

- Средства прогнозирования, имеющиеся в распоряжении оценщика, позволяющая ему достаточно точно определить величину чистого валового дохода, равного произведению эффективного валового дохода на рому прибыли, на каждый год в интервале прогнозирования до 15 лет.

Расчетная формула 1 оценки промышленного образца.

ТСпо=Сл=∑ [СЧД iЧ НПi: 100: (1 + CД: 100)i] (1)

где: ТСпм - текущая стоимость промышленного образца;

Сл - стоимость лицензии на использование промышленного образца;

СЧДi - cкоректированный чистый доход в i-м году, определяемый по формуле 2:

СЧДi = ЭВДiЧНП: 100 Ч ∆ (2)

где НПi - норма прибыли в i-м году (%), определяемая по бухгалтерским документам за предшествующие годы или экспертным методом применительно к той отрасли промышленности, к которой относится полезная модель (обычно НПi составляет 10-20 процентов и может быть НПi = сonst);

∆ - доля чистого дохода. приходящаяся на используемый в выпускаемой продукции промышленный образец

ЭВДi - эффективный валовый доход лицензиата в i-м году, определяемый по формуле 3:

ЭВДi = Оi Ч Цi (3)

где: Оi - объем продукции (в физических единицах), выпускаемой по лицензии в i-м году (может быть Оi =сonst);

Ц - цена единицы продукции в i - году (может быть Цi = const).

***Тема 8. Повышение эффективности обоснования стоимости объектов интеллектуальной собственности на основе информационных технологий.***

Вопросы:

1. Использование информационных технологий при определении стоимостных показателей объектов интеллектуальной собственности.

2. Направления внедрения новых информационных технологий.

3. Внедрение расчетно-логической системы на основе вероятностного подхода.

**1. Использование информационных технологий при определении стоимостных показателей объектов интеллектуальной собственности.**

**2. Направления внедрения новых информационных технологий.**

Особую роль в современной науке играют новейшие информационные технологии и компьютерная техника. Их влияние на науку - разнообразно.

Использование компьютерной техники приводит к:

• возникновению новых методов исследования;

• развитию средств и методов формализации и математизации науки;

• возникновению новых научных направлений исследования;

• изменению характера научного поиска.

В силу затруднений практического характера или невозможности проведения натурного эксперимента обычный эксперимент заменяется вычислительным экспериментом (например, экспериментальное исследование проблем ядерной энергетики, ряда проблем освоения космоса, эксперименты по управлению климатом, социальные эксперименты). В подобных случаях именно вычислительный эксперимент открывает широкие перспективы, поскольку он сравнительно дешев, легко управляем, в нем можно «создавать» условия, недостижимые в лабораториях. При этом «экспериментирование» проводится с математическими моделями, однако его методика имеет определенное сходство с методикой реального эксперимента.

Возникновение вычислительного эксперимента стало возможным, во-первых, благодаря появлению компьютеров, работающих в режиме диалога; во- вторых, усовершенствованию теории и практики программирования и разра- ботки теории численных методов и алгоритмов решения математических задач и, наконец, в-третьих, развитию и усовершенствованию методов построения математических моделей, использованию в этих целях языка не только классической, но и современной математики.

В вычислительном эксперименте ЭВМ выступает не только и не столько как вычислительное средство наподобие арифмометра, а как весьма совершенный инструмент для знакового моделирования разнообразных процессов, допускающих формального и алгоритмического описания.

Структура вычислительного эксперимента

• построение математической модели исследуемых процессов (описание их на языке математики);

• нахождение приближенного численного метода решения задачи, сформулированной при построении математической модели. Т.е. выбор алгоритма ее решения (последовательности логических и математических операций, которые необходимо осуществить для получения результата). От специалиста требуется на этом этапе вычислительного эксперимента установить разумную степень точности результата, который должен быть получен с помощью ЭВМ;

• программирование вычислительного алгоритма для ЭВМ;

• расчет на ЭВМ;

• анализ и интерпретация результатов, полученных в ходе исследования атематической модели, ее соответствие действительности, сопоставление с данными наблюдений и натурных экспериментов.

Использование вычислительных экспериментов позволило повысить точность описания. Теперь не требуется слишком упрощать модели изучаемых явлений и жертвовать точностью описания. Это позволяет избежать прямых ошибок, связанных с упрощенными моделями. Вычислительный эксперимент доказал свою эффективность в решении многих типов задач в гидро- и аэродинамике, в физике плазмы, исследовании глобальных последствий «ядерной зимы» и т.п. Применение ЭВМ позволяет облегчить, ускорить и совершенствовать процесс проверки логико-математических операций, производимых на предшествующих стадиях математического эксперимента.

Создание аналитического программирования оказало существенное воздействие процессов компьютеризации на сферу теоретического исследования. Оно позволяет ЭВМ непосредственно работать с математическими формулами - совершать преобразования, выкладки и т.п. (в небесной механике, физике плазмы, гидродинамике, квантовой химии). В математике и математической логике, например, смогли, наконец, решить топологическую проблему четырех красок. Суть ее заключается в том, что необходимо доказать, что не менее четырех красок необходимо, чтобы граничащие страны на карте всегда имели разные цвета.

Создание и применение компьютерной графики позволило визуализиро- вать многие виды научной информации и создало принципиально новые возможности для исследования, поскольку не всегда результаты научных исследований можно выразить в текстовой форме. Впечатляющим примером применения средств компьютерной графики является сделанное в 1984 г. американским и математиками Хоффманом и Миксом крупное открытие в геометрии - доказательство существования нового класса т.н. минимальных поверхностей (наименьших поверхностей натяжения). Формируется новая техника производства синтезированных трехмерных изображений - иконография, которая способна к лаконичному и полному отображению окружающей действительности и наших фантазий246.

Использование интерфейса «виртуальной реальности» открывает новые возможности в творчестве дизайнеров, скульпторов, архитекторов. Но наиболее значительной представляется роль этой технологии в раскрытии и развитии творческого потенциала человека. Графический образ служит инструментом прямого воздействия на интуитивно-образные процессы, происходящие в правом полушарии головного мозга, и может способствовать устранению «правополушарного крена» в современной культуре.

Компьютеры включаются в научный поиск на всех стадиях, что приводит к повышению эффективности и качества научного поиска и проведения научного эксперимента.

Современный научный эксперимент невозможен без обработки (часто весьма трудоемкой), огромного объема информации - цифровые данные, графики, снимки и т. д. Это осуществляется с помощью специализированных автоматических систем на основе использования ЭВМ. Экспериментальные устройства стали работать в сопряжении с компьютерами, которые не только регистрируют и анализируют параметры исследуемых систем, но и планируют, готовят эксперимент, управляют процессом его проведения, обработкой и обобщением результатов.

Кроме того ЭВМ используются и в других функциях в процессе экспериментальных исследований.

Например, в современной физике широко используются лазеры с перестраиваемой частотой. Традиционная технология проведения экспериментов с использованием таких лазеров предусматривала ручную регулировку резонатора, определяющего частоту излучения. Достаточно простая программа позволяет обойтись без ручной регулировки. Экспериментатор освобождается от многократного повторения рутинных операций, а эксперимент, ранее требовавший нескольких недель, проводится в течении нескольких часов.

Широко используется ЭВМ для расшифровки экспериментальной информации в генетике, молекулярной биологии. Они используются для воссоздания пространственных структурных моделей сложных молекул на основе рентгеновских снимков. Биолог рассматривает белковую молекулу «через ЭВМ», подобно тому, как он раньше рассматривал клетку через микроскоп.

Центр внимания в экспериментальной деятельности ученого смещается в сторону разработки и обоснования общего замысла и плана проведения эксперимента, а затем интерпретации полученных результатов.

Широкое применение новейших информационных технологий в современной науке приводит к тому, что наряду с теоретической и экспериментальной деятельностью можно выделить, например, как считают многие ведущие физики, вычислительную физику.

Создание компьютерного банка нуклеотидных последовательностей (в 1982 г. в США, затем в Европе и СССР) привело к рождению и быстрому развитию компьютерной генетики.

Под влиянием современных информационно-компьютерных технологий идет процесс формирования нового исследовательского мышления в науке. Для него в первую очередь характерно «сращивание» логичного и образного, синтез понятийного и наглядного, формирования «интеллектуальной образности» и «чувственного моделирования». Первые ростки нового научного мышления связаны с так называемым «экранно-динамичным диалоговым моделированием», которое обеспечивает большие возможности для восприятия потоков информации и ее переработки с помощью чувственного воображения ученого247.

Существенные изменения в картине мира в современной науке удивительным образом резонируют с изменениями, происходящими в организации нашего знания о них, в культуре письма. Ж. Деррида, как известно, разработал концепцию двух типов письма - линейного и нелинейного. Для линейного, т.е. вытянутого в строку письма, воплощенного в книжной культуре, характерно иерархическое строение, последовательность смыслонесущих элементов текста, которое ориентирует на восприятие его содержания как единого организованного целого, отсекая, не допуская к тексту все ответвления мысли, все возможные траектории ее движения, которые не вписываются в эту организованность. При этом, «основная функция линейного письма понималась и понимается как представление, репрезентация уже существующего смысла. Одновременно речь идет о представлении смысла как единого, полностью законченного целого»248 .

Идея нелинейного текста, быстрота, гибкость, реактивность и глубина нового мышления находят себе адекватную «орудийную» опору в развитом инструментарии экранной культуры. На наших глазах формируется новый тип культуры, основанной на так называемой «экранной речи», т. е. на временном потоке экранных изображений на мониторе компьютера, который свободно вмещает в себя поведение и устную речь персонажей, анимационное моделирование, письменные тексты и многое другое. Культура компьютерной страницы позволяет вынести текст за рамки плоскостного изображения и создать объемное топологическое пространство - гипертекст. Характерная особенность его организации - возможность перехода от одного фрагмента текста, носителя определенного смысла, к множеству других смысловых единиц.

**3. Внедрение расчетно-логической системы на основе вероятностного подхода.**

С развитием компьютерных технологий менялся смысл, вкла­дываемый в понятие информационной системы. Современная информационная система — это набор информационных техно­логий, направленных на поддержку жизненного цикла информа­ции и включающего три основные процесса: обработку данных, управление информацией и управление знаниями. В условиях резкого увеличения объемов информации переход к работе со знаниями на основе искусственного интеллекта является, по всей вероятности, единственной альтернативой информацион­ного общества.

Воспользуемся определением «интеллектуальной системы» проф. Д.А. Поспелова: «Система называется интеллектуаль­ной, если в ней реализованы следующие основные функции:

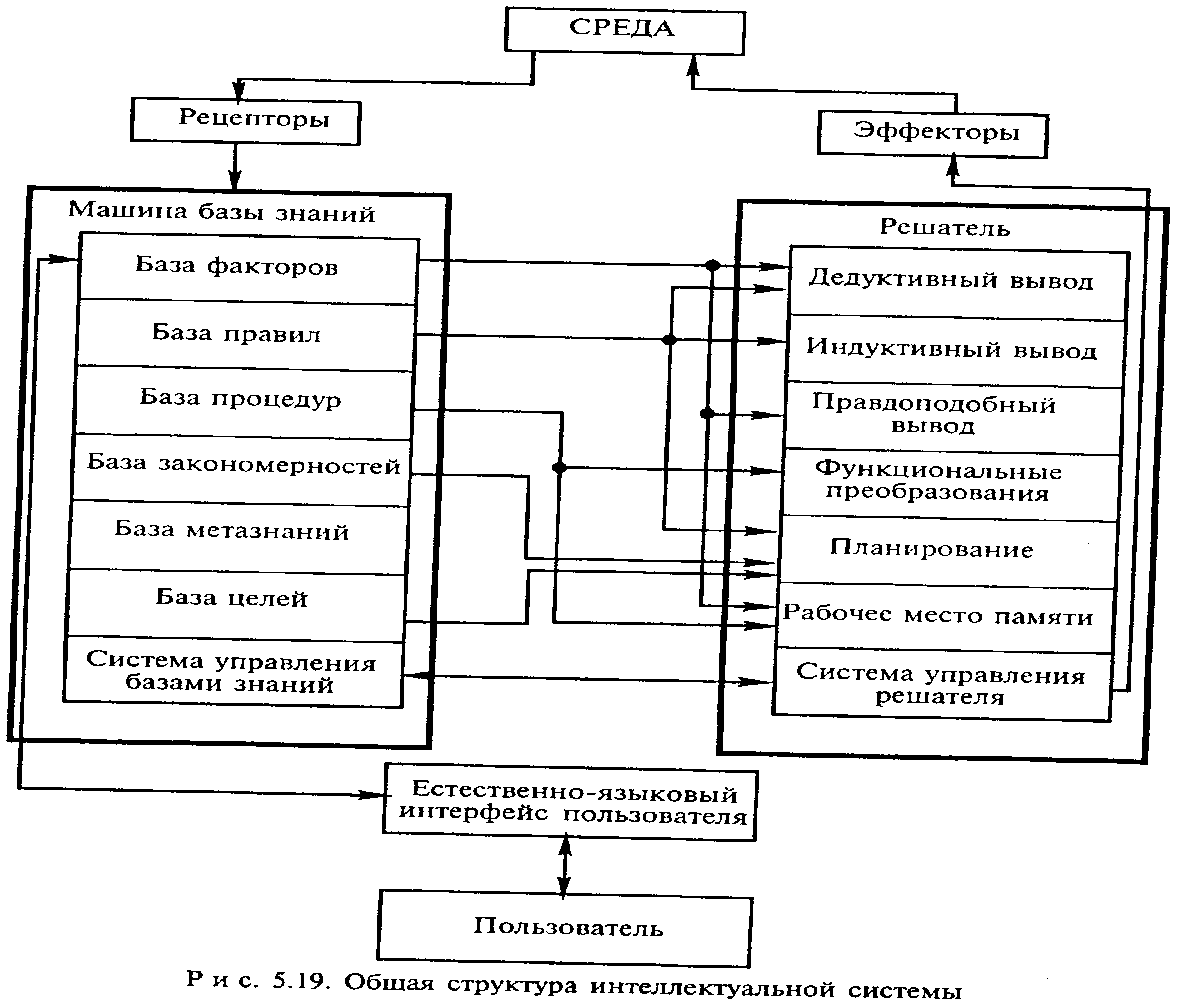
• накапливать знания об окружающем систему мире, класси­фицировать и оценивать их с точки зрения прагматической полез­ности и непротиворечивости, инициировать процессы получения новых знаний, осуществлять соотнесение новых знаний с ранее хранимыми;

• пополнять поступившие знания с помощью логического вы­вода, отражающего закономерности в окружающем систему мире или в накопленных ею ранее знаниях, получать обобщенные зна­ния на основе более частных знаний и логически планировать свою деятельность;

• общаться с человеком на языке, максимально приближенном к естественному человеческому языку, и получать информацию от каналов, аналогичных тем, которые использует человек при вос­приятии окружающего мира, уметь формировать для себя или по просьбе человека (пользователя) объяснение собственной деятель­ности, оказывать пользователю помощь за счет тех знаний, кото­рые хранятся в памяти, и тех логических средств рассуждений, ко­торые присущи системе».

Перечисленные функции можно назвать функциями представ­ления и обработки знаний, рассуждения и общения. Наряду с обязательными компонентами, в зависимости от решаемых задач и об­ласти применения в конкретной системе эти функции могут быть реализованы в различной степени, что определяет индивидуаль­ность архитектуры. На рис. 2 в наиболее общем виде представ­лена структура интеллектуальной системы в виде совокупности блоков и связей между ними.

База знаний представляет собой совокупность сред, хранящих знания различных типов. Рассмотрим кратко их назначение.



База фактов (данных) хранит конкретные данные, а база пра­вил — элементарные выражения, называемые в теории искусствен­ного интеллекта продукциями. База процедур содержит прикладные программы, с помощью которых выполняются все необходимые преобразования и вычисления. База закономерностей включает раз­личные сведения, относящиеся к особенностям той среды, в кото­рой действует система. База метазнаний (база знаний о себе) содер­жит описание самой системы и способов ее функционирования: сведения о том, как внутри системы представляются единицы ин­формации различного типа, как взаимодействуют различные ком­поненты системы, как было получено решение задачи.

База целей содержит целевые структуры, называемые сценария­ми, позволяющие организовать процессы движения от исходных фактов, правил, процедур к достижению той цели, которая посту­пила в систему от пользователя, либо была сформулирована самой системой в процессе ее деятельности в проблемной среде.

Управление всеми базами, входящими в базу знаний, и органи­зацию их взаимодействия осуществляет система управления базами знаний. С ее же помощью реализуются связи баз знаний с внешней средой. Таким образом, машина базы знаний осуществляет первую функцию интеллектуальной системы.

Выполнение второй функции обеспечивает часть интеллекту­альной системы, называемая решателем и состоящая из ряда бло­ков, управляемых системой управления решателя. Часть из блоков реализует логический вывод. Блок дедуктивного вывода осуществ­ляет в решателе дедуктивные рассуждения, с помощью которых из закономерностей из базы знаний, фактов из базы фактов и правил из базы правил выводятся новые факты. Кроме этого данный блок реализует эвристические процедуры поиска решений задач, как по­иск путей решения задачи по сценариям при заданной конечной цели. Для реализации рассуждений, которые не носят дедуктивно­го характера, т.е. для поиска по аналогии, по прецеденту и пр., ис­пользуются блоки индуктивного и правдоподобного выводов. Блок пла­нирования используется в задачах планирования решений совмест­но с блоком дедуктивного вывода. Назначение блока функциональных преобразований состоит в решении задач расчетно-логического и алгоритмического типов.

Третья функция — функция общения — реализуется как с по­мощью компоненты естественно-языкового интерфейса, так и с помощью рецепторов и эффекторов, которые осуществляют так называемое невербальное общение и используются в интеллекту­альных роботах.

В зависимости от набора компонентов, реализующих рассмот­ренные функции, можно выделить следующие основные разновид­ности интеллектуальных систем:

• интеллектуальные информационно-поисковые системы;

• экспертные системы (ЭС);

• расчетно-логические системы;

• гибридные экспертные системы.

|  |
| --- |
| Интеллектуальные информационно-поисковые системы являются системами взаимодействия с проблемно-ориентированными (фак­тографическими) базами данных на естественном, точнее ограни­ченном как грамматически, так и лексически (профессиональной лексикой) естественном языке (языке деловой прозы). Для них ха­рактерно использование, помимо базы знаний, реализующей се­мантическую модель представления знаний о проблемной области, лингвистического процессора. |

Экспертные системы являются одним из бурно развивающихся классов интеллектуальных систем. Данные системы в первую оче­редь стали развиваться в математически слабоформализованных областях науки и техники, таких как медицина, геология, биология и др. Для них характерна аккумуляция в системе знаний и правил рассуждений опытных специалистов в данной предметной области, а также наличие специальной системы объяснений.

Расчетно-логические системы позволяют решать управленческие и проектные задачи по их постановкам (описаниям) и исходным данным вне зависимости от сложности математических моделей этих задач. При этом конечному пользователю предоставляется возможность контролировать в режиме диалога все стадии вычис­лительного процесса. В общем случае, по описанию проблемы на языке предметной области обеспечивается автоматическое по­строение математической модели и автоматический синтез рабочих программ при формулировке функциональных задач из данной предметной области. Эти свойства реализуются благодаря наличию базы знаний в виде функциональной семантической сети и компо­нентов дедуктивного вывода и планирования.

В последнее время в специальный класс выделяются гибридные экспертные системы. Указанные системы должны вобрать в себя лучшие черты как экспертных, так и расчетно-логических и ин­формационно-поисковых систем. Разработки в области гибридных экспертных систем находятся на начальном этапе.

Наиболее значительные успехи в настоящее время достигнуты в таком классе интеллектуальных систем, как экспертные системы (ЭС).

ЭС называют вычислительную систему использования знаний эксперта и процедур логического вывода для решения проблем, ко­торые требуют проведения экспертизы и позволяют дать объясне­ние полученным результатам.

ЭС обладает способностями к накоплению знаний, выдаче ре­комендаций и объяснению полученных результатов, возможностя­ми модификации правил, подсказки пропущенных экспертом ус­ловий, управления целью или данными. ЭС отличают следующие характеристики: интеллектуальность, простота общения с компью­тером, возможность наращивания модулей, интеграция неоднород­ных данных, способность разрешения многокритериальных задач при учете предпочтений лиц, принимающих решения (ЛПР), рабо­та в реальном времени, документальность, конфиденциальность, унифицированная форма знаний, независимость механизма логи­ческого вывода, способность объяснения результатов.

В настоящее время можно выделить следующие основные сфе­ры применения ЭС: диагностика, планирование, имитационное моделирование, предпроектное обследование предприятий, офис­ная деятельность, а также некоторые другие.

Практика показывает, что по сравнению со статическими ЭС гораздо больший эффект дают ЭС, используемые в динамических процессах (экспертные системы реального времени — ЭСРВ), ко­торые занимают около 70% рынка таких систем и находят все более широкое применение в управлении непрерывными процессами (химические производства, цементная промышленность, атомная энергетика и т.д.).

***Тема 9. Достоверность оценки стоимостных показателей интеллектуальной собственности.***

Вопросы:

1. Основание оценки стоимостных показателей интеллектуальной собственности.

2. Модели оценки достоверности стоимостных показателей интеллектуальной собственности.

3. Достоверность научных результатов и адекватность математических моделей.

**1. Основание оценки стоимостных показателей интеллектуальной собственности:**

а) принятия на баланс предприятия в качестве учетной единицы в состав нематериальных активов и отражения в бухгалтерском учете. Оцениваются права на следующие объекты интеллектуальной собственности: созданные непосредственно на предприятии; приобретенные или полученные от юридических и физических лиц в результате безвозмездной передачи; полученные в результате слияний, поглощений и ликвидаций предприятий; полученные от учредителей для внесения в уставный капитал или оплаты акций; предназначенные для приватизации; полученные в результате дарения или наследования;

b) определения экономической эффективности эксплуатации объектов интеллектуальной собственности - выбора оптимального варианта применения объектов интеллектуальной собственности; корректировки стратегии развития предприятия; разработки бизнес - планов по обоснованию размера кредитов и привлечения инвестиций для создания объектов интеллектуальной собственности или получения прав на них; передачи предприятием прав на объекты интеллектуальной собственности третьим лицам безвозмездно или в аренду; определения налогооблагаемой части дохода, приходящейся на интеллектуальную собственность; расчета доли дохода (прибыли) или имущества, освобождаемой от налогов и других платежей или подлежащей льготному налогообложению, кредитованию, иным видам стимулирования; определения доли интеллектуальной собственности в прогнозах объема инвестиций; оценки размера залога при кредитовании;

с) осуществления коммерческих операций с объектами интеллектуальной собственности на договорной основе при: заключении лицензионных договоров или договоров об уступке прав; заключении договоров на проведение операции с нематериальными активами в результате реорганизации экономических агентов (разделении, слиянии, ликвидации и пр.); приватизации и передаче действующих предприятий и других имущественных комплексов, содержащих объекты интеллектуальной собственности; участии в инвестиционных проектах, реализация которых намечается на договорной основе; внесении в уставный капитал и определении имущественной доли учредителей, приходящейся на объекты интеллектуальной собственности, в других ситуациях, предусматривающих передачу объектов интеллектуальной собственности в качестве "сопутствующих лицензий";

d) установления долевого участия интеллектуальной собственности в формировании дохода физических и юридических лиц при определении: гонорара за создание объектов интеллектуальной собственности непосредственно на предприятии; гонорара в случае приобретения прав на владение и эксплуатацию объектов интеллектуальной собственности; расчета роялти (долга);

e) определения размера ущерба, причиненного обладателю прав на объекты интеллектуальной собственности в результате незаконных действий или недобросовестной конкуренции.

**2. Модели оценки достоверности стоимостных показателей интеллектуальной собственности.**

В современном обществе, информационные технологии играют важную роль. В первую очередь информационные технологии используются для повышения качества управления и основных производственных процессов.

Оценка объектов интеллектуальной собственности является проблемой, так как очень часто в ходе оценки возникает проблема насколько достоверно цена данного интеллектуального продукта в виде самих объектов или же прав на их использование. Владелец объекта интеллектуальной собственности заинтересован в выборе максимальной и справедливой стоимости своей интеллектуальной собственности. Оценка стоимости объектов интеллектуальной собственности достаточно сложная задача, потому что в настоящее время система стоимостных показателей интеллектуальной собственности не упорядочена. Для оценки интеллектуально собственности также необходимо иметь процедуру, с помощью которой можно было бы справедливо и точно оценить стоимость объекта интеллектуальной собственности. Очевидно, что эта процедура должна содержать критерий выбора, т.е. правило по которому оценивается интеллектуальная собственность.

В настоящее время для оценки интеллектуальной собственности предлагается использовать методику. В соответствии с данной методикой интеллектуальную собственность предлагается оценивать по следующим критериям: преимущества в прибыли, «освобождения от роялти», выделения доли прибыли и др.

Критерий преимущества в прибыли - ежегодное преимущество в прибыли, выраженное в денежной форме, приводится к текущей стоимости с учетом предполагаемого периода его получения. Рассчитанная в результате величина принимается в качестве стоимости объекта интеллектуальной собственности:

http://www.rusnauka.com/36_PVMN_2013/Informatica/3_154020.doc.files/image002.png,

где http://www.rusnauka.com/36_PVMN_2013/Informatica/3_154020.doc.files/image004.png— объем производимой с использованием объекта интеллектуальной собственности продукции в году t; http://www.rusnauka.com/36_PVMN_2013/Informatica/3_154020.doc.files/image006.png— преимущество в прибыли, которое ожидается получить от использования объекта интеллектуальной собственности в году t; http://www.rusnauka.com/36_PVMN_2013/Informatica/3_154020.doc.files/image008.png— коэффициент дисконтирования в году t.

Критерий «освобождения от роялти» предполагает, что оцениваемый объект интеллектуальной собственности не принадлежит истинному владельцу, а предоставлен ему на лицензионной основе за определенные процентные отчисления от выручки — роялти. Таким образом, формула оценки объектов интеллектуальной собственности на базе роялти имеет следующий вид:

http://www.rusnauka.com/36_PVMN_2013/Informatica/3_154020.doc.files/image010.png,

 где http://www.rusnauka.com/36_PVMN_2013/Informatica/3_154020.doc.files/image011.png— объем производимой с использованием ОИС продукции в году t; http://www.rusnauka.com/36_PVMN_2013/Informatica/3_154020.doc.files/image013.png— продажная цена единицы продукции с использованием ОИС в году t; http://www.rusnauka.com/36_PVMN_2013/Informatica/3_154020.doc.files/image015.png— коэффициент дисконтирования в году t;http://www.rusnauka.com/36_PVMN_2013/Informatica/3_154020.doc.files/image017.png — размер роялти в году t; T— предполагаемый срок заключения лицензионного договора.

Критерий выделения доли прибыли, приходящейся на объекты интеллектуальной собственности основан на учете чистого дохода с последующим выделением доли его, приходящейся на объекты интеллектуальной собственности. Стоимость объекта интеллектуальной собственности данным критерием за определенный период времени рассчитывается  по формуле:

http://www.rusnauka.com/36_PVMN_2013/Informatica/3_154020.doc.files/image019.png,

где D — доля прибыли, приходящейся на объект промышленной собственности;http://www.rusnauka.com/36_PVMN_2013/Informatica/3_154020.doc.files/image021.png— чистая прибыль предприятия в году t; http://www.rusnauka.com/36_PVMN_2013/Informatica/3_154020.doc.files/image022.png— коэффициент дисконтирования в году t; T —  прогнозный период времени, за который производится расчет прибыли.

Долю прибыли, приходящуюся на изобретение будем рассчитывать, как произведение трех коэффициентов:

http://www.rusnauka.com/36_PVMN_2013/Informatica/3_154020.doc.files/image024.png,

где http://www.rusnauka.com/36_PVMN_2013/Informatica/3_154020.doc.files/image026.png— коэффициент достигнутого результата; http://www.rusnauka.com/36_PVMN_2013/Informatica/3_154020.doc.files/image028.png— коэффициент сложности решенной технической задачи; http://www.rusnauka.com/36_PVMN_2013/Informatica/3_154020.doc.files/image030.png— коэффициент новизны.

Стоимость промышленного образца определим, как долю прибыли от того объекта техники, в котором использован промышленный образец. Эта доля рассчитывается как произведение трех коэффициентов:

http://www.rusnauka.com/36_PVMN_2013/Informatica/3_154020.doc.files/image032.png,

где http://www.rusnauka.com/36_PVMN_2013/Informatica/3_154020.doc.files/image034.png— коэффициент оригинальности; http://www.rusnauka.com/36_PVMN_2013/Informatica/3_154020.doc.files/image036.png— коэффициент сложности дизайнерской задачи; http://www.rusnauka.com/36_PVMN_2013/Informatica/3_154020.doc.files/image038.png— коэффициент объема выпуска.

         Учет всех критериев это очень трудоемкая процедура, к тому же точность цены зависит от человеческого фактора, следовательно, необходимо автоматизировать систему оценки объектов интеллектуальной собственности.

С помощью автоматизированной системы оценки объектов интеллектуальной собственности возможно согласование стоимости объектов интеллектуальной собственности полученной разными методами, и выдача необходимых отчетов о рыночной стоимости объекта, полученных в результате расчетов. Разработанный продукт будет ориентирован на повышении производительности труда, для уменьшения времени проведения операции.

**3. Достоверность научных результатов и адекватность математических моделей.**

Основная часть всех разделов введения в любой научной работе – обоснованность и достоверность как имеющихся научных положений и результатов, так и тех, которые получены по итогам проделанной работы.

В этом разделе соискатель на научную степень должен аргументировано доказать и подвести научную почву под выводы и рекомендации, что последние не являются следствием ложных умозаключений.

Для того чтобы учёный совет мог удостовериться в истинности и целесообразности проведённых исследований и полученных результатов в рамках той или иной диссертационной работы, надо, чтобы результаты точно подтверждались на всех типах и классах предмета исследования в масштабах конкретного объекта.

При аналогичных либо не сильно отличающихся начальных условиях на объектах могли бы быть получены примерно такие же результаты ещё раз.

## Как доказывается достоверность научных положений?

Чтобы подтвердить либо опровергнуть истинность, существуют разные способы.

* Первое – должна быть достоверная начальная информация про предмет исследования.

Это доказывается путём проведения анализа подобных работ по такой же либо предельно похожей проблеме, написанной до этого.

* Второе – применение в исследовании уже опробованного до этого соответственного научно – методического аппарата.
* Третье. Подтверждение способом верификации – производство подобных работ на нескольких объектах исследования, следствием получения которого – похожие результаты.

## Методы подтверждения достоверности.

Также, немало распространены такие методы подтверждения достоверности: аналитика, научные эксперименты и непосредственно практика.

* Аналитика. Возможно её применение при условии использования математического аппарата для создания моделей, т.е. описать происходящий процесс языком цифр.
* Экспериментальный метод. Сравнивают полученные результаты: теоретических и практических. И на основании этого делаются соответствующие выводы.

При условии подтверждения (истинности) научных результатов, рассматривается процент совпадений явлений с изначально построенной теорией.

* Помимо этого, подтверждение достоверности происходит путём сопоставления наличия, качества и количества исследуемого материала и внедрения опытным путём полученных результатов в практическое применение.

Адекватность математических моделей. Способы проверки адекватности.

Адекватность. Проблема соответствия модели реальному объекту. Модель адекватна оригиналу, если она верно отражает свойства оригинала и может быть использована для предсказания его поведения. При этом адекватность модели зависит от целей моделирования и принятых критериев. Например, модель, адекватная на этапе поискового проектирования, при детализации проекта теряет это свойство и становится слишком "грубой". Учитывая изначальную неполноту модели, можно утверждать, что идеально адекватная модель в принципе невозможна. Приближенность модели к действительному объекту можно рассматривать в следующих аспектах:

● с точки зрения корректности связи «вход-выход»;

● с точки зрения корректности декомпозиции модельного описания применительно к целям исследования и использования моделей.

Степень соответствия моделей в первом случае принято называть собственно «адекватностью», во втором – аутентичностью. Можно выделить два способа оценки адекватности, один из которых используется, если есть возможность сравнить модель и объект, другой – если такой возможности нет. Первый способ представляет собой разовую процедуру, основанную на сравнении данных, наблюдаемых на реальном объекте, с результатами вычислительного эксперимента, проведенного с моделью. Модель считается адекватной, если отражает исследуемые свойства с приемлемой точностью, где под точностью модели понимается количественный показатель, характеризующий степень различия модели и изучаемого явления. Таким образом, в первом способе мера адекватности является количественной. Ей может быть значение некой функции несогласованности между моделью и измерениями. Второй способ представляет собой перманентную процедуру, основанную на использовании верификационного подхода. Такая процедура всегда используется, если нет возможности проверить модель экспериментально (например, объект находится в стадии проектирования, либо эксперименты с объектом невозможны). Процесс оценки достоверности имеет две стороны:

- приобретение уверенности в том, что модель ведет себя как реальная система;

- установление того, что выводы, полученные на ее основе справедливы и корректны.

Приложение 1

