

Новости и комментарии экспертов.

С. 2-8

Юридическая справка:  
Интеллектуальная собственность и интеллектуальные права.

С. 8-9

«Интеллектуальная чистота» бизнеса. Р. В. Речкин.

С. 9-11

Законодательство о товарных знаках: новеллы ч. 4 Гражданского кодекса РФ. С. В. Вересова.

С. 11-13

Как получить патент на изобретение. В. З. Мурзакаева.

С. 13-15

Как на практике обеспечить сохранность коммерческой тайны. Р. В. Речкин.

С. 15-16



## Колонка редактора

Уважаемые коллеги!

Декабрьский выпуск «ИНТЕЛЛЕКТ-ПРЕСС» – не простая предновогодняя газета, в которой читатель может увидеть елку с блестящими шарами и пожелания нового счастья в новом году. Вы держите в руках спецвыпуск газеты, тема которого «Интеллектуальная собственность». И это не случайно. 1 января 2008 года вступает в силу часть 4 Гражданского кодекса РФ – новое законодательство об интеллектуальной

собственности. И мы, конечно же, не могли оставить без внимания это важное событие, ведь ИНТЕЛЛЕКТ-С еще с момента основания в 2000 г. специализируется на защите прав на результаты интеллектуально-творческой деятельности, и сегодня входит в число лидеров уральского рынка.

Мы постарались сделать так, чтобы газета стала интересной в первую очередь для наших уважаемых клиентов. Консультируя клиентов и ока-

зывая им правовую помощь в сфере защиты интеллектуальной собственности не протяжении почти 8 лет, сегодня мы с уверенностью можем назвать наиболее популярные вопросы и затруднения, возникающие у них в этой сфере. И именно о них мы написали в нашей газете.

На страницах этого выпуска Вы сможете прочитать:

- что такое интеллектуальная собственность и какие результаты интеллектуально-

творческой деятельности охраняются законом;

- о правилах безопасного ведения бизнеса, обеспечивающих защиту Вашей интеллектуальной собственности;

- о правилах безопасного ведения бизнеса, исключающих возможность нарушения Вами чужих интеллектуальных прав и наступления юридической ответственности.

С уважением,  
главный редактор  
Анастасия Махнёва

## Новости и комментарии экспертов

### В ноябре – декабре 2007 г. Агентство юридической безопасности ИНТЕЛЛЕКТ-С заключило 3 новых договора на абонентское юридическое обслуживание. Теперь в списке абонентов нашей компании – 53 коммерческих фирмы и предприятия.

Новыми доверителями ИНТЕЛЛЕКТ-С стали:

**ООО «Стилиссимо»** – екатеринбургское представительство компании-поставщика джинсовой одежды марок «MOTOR», «COLIN'S» и «LTV». Региональная сеть работает на российском рынке 7 лет и за это время наладила работу 8 представительств: в Екатеринбурге, Челябинске, Тюмени, Перми, Нижнем Тагиле, Магнитогорске, Каменске-Уральском, Кургане.

<http://www.stilissimo.ru/>  
**ООО «Компраркаса»** (екатеринбургский филиал) – российское представительство компании «Comprarcasa», крупнейшей риэлтерской фирмы Испании. «Comprarcasa» предлагает более 50 тыс. объектов недвижимости на территории Пиренейского полуострова (жилую и коммерческую недвижимость, земельные участки под жилую и бизнес-застройку). Кроме того, ком-

пания успешно осуществляет продажу отелей в Европе и комплексный консалтинг в сфере гостиничного бизнеса. Представительство в России было открыто в 2005 году, и на сегодняшний день в нашей стране функционирует три офиса компании: в Екатеринбурге, Перми и Москве.

<http://www.comprarcasa.ru/>

**ООО «Компания «Мир Детства»** – крупная торговая компания, специализирующаяся на оптовой торговле и поставке в торговые точки детского питания, товары для новорожденных, детские принадлежности (кроватьки, коляски, манежи, ванны и пр.), игрушки. Ассортимент

поставляемой продукции насчитывает свыше 1200 наименований детского питания и 2000 наименований товаров промышленной группы. Компания работает на рынке с 1998 г. в 7 регионах России: Свердловской, Тюменской, Челябинской, Курганской и Омской областях, ХМАО и ЯНАО.

<http://www.mird.ru/>

Команда ИНТЕЛЛЕКТ-С благодарит компании «Стилиссимо», «Компраркаса» и «Мир Детства» за доверие и гарантирует, что будет прилагать максимум усилий в отстаивании интересов своих доверителей. ☺ ☻

### Под эгидой ИНТЕЛЛЕКТ-С в Екатеринбурге будет создан Клуб Кредиторов и Реестр недобросовестных участников рынка. Задача проекта – противодействие недобросовестным предпринимателям в условиях несовершенства законодательства, госконтроля и деловой практики.

23 октября 2007 в городе Екатеринбурге состоялась пресс-конференция «Недобросовестность в бизнесе». Организаторами и спикерами мероприятия стали генеральный директор Группы правовых компаний ИНТЕЛЛЕКТ-С Евгений Шестаков и председатель Совета НП «Комитет 101» Дмитрий Головин. Кроме того, на конференции выступила начальник отдела контроля за соблюдением законодательства о рекламе и недобросовестной конкуренции ФАС Людмила Васильевна Смирнягина. Мероприятие было поддержано Свердловским отделением партии «Единая Россия», представители которого проявили интерес к пресс-конференции, но по организационным причинам не смогли принять в ней участие.

На пресс-конференции представители бизнеса и органов власти обсудили проблему недобросовестных должников-предпринимателей, которая сегодня стала серьезным препятствием для нормального осуществления предпринимательской деятельности в России. Среди наиболее часто встречающихся на отечественном рынке способов обмана кредиторов и уклонения от уплаты долга были названы:

1. использование фирм-однодневок и подставных директоров в деловых операциях;
2. «слив» компаний, имеющих кредиторскую задолженность на номинальных участников и директоров;
3. неисполнение обязанностей по оплате за поставленную продукцию;
4. уклонение от приемки товаров, работ и услуг;



Л. Смирнягина (слева), Е. Шестаков (в центре), Д. Головин (справа).

5. уклонение от поставки оплаченной продукции, выполненной работ, оказанных услуг.

Нарушая договорные обязательства перед контрагентами, недобросовестные дебиторы наносят невосполнимый ущерб репутации отечественного бизнеса и оказывают негативное влияние на экономику. Поэтому участники пресс-конферен-

ции пришли к выводу о необходимости разработки новых эффективных способов противодействия недобросовестным рыночным игрокам. Организаторами пресс-конференции был представлен проект Всероссийского Клуба Кредиторов, главной задачей которого будет ведение реестра недобросовестных бизнесменов. ☺ ☻

**1 ноября 2007 г. Товарный знак «АВАЛЬ», принадлежащий одноименному юридическому агентству, получил диплом Всероссийского конкурса товарных знаков «Золотник» в номинации «Правовая защищенность». Регистрацией товарного знака «АВАЛЬ» в 2004 г. занимался отдел интеллектуальной собственности Агентства юридической безопасности ИНТЕЛЛЕКТ-С.**

1 ноября 2007 г. в Екатеринбурге были подведены итоги регионального этапа V Всероссийского конкурса товарных знаков «Золотник». Конкурс организован Юридической фирмой «Городисский и Партнеры», при поддержке Министерства экономического развития и торговли РФ. В конкурсе принимают участие российские и иностранные предприятия и фирмы, работающие в различных сферах производства и реализации товаров и услуг. На суд конкурсной комиссии участники представляют товарные знаки, права на которые зарегистрированы в Федеральной службе РФ по интеллектуальной собственности. Конкурс проводится в 2 этапа: региональный и федеральный (суперфинал). Уральские предприниматели стали участниками конкурсного этапа, который объединил регионы, входящие в состав не только УрФО, но и в Дальневосточный и Сибирский федеральные округа. По итогам регионального конкурса были определены победители по трем номинациям: «Оригинальность», «Рекламная способность» и «Правовая защищенность».

По мнению наблюдателей, особая заслуга конкурса и его организаторов состоит в том, что конкурс направлен на привлечение внимания органов власти, бизнеса и СМИ к вопросам охраны интеллектуальной собственности, в частности, к регистрации и использованию товарных знаков, их роли в создании корпоративного имиджа и



повышении конкурентоспособности продукции российских предприятий на внутреннем и внешнем рынках. Ведь не секрет, что использование юридических инструментов защиты входит в число основных методов современного управления интеллектуальной собственностью.

Поэтому особое внимание наблюдателей-юристов вызвала номинация «Правовая защищенность». Приятно отметить, что среди участников-представителей УрФО есть победители. Второе место в «правовой» номинации в региональном этапе заслуженно было присуждено ООО Юридическое агентство «Центр Правовых Решений «АВАЛЬ». Торговый знак «АВАЛЬ» был награжден дипломом «Мал золотник, да дорог» и медалью «Золотник». Бренд «АВАЛЬ» прошел в суперфинал конкурса (федеральный этап), который будет проходить в декабре 2007 года в Москве.

### **Экспертное мнение**

Результаты конкурса прокомментировала **патентный поверенный РФ, начальник отдела защиты интеллектуальной собственности Агентства юридической безопасности ИНТЕЛЛЕКТ-С**

**Светлана Вересова**, которая в 2004 году занималась регистрацией знака «АВАЛЬ».

**Как эффективно защитить товарный знак от незаконного использования конкурентами? Как правильно оформить заявку на регистрацию товарного знака? Что необходимо учитывать при составлении заявки на регистрацию товарного знака?**

«Регистрация товарного знака – наиболее эффективный способ его защиты от нежелательных посягательств со стороны третьих лиц. Например, от использования знака конкурентами для незаконного получения прибыли за счет правообладателя, который вкладывает средства в продвижение и создание положительной репутации бренда. Поэтому очень важно еще с момента вхождения на какой-либо товарный рынок (рынок услуг) позаботиться о регистрации товарного знака. Необходимо учитывать, что регистрация товарных знаков не всегда проходит гладко, и успешность результата зависит от опыта патентного поверенного. Немаловажно учесть все «подводные камни» законодательства и сложившуюся юридическую практику.

1. Во-первых, в качестве охраняемого товарного знака может быть зарегистрирована только та бизнес-символика, которая непохожа, отлична от товарных знаков, уже зарегистрированных в Роспатенте другими предпринимателями или на регистрацию которых подана заявка. Или, как говорится в законодательстве, знак не должен быть «тождественен или сходен до степени смешения» с охраняемыми товарными знаками.

Поэтому попытки зарегистрировать товарный знак



Светлана Вересова.

могут оказаться безуспешными, если аналогичный знак уже есть в госреестре. Работа патентного поверенного по регистрации знака начинается с запроса в Роспатент о наличии тождественных и сходных знаков в реестре. Когда мы подавали заявку на знак «АВАЛЬ», мы знали, что аналогичный знак принадлежит московской фирме, срок охраны которого истек только через 9 месяцев. В такой ситуации задача патентного поверенного – правильно рассчитать время подачи заявки. Необходимо, чтобы, с одной стороны, на момент ее фактического рассмотрения специалистами Роспатента срок охраны конкурирующего знака уже был прекращен. А с другой стороны, срок подачи заявки нельзя затягивать, так как заявителя могут опередить конкуренты.

2. Кроме того, защита товарного знака на рынке ограничена тем обстоятельством, что охрана предоставляется не на любое использование бизнес-символики, а только в отношении конкретного перечня товаров, работ и услуг, указанных в свидетельстве на товарный знак. Поэтому при регистрации товарного

Окончание на стр. 5

знака важно правильно определить перечень товаров и услуг, которые предприниматель продвигает и собирает в будущем продвигать на рынок под этим знаком.

При этом необходимо учитывать, что в случае неиспользования товарного знака в отношении какого-либо товара или услуги, указанных в документах о регистрации, в

течение 3 лет – любой предприниматель сможет оспорить его охрану. Следовательно, при определении стратегии правовой защиты бренда следует сбалансировать перечень классов, указанных в заявке, с одной стороны, и фактическое использование знака на рынке по данным классам, с другой. Думаю, что именно это сочетание характеристик может быть

критерием оценки правовой защищенности бренда на конкурсах товарных знаков.

3. Законодательство РФ предусматривает, что в качестве товарного знака могут быть зарегистрированы различные обозначения товара: словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения, а также их комбинации. Практика ИНТЕЛЛЕКТ-С показыва-

ет, что наиболее эффективна защита комбинированных знаков. Она позволяет охранять знак и как лексическую единицу (слово, словосочетание), и как изображение».

ИНТЕЛЛЕКТ-С поздравляет партнера по Уральской правовой палате – Юридическое агентство «АВАЛЬ» с победой в конкурсе! 🎉

### 16 ноября 2007 г. В Екатеринбурге введена в эксплуатацию подстанция «Ясная».

**Работа по предварительному согласованию места размещения объекта и по сбору технических условий для строительства станции была произведена специалистами ИНТЕЛЛЕКТ-С**

В Екатеринбурге введена в эксплуатацию электроподстанция «Ясная». Как сообщает газета «Капитал» (№118 от 21.11.2007), это первый объект, заработавший в рамках инвестиционной программы развития сетевого хозяйства г. Екатеринбурга. Наряду с другими объектами, запуск которых планируется до конца текущего года, подстанция позволит беспрепятственно присоединять к сетям новых потребителей и обеспечить стабильное развитие прилегающих районов города.

Агентство юридической

безопасности ИНТЕЛЛЕКТ-С внесло свой вклад в запуск жизненно важного объекта Екатеринбурга. Специалисты ИНТЕЛЛЕКТ-С провели работу по предварительному согласованию места размещения объекта и по сбору технических условий для строительства станции. Подготовка всех документов, необходимых для начала работ по строительству подстанции, была проведена за 6 месяцев, что является сравнительно небольшим сроком для такого большого объема кропотливой юридической работы. 🎉



### 22 ноября 2007 г. в Екатеринбурге прошла III Ежегодная конференция «Юридический бизнес на Урале. Управление юридической фирмой: стратегии развития и риски».

**Организатор конференции – НП «Уральская Правовая Палата», одним из учредителей которого является Агентство юридической безопасности ИНТЕЛЛЕКТ-С**

В конференции приняли участие представители юридического бизнеса и профессии, представители органов власти, бизнес-консультанты, журналисты деловых изданий. Обширная география участников конференции (Екатеринбург, Москва, Санкт-Петербург, Челябинск, Томск, Пермь, Новосибирск, Барнаул, Киев) превратила её из регионального мероприятия в событие всероссийского масштаба.

На конференции обсуждались вопросы развития и управления юридическим бизнесом:

- саморегулирование юридического бизнеса;
- управление рисками в юридическом бизнесе;
- тенденции развития рынка юридических услуг в России;

- перспективы законодательного регулирования юридической практики;
- последствия вступления России в ВТО для рынка юридических услуг;
- институт партнерства в юридических фирмах;
- консолидация юридических компаний, региональные и общероссийские сети компаний;
- ценообразование на юридические услуги;
- маркетинг юридических услуг.

Заместитель генерального директора Группы правовых компаний ИНТЕЛЛЕКТ-С **Анастасия Махнёва** выступила с докладом «Ценообразование как инструмент маркетинга юридических услуг». 🎉



**24 ноября 2007 г. Коллекторское агентство ИНТЕЛЛЕКТ-С провело уникальный семинар по коллекторству для сотрудников УралТрансБанка. Слушатели семинара получили возможность пройти «тест-драйв» коллекторских услуг.**

24 ноября 2007 г. Коллекторское агентство ИНТЕЛЛЕКТ-С провело для своего клиента – УралТрансБанка – семинар по коллекторству. В качестве ведущего выступил партнер ИНТЕЛЛЕКТ-С по образовательным проектам – **генеральный директор Центра развития коллекторства, кандидат юридических наук Дмитрий Жданухин** (г. Москва). Для участия в семинаре приехало около 40 сотрудников из разных отделений и филиалов УралТрансБанка, расположенных в регионах УрФО.

На семинаре слушателей познакомили с современными методами взыскания проблемной задолженности по банковским кредитам. Это мероприятие без преувеличения можно назвать уникальным. И не столько потому, что подобные семинары являются редкими для кредитной отрасли России. Уникальность семинара обусловлена тем, что он основан на трехлетнем опыте ИНТЕЛЛЕКТ-С по взысканию долгов в Екатеринбурге, Перми, Нижнем Тагиле, Челябинске, а значит, на знании всех

тонкостей работы в данном регионе (в том числе, особенностей взаимодействия со службой судебных приставов).

В ходе семинара рассматривались как уже хорошо отработанные методы взыскания, так и инновационные техники в коллекторской деятельности (например, методы корпоративного коллекторства, PR-сопровождение взыскания проблемной задолженности). Участникам семинара был роздан пакет материалов, включающий подробный конспект семинара, специальные памятки и образец комплекта документов для рассылки должникам.

В целом же семинар стал частью комплекса услуг, который Коллекторское агентство ИНТЕЛЛЕКТ-С оказывает сво-

им клиентам. ИНТЕЛЛЕКТ-С занимается не просто взысканием долга, но и выступает в качестве эксперта-тренера, проводя обучающие семинары и своеобразные «тест-драйвы» коллекторских услуг для различных организаций. ● ●



Дмитрий Жданухин.

**28 ноября 2007 г. в газете «Капитал» (№ 120) вышел материал, посвященный страхованию профессиональной ответственности юридических фирм. В газете сообщается, что 12 юридических компаний, входящих в состав Уральской правовой палаты (в числе которых Агентство юридической безопасности ИНТЕЛЛЕКТ-С), собираются ввести в деловую практику страхование ответственности перед клиентами.**



Анастасия Махнёва.

**Экспертное мнение**

**Анастасия Махнёва, заместитель генерального директора Группы правовых компаний ИНТЕЛЛЕКТ-С,** дала интервью журналисту газеты «Капитал»:

«Уральская правовая палата выступила с инициативой ввести в деловую практику юридических фирм страхование профессиональной ответственности. Такое страхование подразумевает дополнительную защиту имущественных интересов клиентов на случай потенциальных ошибок юриста при выполнении клиентского поручения. Например, ошибка юриста при разработке договора для клиента и его контрагента, ошибка юриста при представлении интересов клиента в суде, утеря документов и т.п. Такие ошибки могут причинить материальный ущерб клиентам. По решению Совета Уральской правовой палаты страхование профессиональной ответственности было рекомендовано юридическим фирмам, входящим в состав Палаты, а также всем фирмам, придерживающимся тех высоких



стандартов оказания юридических услуг, которые пропагандирует Палата.

Почему Уральская правовая палата пришла к такому решению? Причина заключается в желании фирм, входящих в Палату, следовать тем стандартам профессии и бизнеса, которые уже существуют сегодня в юридическом мире. В западных странах страхование ответственности юристов является обязательным в силу требования закона. В России 1 января 2007 года вступила в силу норма закона «Об адвокатуре и адвокатской деятельности в РФ», устанавливающая обязательность страхования ответственности адвокатов. Кроме того, обязательное страхование существует в отраслях, сходных по характеру деятельности с юридической профессией: у аудиторов, оценщиков, арбитраж-

ных управляющих. Требование закона о страховании ответственности специалистов-консалтеров не случайно и вполне оправдано. Страхование позволяет предоставить клиенту юриста дополнительные гарантии защиты его интересов даже на тот случай, если юрист по незнанию или невнимательности ошибется, примет неверное решение. Поэтому намерение Палаты добровольно внедрить в деловую практику идею страхования я расцениваю как показатель зрелости бизнеса и ответственного отношения к клиенту. Договор страхования можно оценить как вклад в повышение репутационного капитала юридической фирмы.

Между тем, реализация идеи страхования ответственности юриста столкнулась с некоторыми сложностями. В России на настоящий момент сложилась неоднозначная ситуация со страхованием ответственности адвокатов. Несмотря на вступление в силу нормы об обязательном страховании еще в начале этого года, на практике пока мы не можем говорить о ее выполнении. Ее реализация

*Окончание на стр. 7*

затруднена отсутствием нормативно-правового акта, детально регламентирующего правила осуществления страхования адвокатов. Между тем, такой акт необходим для всех видов страхования, обязательность которых установлена законом. В результате лишь небольшой процент адвокатов сегодня застраховали свою ответственность.

Трудность реализации страхования заключается еще и в том, что страховой рынок России сегодня пока не готов к такому виду страхования. Эта проблема широко обсуждалась еще в начале этого года – с вступлением в силу нормы закона об обязательном страховании. Федеральная палата адвокатов тогда устраи-

ла совместную конференцию со страховщиками, на которой они обсудили неясность целого ряда важных вопросов: как должны определяться страховые риски, суммы, тарифы и другие существенные условия страхования.

Уральская правовая палата весной этого года опросила ряд страховых компаний на предмет их готовности работать по таким видам страхования. В результате многие страховщики заявили, что у них даже нет лицензии на такой вид страхования либо сослались на отсутствие в компании разработанных правил страхования юристов. Некоторые страховые компании смогли предоставить нам типовые договоры на страхование ответственности адво-

катов, но подобный вид договора не соответствует специфике работы юридической фирмы: каждый адвокат самостоятельно страхует свою ответственность, а юридическая фирма должна страховать ответственность за возможное причинение вреда каждым штатным юристом (это уже другая конструкция договора). Кроме того, в переговорах страховщики говорили о сложности оформления страхования ответственности целой фирмы, с учетом особенностей ее работы.

Но, несмотря на то, что наш страховой рынок пока не совсем готов к такой деятельности, в Екатеринбурге Палатой все же был заключен рамочный договор с тремя страховыми компа-

ниями (Югория, Ренессанс-Страхование, Военно-страхования компания). Советом Уральской правовой палаты было принято решение о минимальной сумме страховки для юридических фирм. Она должна составить не менее 1 млн рублей.

Также хочу добавить, что идея разработать и внедрить практику обязательного страхования ответственности юристов возникла не потому, что в деловом обороте часто возникают случаи причинения материального ущерба клиентам. Это вызвано необходимостью усиления репутации юридических фирм, повышения ответственности и стремления к общемировым стандартам. ● ●

**4 декабря 2007 г. Евгений Шестаков, генеральный директор Группы правовых компаний ИНТЕЛЛЕКТ-С, и Анастасия Махнёва, заместитель генерального директора Группы правовых компаний ИНТЕЛЛЕКТ-С, в числе 160 руководителей юридических компаний из 18 стран мира приняли участие в конференции «Управление юридической фирмой», организованной в Москве Международной ассоциацией юристов (International Bar Association) совместно с LegalStudies.RU.**

Впервые на постсоветском пространстве столь представительное мероприятие объединило руководителей юридических фирм, профессиональных консультантов юридического бизнеса и профильные средства массовой информации, пишущие о праве и о рынке юридических услуг.

IBA (International Bar Association) – организация, объединяющая национальные органы профессионального юридического сообщества и более 30 тысяч практикующих юристов со всего мира – не случайно выбрала Москву в качестве места проведения первой специализированной конференции, посвященной вопросам управления юридической фирмой. Принимая во внимание беспрецедентный рост юридического бизнеса в России и странах СНГ, профессиональное отношение к управ-

лению юридической практикой становится ключевым фактором успеха для лидеров национальных рынков.

Как отметил Президент ИВА, господин Фернандо Помбо, «мы надеемся, что русская речь будет всё чаще звучать на профессиональных обсуждениях проблем управления юридической фирмой на представительных международных мероприятиях, проводимых под эгидой ИВА: наша организация дает уникальные возможности для такого обсуждения с коллегами из разных стран, сталкивающимися, во многом, с аналогичными проблемами».

Работа Конференции проводилась по четырем тематическим сессиям, определенным Оргкомитетом Конференции на основе представительного международного опроса участников. Выступления российских и зарубежных докладчиков дали



возможность лидерам юридического сообщества представить собственные управленческие разработки и открыто обсудить их с участием коллег и профессиональных консультантов.

Открытие Конференции было посвящено проблемам партнерства и распределения прибыли в юридических фирмах. Особое внимание было уделено анализу традиционных и современных форм финансирования и организации юридической практики.

В ходе второй сессии участники обсуждали актуальные вопросы построения долгосрочных отношений с региональными, национальными и международными клиентами, принимая во внимание стратегии развития глобальных, национальных и региональных юридических фирм.

В центре внимания третьей сессии были вопросы профессионального развития специалистов внутри развивающихся юридических фирм. По справедливому наблюдению докладчиков, инвестиции в собственные человеческие ресурсы – квалифицированных профессионалов – превращается едва ли не в ключевой элемент успешного развития юридической фирмы.

Конференция завершилась обсуждением возможных стратегий развития юридических фирм на пространстве стран СНГ, факторов, предопределяющих успех юридической практики регионального, национального и международного масштаба. ● ●

*При подготовке материала использовалась информация сайта <http://www.iba.legalstudies.ru>.*

## Юридическая справка

### Интеллектуальная собственность и интеллектуальные права

1 января 2008 года вступает в силу Часть 4 Гражданского кодекса РФ – новое законодательство об интеллектуальной собственности. Основная цель, которую преследовал законодатель, принимая этот нормативно-правовой акт – кодификация законодательства, т.е. его систематизация и создание единого свода законов (кодекса). До 31 декабря 2007 г. в России отношения в сфере производства и использования результатов интеллектуальной деятельности регулируются несколькими специальными законами. Основные из них: Закон РФ об авторском праве и смежных правах (1993), Патентный закон РФ (1992), Закон РФ о товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров (1992), ФЗ о коммерческой тайне (2004) и др. Теперь эти законы объединены в один нормативный акт. Но законодатель не ограничился только формальным упорядочиванием правовых норм, произошли также изменения и в их содержании.

Ниже дается краткая характеристика института интеллектуальной собственности, раскрывается смысл основных законодательных терминов в соответствии с ч. 4 ГК РФ.

#### Что такое интеллектуальная собственность

Интеллектуальная собственность – это результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана. Часть 4 ГК РФ к их числу относит:

1. произведения науки, литературы и искусства;
2. программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ);

3. базы данных;
4. исполнения;
5. фонограммы;
6. сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания);
7. изобретения;
8. полезные модели;
9. промышленные образцы;
10. селекционные достижения;
11. топологии интегральных микросхем;
12. секреты производства (ноу-хау);
13. фирменные наименования;
14. товарные знаки и знаки обслуживания;
15. наименования мест происхождения товаров;
16. коммерческие обозначения.

#### Что такое интеллектуальные права

Интеллектуальные права – это права на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий:

- авторские права – интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства;
- права, смежные с авторскими правами – интеллектуальные права на результаты исполнительской деятельности (исполнения), на фонограммы, на сообщение в эфир или по кабелю радио- и телепередач (вещание организаций эфирного и кабельного вещания), на содержание баз данных, а также на произведения науки, литературы и искусства, впервые обнародованные после их перехода в общественное достояние;
- патентные права – интеллектуальные права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы;
- права на средства индивиду-

ализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий (фирменные наименования, товарные знаки и знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров, коммерческие обозначения);

- права на селекционные достижения;
- права на топологию интегральной микросхемы;
- права на секрет производства (ноу-хау).

#### Содержание интеллектуальных прав

Интеллектуальные права включают права 2 видов:

1. имущественные права;
2. личные неимущественные права.

**Имущественные права** на результаты интеллектуальной деятельности называются исключительными правами и включают:

- право использовать результат интеллектуальной деятельности по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом, в том числе в коммерческих целях;
- по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности (при этом отсутствие запрета на использование не считается согласием, разрешением).

Исключительный характер имущественных прав означает также, что другие лица не могут использовать результат интеллектуальной деятельности без согласия правообладателя. Использование результата интеллектуальной деятельности, если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность (гражданско-правовую, административную, уголовную). Исключения из этого правила допускаются лишь в случаях, прямо предусмотренных законом (например, закон допускает цитирование литературных и научных произведений без согласия автора и без выплаты ему гонорара в научных, полемических, критических или информа-

ционных целях).

Как правило, исключительные (имущественные) права на результаты интеллектуальной деятельности действуют в течение определенного срока. Например, имущественные авторские права охраняются в течение жизни автора и 70 лет после его смерти (они могут переходить по наследству). По истечении указанного срока произведение литературы, науки или искусства переходит в общественное достояние, т.е., может свободно использоваться любым лицом без чьего-либо согласия или разрешения и без выплаты авторского вознаграждения.

Имущественные права могут быть переданы по договору. Правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным (имущественным) правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации следующими способами:

- посредством его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права);
- посредством предоставления другому лицу права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор).

**Личные неимущественные права** охраняются только в отношении результатов интеллектуальной деятельности; на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий такая правовая охрана не распространяется. К личным неимущественным правам относятся, в частности, право авторства (право признаваться автором), право на авторское имя и др.

Неимущественные права неотчуждаемы от личности автора (их нельзя передать по договору).

Личные неимущественные права охраняются бессрочно. ☺ ☻

*Материал подготовлен Анастасией Махнёвой, заместителем генерального директора Группы правовых компаний ИНТЕЛЛЕКТ-С.*

## «Интеллектуальная чистота» бизнеса

**Речкин Роман Валерьевич**, партнер, начальник отдела правовых споров Агентства юридической безопасности ИНТЕЛЛЕКТ-С, магистр частного права:

«Интеллектуальная чистота» бизнеса – это ведение дел с соблюдением чужих прав на объекты интеллектуальной собственности.

В связи с вступлением в ВТО и по иным объективным причинам законодательство РФ становится все строже в отношении защиты любых объектов интеллектуальной собственности, начиная от чужих авторских прав, заканчивая товарными знаками, коммерческими обозначениями и фирменными наименованиями участников гражданского оборота.

Нарушение чужих прав на объекты интеллектуальной собственности может повлечь ответственность от штрафа до ликвидации юридического лица, не говоря уже про уголовную ответственность за нарушение авторских прав (ст. 146 УК РФ) или прав на товарный знак (ст. 180 УК РФ).

Поэтому, начиная свой бизнес или развивая его, необходимо исключить риски нарушения чужих прав на объекты интеллектуальной собственности.

### 1. Риск нарушения чужих прав при создании организации

При регистрации новой организации необходимо обеспечить оригинальность фирменного наименования юридического лица. Недопустимо, чтобы название Вашей организации было сходным до степени смешения с чужим фирменным наименованием, товарным знаком или коммерческим обозначением.

Иначе правообладатель, который раньше Вас зарегистрировал соответствующее обозначение (то есть, имеет приоритет в отношении него), вправе в судебном порядке потребовать



Роман Речкин.

прекратить использование спорного обозначения и возместить ему убытки.

Особенно болезненным такое развитие ситуации будет в случае, если Вы уже вложили значительные средства в рекламу и продвижение своего обозначения.

Кроме того, если правообладатель докажет, что Вы при регистрации фирмы использовали наименование его фирмы для того, что бы воспользоваться чужим «раскрученным» обозначением и ввести потребителей в заблуждение, Федеральная антимонопольная служба может признать это фактом недобросовестной конкуренции. В таком случае она вправе наложить на нарушителя штраф до 0,15 размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение (ст. 14.33 КоАП РФ).

Необходимо отметить, что налоговый орган, который осуществляет регистрацию юридических лиц, не обязан проверять и не проверяет на практике оригинальность фирменного наименования вновь создаваемой организации. Поэтому, начиная бизнес, Вам придется самостоятельно позаботиться о проверке своего обозначения.

Возможность проверки сильно облегчает наличие многочисленных баз данных в сети

Интернет, включая официальные открытые данные. Так, проверить наличие юридического лица с таким же (или похожим) обозначением можно на сайте ФНС РФ по адресу: <http://egrul.nalog.ru/fns/index.php>. Открытые реестры зарегистрированных товарных знаков размещены на сайте Федерального института промышленной собственности (подразделение Роспатента) по адресу <http://www.fips.ru/cdfi/index.htm>.

Однако, необходимо учитывать, что закон считает нарушением использование не только тождественного (полностью совпадающего) обозначения, но и обозначения «сходного до степени смешения», то есть, не совпадающего полностью, но, несмотря на отдельные отличия, в целом ассоциирующегося с первоначальным. Поэтому, на наш взгляд, полная и компетентная проверка обозначения на «интеллектуальную чистоту» требует специальных познаний, рекомендуем для этого обращаться к патентному поверенному либо в специализированную юридическую фирму, занимающуюся вопросами интеллектуальной собственности.

### 2. Риск нарушения чужих прав при ведении бизнеса

Естественно, ведение дел с соблюдением чужих прав на объекты интеллектуальной собственности не исчерпывается регистрацией организации с оригинальным фирменным наименованием.

Любая фирма в процессе своей деятельности сталкивается с объектами интеллектуальной собственности, прежде всего – с объектами авторских прав.

Результат творческой деятельности человека в любой объективной форме (рисунок, скульптура, фотография, текст, программный код и т.д.) охраняется авторским правом. Использование чужого произведения без правового основания также влечет ответственность, от гражданско-правовой до уголовной. В настоящее время нарушение авторских прав также является одной из угроз для любого бизнеса.

### 2.1. Программы для ЭВМ

В любой самой небольшой организации сейчас есть компьютер, на котором обязательно используется разнообразное программное обеспечение: собственная операционная система, офисное приложение, программы для работы с графическими объектами, бухгалтерские и иные приложения и т.д.

Большинство руководителей не задумываются (или предпочитают не задумываться) о том, что каждая программа для ЭВМ является самостоятельным объектом авторского права, права на которую охраняются законом.

С точки зрения закона нарушением является использование контрафактного программного обеспечения само по себе, при этом, использованием автоматически признается наличие контрафактной программы на диске, даже если в момент проверки эта программа не была запущена.

В связи с вступлением России в ВТО государство постоянно активизирует проверки легальности программного обеспечения. Если раньше объектами проверки были в основном магазины и рынки, торгующие компьютерными дисками, то сейчас таким проверкам могут подвергнуться организации среднего бизнеса и даже отдельные пользователи. Такие проверки проводит в настоящее время не только отдел «К», но и ОБЭП.

Действующее законодательство РФ дает право проверить подлинность программ, установленных на вашем компьютере, любому представителю правоохранительных органов, включая участкового инспектора милиции. Связано это с тем, что требование к организации предоставить правоустанавливающие документы на программное обеспечение не является обыском или проникновением в жилище, соответственно, не требует постановления суда. Постановление суда нужно только для осмотра и изъятия компьютера в жилом помещении, принадлежащем физическому лицу.

*Продолжение на стр. 10.*

Такая ситуация породила новую угрозу безопасности бизнеса – проведение внеплановой милицейской проверки Вашей организации по жалобе (заявлению) конкурента. Такое мероприятие (причем – абсолютно законное) может повлечь даже полный паралич деятельности фирмы, поскольку обычно сопровождается изъятием компьютеров. Проверка легальности программного обеспечения может привести и к более существенным последствиям – потере информации, включая информацию бухгалтерского и управленческого учета, с возможным ознакомлением с этой информацией правоохранительных органов и конкурентов.

Есть всего 2 варианта того, как избежать этой опасности:

а) использовать только лицензионное программное обеспечение;

б) пользоваться бесплатным программным обеспечением (например, операционная система Linux, текстовый редактор OpenOffice и т.п.).

## 2.2. Иные объекты авторского права (тексты, фотографии, произведения дизайна)

Соблюдение авторских прав в настоящее время нельзя свести только к использованию лицензионного программного обеспечения.

Любая фирма в своей деятельности использует чужие объекты авторских прав: при создании (дизайне) упаковки своей продукции, в рекламе, при создании сайта и т.д.

С точки зрения закона Вы вправе использовать чужие объекты авторских прав только при наличии правового основания.

Действующее законодательство предусматривает два основных способа приобретения прав на использование чужих произведений (рисунков, фотографий, текстов, программного кода, объектов дизайна):

а) заключение авторского договора с правообладателем (ст. 30, 31 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах»; с 1.01.2008 – ст.1285-1288 ГК РФ);

б) создание произведения в рамках служебного задания – служебное произведение (ст. 14 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах»; с 1.01.2008 – ст. 1295 ГК РФ).

Применительно к авторскому договору необходимо учитывать несколько принципиальных моментов.

Во-первых, авторский договор должен быть заключен с лицом, которому принадлежат авторские права.

Как правило, таким лицом является сам автор – физическое лицо, своим творческим трудом непосредственно создавшее произведение. Очевидно, что организация автором какого-либо произведения быть не может, поэтому при заключении договора о передаче имущественных прав с правообладателем-организацией необходимо убедиться, что соответствующие авторские права перешли к организации от автора.

Во-вторых, необходимо учитывать, что по авторскому договору могут быть переданы только имущественные авторские права (право на воспроизведение; право на распространение; право на импорт; право на публичный показ; право на публичное исполнение; право на передачу в эфир; право на сообщение для всеобщего сведения по кабелю; право на перевод; право на переработку; право на доведение до всеобщего сведения).

Неимущественные авторские права (право авторства; право на имя; право на обнародование произведения; право на защиту репутации автора) неотчуждаемы и принадлежат автору независимо от отчуждения имущественных прав.

В-третьих, авторский договор заключается в письменной форме и обязательно должен предусматривать способы использования произведения (конкретные права, передаваемые по данному договору). Связано это с правилом п. 2. ст. 31 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» (с 1.01.2008 – ст. 1235 ГК РФ), согласно которому, все права на использование произведе-

ния, прямо не переданные по авторскому договору, считаются не переданными.

В-четвертых, кроме конкретного перечня передаваемых прав, авторский договор обязательно должен предусматривать: срок и территорию, на которые передается право; размер вознаграждения и (или) порядок определения размера вознаграждения за каждый способ использования произведения; порядок и сроки его выплаты.

При отсутствии указанных существенных условий авторский договор признается незаключенным.

Также рекомендуется устанавливать в авторском договоре срок, на который передаются имущественные авторские права. При отсутствии в авторском договоре условия о сроке, на который передается право, договор может быть расторгнут автором по истечении пяти лет с даты его заключения, путем направления письменного уведомления об этом за шесть месяцев до расторжения договора. Максимальный срок действия имущественных авторских прав – в течение жизни автора и 70 лет после его смерти.

Кроме того, рекомендуется устанавливать в авторском договоре условие о территории действия авторских прав, иначе действие передаваемого по договору права ограничивается территорией РФ.

Помимо авторского договора организация может приобрести имущественные авторские права в случае создания произведения ее работником в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания работодателя (служебное произведение).

Для возникновения у организации прав на такое произведение необходимо, чтобы:

а) автор являлся работником организации;

б) создание произведения входило в его непосредственные должностные (служебные) обязанности (было указано в качестве его трудовой функции в трудовом договоре, должностной инструкции или иных документах);

в) конкретное произведение было создано автором для работодателя в период его работы в рамках трудовой функции.

При соблюдении данных условий исключительные права на использование служебного произведения по общему правилу принадлежат лицу, с которым автор состоит в трудовых отношениях – работодателю.

Указанные правила приобретения авторских прав на произведение необходимо учитывать в повседневной деятельности, при обращении с любыми объектами авторских прав.

Например, при разработке оригинального дизайна упаковки организация должна быть уверена, что вместе с разработанным дизайном в виде картинки (изображения упаковки) она получила также и авторские права на использование этого дизайна.

Аналогична ситуация с созданием сайта. Заключив договор на создание сайта, организация должна позаботиться о том, чтобы условия этого договора предусматривали передачу ей всех имущественных прав на использование всех элементов сайта: программного кода, текста, фотографий и рисунков, анимации, а также дизайна (расположения элементов) сайта в целом.

Такая же ситуация должна быть и в рекламе продукции фирмы: все используемые в рекламе организации результаты творческой деятельности человека (оригинальные тексты и слоганы, фотографии и рисунки, иные объекты дизайна) должны использоваться правомерно, то есть, у организации должны быть имущественные права на использование этих произведений, полученное либо по авторскому договору, либо в силу создания конкретных объектов работником организации в качестве служебного произведения.

Правомерность использования любых объектов интеллектуальной собственности должна стать нормой, поскольку соблюдение этого требования становится сейчас одним из элементов безопасного, а значит, успешного ведения бизнеса. ☺ ☺

## Законодательство о товарных знаках: новеллы ч. 4 Гражданского кодекса РФ

**Вересова Светлана Вячеславовна**, Патентный поверенный РФ, партнер, начальник отдела защиты интеллектуальной собственности Агентства юридической безопасности ИНТЕЛЛЕКТ-С:

1 января 2008 года вступит в силу 4 часть Гражданского кодекса РФ. И будут признаны утратившими силу специальные законы, которые в настоящее время регулируют отношения в сфере интеллектуальной собственности, в том числе закон Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров». Этот закон в течение 15 лет регулировал отношения, возникающие в связи с правовой охраной и использованием товарных знаков.

Главная цель, которая преследовалась при разработке ч. 4 ГК, – это кодификация законодательства об интеллектуальной собственности. Тем не менее, правовые нормы не только были систематизированы и упорядочены, но и претерпели некоторые изменения. Следует отметить, что изменений немного, но некоторые из них являются существенными.

1. Вводится институт совладения товарным знаком. (Напомним, что на сегодняшний день допускается регистрация товарного знака только на одного заявителя: или на индивидуального предпринимателя, или на юридическое лицо). Это нововведение уравнило нас в данных правах с иностранцами, ведущими бизнес в России – они давно пользуются в нашей стране правом на совладение товарным знаком.

Пункт 2 ст. 1229 ГК гласит: «Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации может принадлежать одному лицу или нескольким лицам совместно».

В п. 3 той же статьи сказано: «В случае, когда исключительное право на результат интел-



Светлана Вересова.

лектуальной деятельности или на средство индивидуализации принадлежит нескольким лицам совместно, каждый из правообладателей может использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению, если настоящим Кодексом или соглашением между правообладателями не предусмотрено иное. Взаимоотношения лиц, которым исключительное право принадлежит совместно, определяются соглашением между ними.

Доходы от совместного использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации распределяются между всеми правообладателями поровну, если соглашением между ними не предусмотрено иное.

Распоряжение исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации осуществляется правообладателями совместно, если настоящим Кодексом не предусмотрено иное».

С появлением этой законодательной новеллы возникает немало вопросов. Например, «Сколько будет выдаваться свидетельств на товарный знак, право на который будет принадлежать нескольким лицам, – одно или по количеству заявителей?» Во-вторых, в статье ничего не сказано о поддержании качества товаров (услуг),

выпускаемых несколькими производителями под общим товарным знаком. В-третьих, не раскрыт вопрос использования и последствий неиспользования товарного знака совладельцами. Дело в том, что ст. 1486 предусматривает следующее: «Правовая охрана товарного знака может быть прекращена досрочно в отношении всех товаров или части товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, вследствие неиспользования товарного знака непрерывно в течение любых трех лет после его государственной регистрации». При установлении факта использования товарного знака правообладатель согласно п. 3 этой же статьи обязан представить доказательства. Возникает вопрос: «Должен ли каждый правообладатель представлять доказательства?» К примеру, из четырех правообладателей товарного знака представлены доказательства использования только одним из них. Являются ли эти доказательства достаточными для сохранения исключительных прав всех правообладателей? Пока этот вопрос остается не решенным. Но могу спрогнозировать, что, скорее всего, каждому правообладателю придется доказывать использование знака. С другой стороны, вполне может сложиться и такая ситуация, когда в аннулировании будет заинтересован совладелец, добросовестно использующий знак, в отличие от другого совладельца, который не использует товарный знак в своей деятельности. В данном случае ГК допускает такое прекращение охраны неиспользуемого товарного знака.

2. Ч. 4 ГК более четко прописывает правовой режим такого объекта интеллектуальной собственности, как коммерческое обозначение. Коммерческое обозначение – это обозначение, которое могут использовать юридические лица или индивидуальные предприниматели для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных

и других предприятий. В связи с этим пополнился перечень оснований для отказа в регистрации товарного знака. Так, с 1 января 2008 года не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков в отношении однородных товаров (услуг) обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с охраняемым в Российской Федерации коммерческим обозначением или их отдельными элементами.

3. Немного изменились условия лицензионного договора. По действующему законодательству подразумевается, что лицензиар должен сам быть производителем товаров: «Лицензионный договор должен содержать условие о том, что качество товаров лицензиата будет не ниже качества товаров лицензиара и что лицензиар будет осуществлять контроль за выполнением этого условия». В части же четвертой ГК сказано, что «Лицензиат обязан обеспечить соответствие качества производимых или реализуемых им товаров, на которых он помещает лицензионный товарный знак, требованиям к качеству, устанавливаемым лицензиаром. Лицензиар вправе осуществлять контроль за соблюдением этого условия». Т.е., по новому закону лицензиар может сам не являться производителем, а только устанавливать требования к качеству товара и контролировать их выполнение.

4. С введением в действие ч. 4 ГК в законодательстве меняется формулировка договора уступки товарного знака. Теперь он будет называться «договор об отчуждении исключительного права на товарный знак».

5. Представителем в Роспатенте с 1 января 2008 г. может быть не только патентный поверенный или сам заявитель, как это было до сегодняшнего дня, но и любое другое лицо, например, юрист, не имеющий статуса патентного поверенного. Ст. 1247 ГК гласит: «Ведение дел с федеральным органом

*Продолжение на стр. 11*

исполнительной власти по интеллектуальной собственности может осуществляться заявителем, правообладателем, иным заинтересованным лицом самостоятельно, или через патентного поверенного, зарегистрированного в указанном федеральном органе, или через иного представителя.

6. Изменения произошли и в норме, посвященной ответственности за незаконное использование товарного знака. Действующий закон о товарных знаках предусматривает вместо убытков взыскание компенсации в размере от 100 000 до 5 000 000 рублей. В ч. 4 ГК размер минимальной компенсации снижен. Теперь он будет составлять от 10 000 до 5 000 000 рублей. Кроме того, появляется дополнительный вариант компенсации – двукратный размер стоимости товаров, на которых незаконно размещен товарный

знак, или двукратный размер стоимости права использования товарного знака, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование товарного знака.

7. В соответствии с частью 4 ГК признание товарного знака или обозначения общеизвестным в Российской Федерации товарным знаком теперь будет относиться к компетенции Роспатента, а не Палаты по патентным спорам.

8. С вступлением в силу ч. 4 ГК РФ, прекратят свое существование Правила в отношении товарных знаков. Их заменит Административный регламент Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам по исполнению государственной функции по организации приема заявок на товарные знаки и знаки обслуживания, их

регистрации и экспертизы, выдачи в установленном порядке свидетельств Российской Федерации на товарный знак, знак обслуживания, общеизвестный в Российской Федерации товарный знак (далее Административный регламент).

Разработка Административного регламента осуществлялась специалистами системы Роспатента. Нововведения присутствуют и здесь. К примеру, немного меняется форма заявления на регистрацию товарного знака. Вместо указания ОКПО, нужно будет указывать ОГРН. С целью снижения трудозатрат заявителя на оформление заявки сокращено требуемое количество экземпляров изображения товарного знака с 5 до 2-х. Более детально раскрыты положения, относящиеся к доказательствам приобретения обозначением различительной способности, к оформлению

согласия правообладателя на регистрацию сходного товарного знака. Уточнены признаки, принимаемые во внимание при установлении однородности товаров. Более детально изложены требования к представлению и описанию заявляемого обозначения, в том числе в отношении нетрадиционных видов товарных знаков (обонятельные, звуковые и др.). Предусмотрена обязанность экспертизы учитывать поступающие до принятия решения по заявке обращения от любого заинтересованного лица, касающиеся рассмотрения данной заявки.

Мы перечислили основные изменения в законодательстве о товарных знаках, которые вступят в силу 1 января 2008 года. Конечно же, возникает много вопросов, с ответами на которые затрудняются даже специалисты Роспатента. Но, как говорится, практика покажет. ☪

## Как получить патент на изобретение

**Мурзакаева Венера Зуфаровна**, Патентный поверенный РФ, ведущий юрист отдела защиты интеллектуальной собственности Агентства юридической безопасности ИНТЕЛЛЕКТ-С:

### 1. Патентная политика современной компании, или

### Почему необходимо патентовать изобретение

Все, что вокруг нас, всё, что сегодня используется нами, было когда-то изобретено человеком, его творческим гением. Трудно переоценить роль изобретательского ума не только для истории человечества в целом, но и локально – для развития экономики. В условиях рынка объекты интеллектуальной собственности представляют собой значительные материальные ценности. Поэтому для современной компании возрастает актуальность разработки грамотной и эффективной патентной политики. Патентная политика компании позволяет ей созда-



Венера Мурзакаева.

вать оптимальные рыночные условия – осуществляет защиту от конкурентов за счет оформления монопольных прав на новую продукцию («стратегия щита»), а также блокировать деятельность конкурентов, контролировать рынок и преследовать нарушителей («стратегия меча»). Для этого необходимо сформировать портфель исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности. Все охраноспособные

результаты интеллектуальной деятельности предприятия должны быть инвентаризованы, оценены, учтены и должны участвовать в бизнесе. Для создания «патентного портфеля» в компании требуется ввести:

- систему выявления охраноспособных результатов интеллектуальной деятельности и выбора форм их правовой охраны;
- получение охранных документов в Российской Федерации;
- отбор объектов для патентования за рубежом, выбор стран и процедур патентования;
- принятие решений о целесообразности поддержания в силе патентов предприятия;
- приобретение прав на пользование объектов интеллектуальной собственности, принадлежащих другим предприятиям и предоставление права пользования собственными объектами исключительных прав иным пользователям.

В рамках данной статьи остановимся на **вопросе охраны изобретений – одном из наиболее значимых нематериальных активов современной компании.**

Патент – это правоустанавливающий документ, удостове-

ряющий приоритет, авторство изобретения, полезной модели или промышленного образца и исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Качественно оформленный патент на изобретение выполняет, по меньшей мере, две функции:

- защищает Вашу интеллектуальную собственность от копирования и хищения;
- является маркетинговым инструментом, подтверждающим легитимность Вашей продукции по сравнению с конкурентами, ее новизну, современность.

Ценность патента заключается в возможности его использования как документа, дающего исключительное право правообладателю использовать самому и запрещать всем остальным подобное использование без его согласия. То есть, патент должен содержать такую формулу и должен быть так грамотно оформлен, чтобы его невозможно было «обойти» и с ним можно было бы эффективно защитить интеллектуальную собственность в суде.

*Продолжение на стр. 12*

## 2. Понятие изобретения

В качестве изобретения охраняется техническое решение в любой области, относящееся к продукту (в частности, устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре (линия) клеток растений или животных), или к способу (процессу осуществления действий над материальными объектами с помощью материальных средств).

Не являются изобретениями открытия, а также научные теории и математические методы; решения, касающиеся только внешнего вида изделий и направленные на удовлетворение эстетических потребностей; правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности; программы для ЭВМ; решения, заключающиеся только в представлении информации. Не предоставляется правовая охрана в качестве изобретения сортам растений, породам животных и биологическим способам их получения, за исключением микробиологических способов и продуктов, полученных такими способами, а также топологиям интегральных микросхем.

## 3. Порядок патентования изобретения в Российской Федерации

Для того чтобы получить патент на изобретение в РФ, надо подать заявку в Федеральный институт промышленной собственности. Заявка подается лицом, обладающим правом на получение патента, в частности, автором изобретения, работодателем автора, правопреемником автора или работодателя. Патент на изобретение могут получать как физические, так и юридические лица, либо и те, и другие вместе. Взаимоотношения между патентообладателями решаются в гражданско-правовом порядке путем заключения договора. Каждый из патентообладателей может использовать изобретение по своему усмотрению, например, в собственном производстве. Но распоряжение исключительным правом (отчуждение или предоставление лицензии) осуществ-

ляется совместно.

Заявка подается заявителем самостоятельно, через патентного поверенного или через иного представителя. Возможно представление заявки по факсу. Оригиналы документов заявки, переданных по факсу, должны быть представлены в течение одного месяца с даты поступления их по факсу вместе с сопроводительным письмом, идентифицирующим документы, поступившие ранее по факсу. При соблюдении этого условия датой поступления документа считается дата поступления его по факсу.

Заявка должна относиться к одному изобретению или группе изобретений, связанных между собой настолько, что они образуют единый изобретательский замысел.

Заявка на выдачу патента должна содержать:

- заявление о выдаче патента с указанием автора изобретения и лица, на имя которого испрашивается патент;
- описание изобретения, раскрывающее его с полнотой, достаточной для осуществления;
- формулу изобретения, выражающую его сущность и полностью основанную на описании;
- чертежи и иные материалы, если они необходимы для понимания сущности изобретения;
- реферат.

К заявке прилагается документ, подтверждающий уплату патентной пошлины в установленном размере, или документ, подтверждающий основания для освобождения от уплаты патентной пошлины, либо уменьшения ее размера, либо отсрочки ее уплаты.

### Описание изобретения в заявке.

Для того чтобы получить патент на изобретение, закон требует описать изобретение «с полнотой, достаточной для осуществления». Другими словами – полностью раскрыть суть изобретения.

Описание начинается с названия изобретения, которое должно быть кратким и точным. Название изобретения, как правило, характеризует его назначение. В случае установ-

ления рубрики действующей редакции Международной патентной классификации (далее – МПК), к которой относится заявляемое изобретение, индекс этой рубрики приводится перед названием. Описание содержит следующие разделы: область техники, к которой относится изобретение; уровень техники; раскрытие изобретения; краткое описание чертежей (если они содержатся в заявке); осуществление изобретения.

Содержание разделов описания:

1) В разделе описания «**Область техники, к которой относится изобретение**» указывается область применения изобретения. Если таких областей несколько, указываются преимущественные.

2) В разделе «**Уровень техники**» приводятся сведения об известных заявителю аналогах изобретения с выделением из них аналога, наиболее близкого к изобретению (прототипа).

В качестве аналога изобретения указывается средство того же назначения, известное из сведений, ставших общедоступными до даты приоритета изобретения. После описания аналогов в качестве наиболее близкого к изобретению указывается тот, которому присуща совокупность признаков, наиболее близкая к совокупности существенных признаков изобретения.

Сущность изобретения как технического решения выражается в совокупности существенных признаков, достаточной для достижения обеспечиваемого изобретением технического результата.

Признаки относятся к существенным, если они влияют на возможность получения технического результата, т.е. находятся в причинно-следственной связи с указанным результатом.

3) В разделе «**Осуществление изобретения**» показывается, как может быть осуществлено изобретение с реализацией указанного заявителем назначения, предпочтительно путем приведения примеров, и со ссылками на чертежи или иные графические материалы, если они имеются.

**Формула изобретения** предназначена для определения объема правовой охраны, предоставляемой патентом. Формула изобретения должна быть полностью основана на описании, т.е. характеризуемое ею изобретение должно быть раскрыто в описании, а определяемый формулой изобретения объем правовой охраны должен быть подтвержден описанием. Формула изобретения должна выражать сущность изобретения, т.е. содержать совокупность его существенных признаков, достаточную для достижения указанного заявителем технического результата.

Формула может быть однозвенной и многозвенной и включать, соответственно, один или несколько пунктов.

Однозвенная формула изобретения применяется для характеристики одного изобретения совокупностью признаков, не имеющей развития или уточнения применительно к частным случаям его выполнения или использования.

Многозвенная формула применяется для характеристики одного изобретения с развитием и/или уточнением совокупности его признаков применительно к частным случаям выполнения или использования изобретения или для характеристики группы изобретений.

Заявка на выдачу патента на изобретение проходит формульную экспертизу, экспертизу по существу на соответствие критериям охраноспособности – новизна, изобретательский уровень, промышленная применимость. По результатам экспертизы принимается решение о выдаче патента либо об отказе в выдаче патента.

## 4. Международное патентование изобретений

В связи со становлением рыночной экономики в России, возрождается и экспорт российских изделий (материалов), технологий за рубеж. Но прежде чем начинать работу с иностранными компаниями, необходимо принять меры по международной патентной защите

своих инноваций. Поскольку российский патент предоставляет правовую охрану изобретению только на территории нашей страны, то при экспорте изделий (материалов), основанных на изобретении, или при продаже лицензий на технологии за рубеж, необходимо иметь зарубежные патенты.

В настоящее время охрану промышленной собственности за рубежом можно осуществить в рамках различных международных договоров и соглашений. Важным является выбор процедуры патентования. Существуют следующие процедуры патентования:

**Традиционная процедура** предусматривает подачу заявки в патентное ведомство того государства, на территории которого заявитель намерен получить патент. Для получения патентов в нескольких странах потребуется оформить заявочные материалы в соответствии с требованиями патентного законодательства каждого государства. Эта процедура оправдана, когда заявитель заинтересован в быстрой охране своего изобретения на территории одного или нескольких конкретных государств, в которых уже определена перспектива коммерческой реализации изобретения.

**Региональная процедура** предусматривает подачу заявки в региональное патентное ве-

домство. В этом случае заявители используют те права, которые им могут быть предоставлены в соответствии с той или иной региональной конвенцией. Такая процедура оправдана в тех случаях, когда заявитель заинтересован в охране своей промышленной собственности на территории нескольких государств, являющихся участниками одного и того же регионального договора или соглашения. К числу таких региональных договоров относятся Европейская и Евразийская патентные конвенции, а также Соглашение о создании африканской организации интеллектуальной собственности и Соглашение о создании африканской региональной организации по охране промышленной собственности. Два последних соглашения охватывают практически все страны Африки, причем одно из них – Соглашение о создании африканской организации интеллектуальной собственности – включает франкоязычные страны, а второе – Соглашение о создании африканской региональной организации по охране промышленной собственности – англоязычные.

**Процедура РСТ**, осуществляемая в соответствии с Договором о патентной кооперации (РСТ – от англоязычного названия Договора: Patent Cooperation Treaty). Число заявителей, отдающих

предпочтение этой процедуре, растет с каждым годом. Международное патентование по процедуре РСТ целесообразно в том случае, если изобретение должно быть защищено в нескольких разных странах.

Патентование изобретений по процедуре РСТ предусматривает 2 фазы: **международную** и **национальную**.

На международной фазе путем подачи одной заявки в одно принимающее ведомство (Роспатент, Евразийское патентное ведомство или Международное бюро Всемирной организации интеллектуальной собственности) испрашивается патентная охрана изобретения одновременно во всех странах (137 государств), связанных Договором о патентной кооперации. Если поданная заявка соответствует формальным требованиям РСТ, то она рассматривается как соответствующая требованиям оформления национальной заявки при переходе до истечения 30 месяцев с даты приоритета на национальную фазу в выбранных странах.

На национальной фазе через патентных поверенных выбранных стран подаются заявки на выдачу патентов в национальные патентные ведомства. Проводится экспертиза национальных заявок на выдачу патента на изобретение в соответствии с требованиями патентных законодательств выбранных стран.

При этом возможно получение патентов в одних странах, и неполучение в других странах, так как патентные законы различных стран не унифицированы. Тем не менее, зарубежное патентование по процедуре РСТ всё более популярно.

Главное преимущество патентования по процедуре РСТ состоит в том, что заявитель может отложить на 30 месяцев с даты подачи российской заявки свое окончательное решение о том, в каких странах мира он хочет получить охрану своих патентных прав. Таким образом, заявитель имеет время для маркетинговых исследований, чтобы уточнить, в каких государствах его изобретение будет иметь коммерческий успех, и правильно выбрать страны патентования.

Наиболее эффективная защита инноваций – это их своевременное патентование, т.е. закрепление исключительных прав на использование нового способа и (или) технического решения. В современном бизнесе необходимо защищать не только материальные инвестиции и активы, но и результаты интеллектуальной деятельности, которые, за счет своей технологичности, оригинальности и неизвестности другим участникам рынка, дают ощутимое конкурентное преимущество в делах и обеспечивают существенную часть прибыли. ☺ ☻

## Как на практике обеспечить сохранность коммерческой тайны

**Речкин Роман Валерьевич**, партнер, начальник отдела правовых споров Агентства юридической безопасности ИНТЕЛЛЕКТ-С, магистр частного права:

Многие предприниматели при ведении бизнеса стремятся обеспечить конфиденциальность какой-либо информации, предотвратить ее разглашение неограниченному кругу третьих лиц. В заключаемых договорах можно часто встретить пункт о том, что «содержание данного договора является ком-

мерческой тайной». Достаточно ли такого указания для реальной защиты информации? К сожалению, нет, недостаточно. Прежде всего, необходимо знать, что закон понимает под «коммерческой тайной», какая информация и при каких условиях может защищаться коммерческой тайной.

### 1. Что такое коммерческая тайна

Понятие «коммерческой тайны» определено сейчас в ст. 139 Гражданского кодекса РФ.

Информация составляет коммерческую тайну в случае, когда информация имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании и обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности (п. 1 ст. 139 ГК РФ).

Более подробно признаки коммерческой тайны сформулированы в Федеральном законе «О коммерческой тайне». При этом, необходимо учитывать, что с 01 января 2008 года вступает в силу часть IV Гражданского кодекса РФ, которая содержит



Роман Речкин.

Продолжение на стр. 14

отдельную главу 75 «Право на секрет производства (ноу-хау)». В связи с вступлением в силу части IV Гражданского кодекса РФ из Гражданского кодекса РФ исключается ст. 139, одновременно вступает в силу новая редакция Федерального закона «О коммерческой тайне» (в редакции Федерального закона от 18 декабря 2006 года № 231-ФЗ).

Несмотря на радикальное исключение из части I Гражданского кодекса РФ статьи 139, содержащей определение коммерческой тайны, само правовое регулирование этого института с 01 января 2008 года принципиально не меняется.

С точки зрения Гражданского кодекса РФ, секретом производства (ноу-хау) признаются сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие), в том числе о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, а также сведения о способах осуществления профессиональной деятельности, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и в отношении которых обладателем таких сведений введен режим коммерческой тайны (п. 1 ст. 1465 Кодекса).

Идентичное определение информации, составляющей коммерческую тайну, дается в подп. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона «О коммерческой тайне» (в редакции Федерального закона от 18 декабря 2006 года № 231-ФЗ).

Таким образом, к информации, составляющей коммерческую тайну, может относиться не любая информация, а только:

а) документированные сведения, то есть зафиксированные на каком-либо материальном носителе (в силу п. 2 ст. 1 Федерального закона «О коммерческой тайне», положения настоящего Федерального закона распространяются на информацию, составляющую коммерческую тайну, независимо от

вида носителя, на котором она зафиксирована);

б) это сведения любого характера, имеющие действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам;

в) к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании;

г) в отношении которых обладателем таких сведений введен режим коммерческой тайны.

## II. Что нужно сделать, чтобы информация стала конфиденциальной

Главная ошибка российских предпринимателей в отношении коммерческой тайны заключается в том, что они считают достаточным просто назвать какую-либо информацию коммерческой тайной. Такое указание иначе как магическим ритуалом не назовешь, поскольку после этого бизнесмены автоматически уверены, что указанная ими информация на самом деле стала конфиденциальной. Однако, на самом деле простого указания (в договоре или ином документе) на то, что определенная информация относится к коммерческой тайне, недостаточно. Информация не становится конфиденциальной и не охраняется в качестве таковой законом без реального выполнения указанного ниже комплекса мероприятий по установлению режима конфиденциальности.

Необходимо отметить, что действующее сейчас (до 31 декабря 2007 года) законодательство содержит отдельное определение режима коммерческой тайны, под которым понимаются правовые, организационные, технические и иные принимаемые обладателем информации, составляющей коммерческую тайну, меры по охране ее конфиденциальности (подп. 3 ч. 1 ст. 3 указанного Федерального закона).

С 01 января 2008 года законодатель исключает указанное определение режима коммерческой тайны, однако, все указанные в законе меры по

охране конфиденциальности информации остались без изменений.

Меры по охране конфиденциальности информации, принимаемые ее обладателем, должны включать в себя (п. 1 ст. 10 Федерального закона «О коммерческой тайне»):

1) определение перечня информации, составляющей коммерческую тайну;

2) ограничение доступа к информации, составляющей коммерческую тайну, путем установления порядка обращения с этой информацией и контроля за соблюдением такого порядка;

3) учет лиц, получивших доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, и (или) лиц, которым такая информация была предоставлена или передана;

4) регулирование отношений по использованию информации, составляющей коммерческую тайну, работниками на основании трудовых договоров и контрагентами на основании гражданско-правовых договоров;

5) нанесение на материальные носители (документы), содержащие информацию, составляющую коммерческую тайну, грифа «Коммерческая тайна» с указанием обладателя этой информации (для юридических лиц - полное наименование и место нахождения, для индивидуальных предпринимателей - фамилия, имя, отчество гражданина, являющегося индивидуальным предпринимателем, и место жительства).

В отношении момента, когда определенная информация начинает относиться к коммерческой тайне, необходимо учитывать следующее. Федеральный закон «О коммерческой тайне» указывает, что режим коммерческой тайны считается установленным после принятия обладателем информации, составляющей коммерческую тайну, указанных выше мер (п. 2 ст. 10 указанного Федерального закона).

Однако, одновременно законодатель оговаривает, что меры по охране конфиденциальности информации признаются разумно достаточными,

если: (1) исключается доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, любых лиц без согласия ее обладателя, и при этом (2) обеспечивается возможность использования информации, составляющей коммерческую тайну, работниками и передачи ее контрагентам без нарушения режима коммерческой тайны.

Таким образом, закон не требует строгой формальной реализации всех указанных выше мер, необходимо принять «разумно достаточные» меры по охране информации. Эти меры должны обеспечить баланс между необходимой степенью защиты информации и одновременно нормальным использованием конфиденциальной информации в деятельности организации.

Тем не менее, поскольку «разумная достаточность» мер по охране конфиденциальности информации – понятие оценочное, во избежание споров о достаточности принятых мер, рекомендуется реализовывать в той или иной мере все указанные в законе меры.

То есть, каждый предприниматель для защиты своей конфиденциальной информации должен:

### 1. Определить перечень информации, составляющей коммерческую тайну.

Перечень этот должен быть зафиксирован в соответствующем приказе по организации, с которым должны быть под расписку ознакомлены работники, которые имеют доступ к соответствующей информации.

На практике в указанный перечень могут быть включены:

а) финансовые показатели организации (прибыль) и затраты за определенный период, себестоимость единицы продукции, размер дебиторской и кредиторской задолженности организации, остатки денежных средств на счетах и иные показатели);

б) планы развития производства или реализации товаров (выход организации на новые рынки, создание филиалов

*Продолжение на стр. 15*

и представительство, создание принципиально нового товара и т.п.);

в) условия заключаемых сделок (иногда - и сам факт заключения сделок либо факт заключения сделок с определенным лицом или лицами);

г) информация о технических средствах охраны имущества организации, системах охранной и иной сигнализации, методах и приемах обеспечения безопасности деятельности организации;

д) информация о полезных моделях, промышленных образцах изобретениях и иных объектах интеллектуальной собственности, находящихся на стадии разработки (регистрации);

е) состав информационных баз и ресурсов организации, возможность и порядок доступа к ним;

ж) персональные данные работников организации, охраняемые в соответствии с Федеральным законом «О персональных данных».

При составлении этого перечня необходимо руководствоваться спецификой конкретной организации, видом и характером ее деятельности и иными факторами, в зависимости от которых определенная информация о деятельности организации имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам (прежде всего - конкурентам). Например, если Ваша организация является открытым акционерным обществом, нет смысла относить к конфиденциальной информацию о финансовых показателях организации, включаемых годовой отчет общества и годовую финансовую отчетность, поскольку эти документы должны быть в обязательном порядке раскрыты (опубликованы), в силу п. 1 ст. 92 Федерального закона «Об акционерных обществах».

**2. Ограничить доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, путем установления порядка обращения с этой информацией и контроля за соблюдением такого порядка.**

Необходимо отметить, что в настоящее время для установления режима коммерческой тайны целесообразно принимать, в том числе, технические меры по охране информации. На практике к техническим мерам относится любое физическое блокирование доступа к информации (например, оборудование помещений, где хранится соответствующая информация, замками и т.п.).

С 01 января 2008 года закон несколько смягчает требования к защите информации, поскольку ограничение доступа не обязательно нужно производить с применением технических средств, достаточно будет организационных методов. Использование технических методов защиты становится правом, а не обязанностью (п. 4 ст. 10 Федерального закона «О коммерческой тайне»).

В любом случае, в организации должен быть установлен порядок доступа и обращения с информацией, составляющей коммерческую тайну. Прежде всего, это определение закрытого (исчерпывающего) перечня лиц, которые вправе иметь доступ к конфиденциальной информации, описание процедуры, с помощью которой конкретное лицо получает доступ к этой информации, а также правила обращения с этой информацией (порядок хранения, копирования, записи на материальные носители, передачи любым третьим лицам). Также одновременно целесообразно определять и порядок контроля за соблюдением данного порядка (методы контроля, лица, которые вправе контролировать соблюдение этого порядка, периодичность контрольных мероприятий и т.п.)

**3. Учет лиц, получивших доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, и (или) лиц, которым такая информация была предоставлена или передана.**

Рекомендуется вести учет всех должностных лиц и работников организации, получивших доступ к определенной конфиденциальной информа-

ции. Этот учет может вестись как в письменном (журнал допуска сотрудников к сведениям, составляющим коммерческую тайну организации), так и в электронном виде.

Под учетом лиц, которым такая информация была предоставлена или передана, понимаются прежде всего контрагенты (получившие конфиденциальную информацию в целях исполнения заключенного с ними договора) и государственные органы, получившие такую информацию для осуществления своих полномочий.

Отметим, что учет этих лиц на практике невозможен без установления четкого порядка доступа и обращения с информацией, составляющей коммерческую тайну.

**4. Регулирование отношений по использованию информации, составляющей коммерческую тайну, работниками на основании трудовых договоров и контрагентами на основании гражданско-правовых договоров.**

В трудовых договорах, заключаемых с работниками (особенно - в трудовом договоре с руководителем), должны предусматриваться обязательства работника по обеспечению охраны конфиденциальности информации (ст. 11 Федерального закона «О коммерческой тайне»).

Отношения с контрагентами, связанные с использованием конфиденциальной информации, должны быть урегулированы в заключаемых организацией гражданско-правовых договорах. Целесообразно указывать в договоре, какая именно информация отнесена к коммерческой тайне, а также обязательства сторон по защите конфиденциальности и ответственность за разглашение соответствующей информации.

**5. Нанесение на материальные носители (документы), содержащие информацию, составляющую коммерческую тайну, грифа «Коммерческая тайна».**

Порядок процедуры нанесения грифа «Коммерческая тайна» целесообразно устанавливать в приказе (акте), определяющем порядок доступа и обращения с информацией, составляющей коммерческую тайну.

Статьей 1467 Гражданского кодекса РФ с 01 января 2008 года урегулирован момент прекращения правовой защиты конфиденциальной информации. Исключительное право на секрет производства действует до тех пор, пока сохраняется конфиденциальность сведений, составляющих его содержание. С момента утраты конфиденциальности соответствующих сведений исключительное право на секрет производства прекращается у всех правообладателей.

**III. Какая информация не может быть коммерческой тайной**

Кроме указанных выше критериев, при отсутствии которых соответствующая информация не признается конфиденциальной, законодательством прямо предусмотрен также ряд случаев, когда информация в принципе не может относиться к коммерческой тайне. Статья 5 Федерального закона «О коммерческой тайне» называет в качестве таковых сведения:

- содержащихся в учредительных документах юридического лица, документах, подтверждающих факт внесения записей о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в соответствующие государственные реестры;

- содержащихся в документах, дающих право на осуществление предпринимательской деятельности;

- о составе имущества государственного или муниципального унитарного предприятия, государственного учреждения и об использовании ими средств соответствующих бюджетов;

- о загрязнении окружающей среды, состоянии противопожарной безопасности, санитарно-эпидемиологической и радиационной обстановке, безопасности пищевых продуктов

*Окончание на стр. 16*

и других факторах, оказывающих негативное воздействие на обеспечение безопасного функционирования производственных объектов, безопасности каждого гражданина и безопасности населения в целом;

- о численности, о составе работников, о системе оплаты труда, об условиях труда, в том числе об охране труда, о показателях производственного травматизма и профессиональной заболеваемости, и о наличии свободных рабочих мест;

- о задолженности работодателей по выплате заработной платы и по иным социальным выплатам;

- о нарушениях законодательства Российской Федерации и фактах привлечения к ответственности за совершение этих нарушений;

- об условиях конкурсов или аукционов по приватизации объектов государственной или муниципальной собственности;

- о размерах и структуре доходов некоммерческих организаций, о размерах и составе их имущества, об их расходах, о численности и об оплате труда их работников, об использовании безвозмездного труда граждан в деятельности некоммерческой организации;

- о перечне лиц, имеющих право действовать без доверенности от имени юридического лица;

- обязательность раскрытия которых или недопустимость ограничения доступа к которым установлена иными федеральными законами.

Необходимо отметить, что

отнесение информации к конфиденциальной не освобождает лицо от обязанности предоставить ее правоохранительным, а также иным уполномоченным государственным органам, которым законодательством предоставлено право получать соответствующую информацию в рамках своей компетенции.

Показательно в связи с этим Постановление ФАС Московского округа от 19 января 2006 года № КА-А40/12448-05. В рамках данного дела ОАО «Тольяттиазот» обратилось в Арбитражный суд города Москвы с заявлением о признании недействительным предписания Федеральной службы по финансовым рынкам о предоставлении документов. Оспаривая требование ФСФР РФ, общество ссылалось, в том числе, на то, что оспариваемое предписание нарушает нормы Федерального закона «О коммерческой тайне», поскольку запрашиваемые документы внутренним положением отнесены к коммерческой тайне. Однако, суды первой и апелляционной инстанций с обществом не согласились. Оставляя в силе принятые судебные акты, Федеральный арбитражный суд Московского округа указал, что: «... даже при отнесении эмитентом какой-либо информации к коммерческой тайне право на ее получение ФСФР России в целях проверки соблюдения требований законодательства Российской Федерации о ценных бумагах предоставлено п. 8 ст. 3 Федерального закона «О коммерческой тайне».

Указанные судебные акты, по нашему мнению, безусловно законны, поскольку по своей природе коммерческая тайна – это информация, конфиденциальность которой ценна в коммерческих отношениях, на рынке товаров (работ, услуг). Отнесение информации к коммерческой тайне не может рассматриваться как способ воспрепятствовать предоставлению этих сведений уполномоченным государственным органам, которым соответствующая информация необходима для осуществления возложенных на них публичных полномочий.

#### IV. Ответственность за разглашение коммерческой тайны

Нарушение требований Федерального закона «О коммерческой тайне» влечет за собой дисциплинарную, гражданско-правовую, административную или уголовную ответственность в соответствии с законодательством РФ (п. 1 ст. 14 указанного Федерального закона).

Ответственность за разглашение коммерческой информации действительно предусмотрена законодательством: гражданско-правовая (в виде возмещения убытков – ст. 139 Гражданского кодекса РФ), административная (в виде штрафа – статья 13.14. КоАП РФ «Разглашение информации с ограниченным доступом») и даже уголовная (вплоть до лишения свободы – ст. 183 УК РФ «Незаконное получение и разглашение сведений, составляю-

щих коммерческую, налоговую или банковскую тайну»).

Однако, в случае разглашения информации, в отношении которой установлен режим коммерческой тайны, в силу нематериальности самого охраняемого объекта (информации) существует объективная сложность в доказывании как самого факта разглашения, так и факта наступления каких-либо неблагоприятных последствий.

Это связано с тем, что в большинстве случаев разглашение коммерческой тайны не влечёт причинение прямого и очевидного ущерба имуществу обладателя информации. При разглашении конфиденциальной информации организация, как правило, только теряет те возможности, которые она могла бы извлечь из монопольного обладания такой информацией. То есть, речь может идти об упущенной выгоде, а она сложно доказуема даже в гражданско-правовых отношениях, а в трудовых отношениях вообще не подлежит взысканию с работника в силу прямого указания закона (ст. 238 Трудового кодекса РФ).

Указанные обстоятельства делают еще более важным юридически корректную организацию отношений, связанных с защитой конфиденциальной информации. Защитить на практике можно только ту информацию, в отношении которой обладателем информации реализованы указанные выше меры защиты, т.е., безусловно установлен режим коммерческой тайны. ☪ ☪

 ИНТЕЛЛЕКТ-С

Группа правовых компаний  
ИНТЕЛЛЕКТ-С

Основана в 2000 году  
<http://www.intellectpro.ru>

**В состав группы входят компании:**

- Агентство юридической безопасности ИНТЕЛЛЕКТ-С;
- Коллекторское агентство ИНТЕЛЛЕКТ-С;
- Юридическая фирма РЕГИСТРИРУЕМ.КОМ.

**Свердловская область:**

Екатеринбург, ул. Студенческая, 24  
Тел.: (343) 369-12-22, 369-20-00,  
369-05-35, 369-22-02, 369-18-18  
E-mail: [mail@intellects.ru](mailto:mail@intellects.ru)

Екатеринбург, ул. Чебышева, 6, оф. 1  
Тел.: (343) 375-77-45, 369-11-55  
E-mail: [post@registriruem.com](mailto:post@registriruem.com)

Нижний Тагил, Черноисточинское шоссе, 58а, оф. 7  
Тел.: (3435) 46-76-84, 32-82-65, 32-67-31  
E-mail: [tagil@intellects.ru](mailto:tagil@intellects.ru)

**Пермский край:**

Пермь, ул. Большевикская, 59  
Тел. (342) 246-90-08, 233-56-51  
E-mail: [perm@intellects.ru](mailto:perm@intellects.ru)

 ИНТЕЛЛЕКТ-ПРЕСС

Издается с 2005 года.

Тираж 200 экз.

Адрес редакции: Екатеринбург,  
ул. Студенческая, 24

Тел.: (343) 369-12-22, 369-20-00,  
369-05-35, 369-22-02, 369-18-18  
<http://www.intellectpro.ru>

Редакционный совет:  
Шестаков Евгений Николаевич,  
Махнёва Анастасия Викторовна.

**Корпоративная газета  
Группы правовых  
компаний ИНТЕЛЛЕКТ-С**

Главный редактор:  
Махнёва Анастасия Викторовна  
Тел.: +7-904-388-4334,  
ICQ 262-244-509  
E-mail: [mahneva@intellectpro.ru](mailto:mahneva@intellectpro.ru)

© ЗАО Агентство юридической безопасности ИНТЕЛЛЕКТ-С.  
Представителем авторов публикаций является издатель. Перепечатка материалов газеты возможна только с согласия издателя и авторов.