	<p>Евразийский национальный университет им. Л.Н. Гумилева</p>	<p>Учебно-методический комплекс дисциплины</p>	<p>Издание: шестое</p>
---	---	--	------------------------

Лекция № 9

Тема: Исключительное право на объект промышленной собственности

- 1 Введение
- 2 Понятие исключительного права
- 3 Содержание исключительного права
- 4 Список рекомендуемой литературы

1. Действие правовой конструкции исключительного права применительно к отдельным объектом интеллектуально собственности будет характеризоваться в соответствующей лекции. Пока следует кратко обобщить суть данного правового феномена.

Общим и универсальным для любого объекта интеллектуальной собственности определением исключительного права является законодательная определение, содержащиеся в ст. 964 ГК РК. «Исключительным правам на результат интеллектуальной творческой деятельности или средства индивидуализации признается имущественное права их обладателя использовать объект интеллектуальной собственности любым способ по своему усмотрению».

Использование объектов исключительных прав другими лицами допускаются только с согласия правообладателя.

В тоже время гибкость конструкции исключительного права заключается в том, что она варьируется по деталям содержание в зависимости от объекта. Поэтому определение этой конструкции для разных объектов будут разными, но для каждого будет сохраняться некий обязательный минимум, константа, каковой является норм в статья 964 ГК РК, а именно слова из определения исключительного права- « имущественное права их обладателя использовать объект интеллектуальной собственности любым способ по своему усмотрению».

Главным основанием обладания любым объект интеллектуальной собственности является исключительное право управомоченного лица.

Исключительное право предоставляется владельцам любых объектов интеллектуальной собственности и является правомочием, объединяющим разнородные по своей сути группы результатов творческой деятельности и средств индивидуализации в единую категорию объектов права интеллектуальной собственности.


Нормы об исключительном праве содержатся в Общей и Особенной частях ГК, а также в комплексных законах, посвященных отдельным объектам промышленной собственности.

Представление об охранительном эффекте исключительного права можно получить из ст. 125 Общей части ГК РК. Он сводится к тому, что использование объекта творчества или средства индивидуализации может осуществляться третьими ми только с согласия правообладателя.

Можно сказать, что из текста этой статьи не просматривается собственно позитивное право обладателя исключительного права, оно обозначено через обязанность третьих лиц.

Статья 964 ГК РК несколько проясняет ситуацию и определение исключительного права как имущественного права обладателя использовать объект интеллектуальной собственности любым способом по своему усмотрению, повторяя вслед за ст. 125 ГК РК, что использование объекта исключительных прав другими лицами допускается только с согласия правообладателя.

Статья 992 ГК РК устанавливает, что патентообладателю принадлежит исключительное право использования защищенного патентом изобретения, полезной модели, промышленного образца по своему усмотрению, включая право производить продукт с применением защищенных решений, применять защищенные патентом технологические процессы в собственном производстве, продавать или предлагать к

	<p>Евразийский национальный университет им. Л.Н. Гумилева</p>	<p>Учебно-методический комплекс дисциплины</p>	<p>Издание: шестое</p>
---	---	--	------------------------

продаже изделия содержащие защищенные решения, импортировать соответствующие изделия.

Другие лица не вправе использовать изобретение, полезная модель, промышленный образец без разрешения патентообладателя, за исключением случаев, когда такое использование в соответствии с настоящим Кодексом или другими законодательными актами не является нарушением прав патентообладателя.

Нарушением исключительного права патентообладателя признается несанкционированное изготовление, применение, импорт, предложение к продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение с этой целью изделия, и изготовленного с применением запатентованного изобретения, полезной модели или промышленного образца, а также применение способа, охраняемого патентом на изобретение, или применение в гражданский оборот либо хранение с этой целью изделия, изготовленного непосредственно способом, охраняем патентом на изобретение.

Изделие считается изготовленным запатентованным способом, пока не доказано иное.

Патентный закон РК в ст. 11 воспроизводит данные приложения и конкретизирует их применительно к охране спех промышленных образцов. Установлено, в частности, что продукт признается содержащим охраняемое изобретение или полезную модель, а охраняемый способ признается примененным, если продукт содержит, а в способе использован каждый признак изобретения, полезной модели, приведенный в независимом пункте формулы, или эквивалентный ему признак, известный в качестве такового в данной области техники на дату начала использования.

Продукт признается содержащим охраняемый промышленный образец, если он содержит все его существенные признаки, представленные на изображениях изделия (макета) и приведенные в перечне существенных признаков.


Статья 1009 ГК РК устанавливает, что обладателю патента на селекционное достижение принадлежит исключительное право на использование этого достижения в пределах, установленных законодательными актами об охране селекционных достижений.

В свою очередь Закон о селекционных достижениях РК конкретизирует данные положения ГК РК и устанавливает, что патентообладатель имеет исключительное право на использование селекционного достижения, если такое использование не нарушает прав других патентообладателей. Разрешение патентообладателя требуется на следующие действия в отношении селекционного достижения:

- производство или воспроизводство (размножение);
- доведение до посевных кондиций семян для целей размножения;
- предложение к продаже;
- продажу или иные виды сбыта;
- вывоз с территории РК;
- ввоз на территорию РК;
- хранение для вышеуказанных целей.

Право патентообладателя распространяется также на растительный материал, товарных животных, которые были произведены соответственно из семян, от племенных животных, введенных в гражданский оборот без разрешения обладателя патента.

Законодательство РК о правовой охране топологий интегральных микросхем в части исключительного права гармонизировано. Это видно из сравнения ст. 1014 ГК РК и ст. 6 Закона о правовой охране топологий интегральных микросхем. По объему и редакции закрепления соответствующих полномочий они почти идентичны, однако в тексте Закона более четко очерчен круг правообладателей.

	<p>Евразийский национальный университет им. Л.Н. Гумилева</p>	<p>Учебно-методический комплекс дисциплины</p>	<p>Издание: шестое</p>
---	---	--	------------------------

Устанавливается, что исключительное право на использование топологии принадлежит автору (авторам) топологии либо работодателю или заказчику, или их правопреемникам.

Правообладатель имеет право использовать топологию любым способом по своему усмотрению, в частности, путем изготовления интегральных микросхем с такой топологией, включая право запрещать использование этой топологии другим лицам без соответствующего разрешения правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных ст. 9 настоящего Закона.

Порядок пользования исключительным правом, принадлежащим нескольким правообладателям, определяется соглашением между ними.

При отсутствии такого соглашения каждый из них может использовать охраняемую топологию по своему усмотрению, но не вправе предоставить на нее лицензию или уступить исключительное право другому лицу без согласия остальных правообладателей.

Нарушением исключительного права на использование топологии является совершение без разрешения правообладателя следующих действий:


- копирование топологии в целом или ее части путем ее включения в интегральную микросхему или иным образом, за исключением копирования только той ее части, которая не является оригинальной;
- применение, ввоз, предложение к продаже, продажа и иное введение в гражданский оборот топологии, интегральной микросхемы с этой топологией или изделия, включающего такую интегральную схему.

Статья 1025 ГК РК и ст. 4 Закона РК о товарных знаках закрепляют исключительное право на товарный знак, однако по-разному называя правообладателя. В ГК РК употреблено выражение «обладатель права на товарный знак», а в Законе — «владелец товарного знака». Правообладатель имеет исключительное право пользования и распоряжения принадлежащим ему знаком.

Использованием товарного знака считается любое его введение в оборот: например изготовление, применение, ввоз, хранение, предложение к продаже товара, обозначенного этим знаком, использование в вывесках, рекламе, печатной продукции или иной деловой документации. Закон добавляет, что никто не может использовать охраняемый в РК товарный знак без согласия владельца.

Статья 1034 ГК РК и ст. 37 Закона РК совместно дают представление об исключительном праве пользования наименованием места происхождения товара. Причем само наличие исключительного права позитивно прописано не в ГК, а в Законе, хотя его наличие в ГК выявляется сравнением общих и частных норм самого Раздела 5 «Право интеллектуальной собственности». Содержание же правомочия более полно отражено в ГК. Установлено, в частности, что лицо, обладающее правом пользования наименованием места происхождения товара, вправе помещать это наименование на товаре, упаковке, рекламе, проспектах, счетах и использовать его иным образом в связи с введением данного товара в гражданский оборот.

Наименование места происхождения товара может быть зарегистрировано несколькими лицами как совместно, так и независимо друг от друга для обозначения товара, отвечающего требованиям, указанным в п. 1 ст. 1033 ГК РК. Право пользования наименованием места происхождения товара принадлежит каждому из таких лиц. Следует отметить, что таких лиц может быть довольно много, однако всем им в равной мере принадлежит исключительное право на наименование места происхождения товара.

	<p>Евразийский национальный университет им. Л.Н. Гумилева</p>	<p>Учебно-методический комплекс дисциплины</p>	<p>Издание: шестое</p>
---	---	--	------------------------

Отчуждение, иные сделки об уступке права пользования наименованием места происхождения товара и предоставление пользования им на основании лицензии не допускаются.

Уже беглый обзор законодательства показывает, что при регулировании статуса различных объектов интеллектуальной собственности законодатель каждый раз по-новому очерчивает содержание исключительного права на каждую их разновидность. Например, исключительное право на товарный знак шире в полномочиях субъекта-владельца, чем право пользования наименованием места происхождения.

Такое неоднозначное преломление общего для всех объектов правомочия заставляет задуматься о его сущности, особенностях его связи с пограничными и хорошо известными законодательными и научными понятиями.

Поиски родового для исключительного права понятия нужно вести среди личных неимущественных и имущественных прав.

В зависимости от объекта интеллектуальной собственности у субъектов-правообладателей могут возникнуть личные неимущественные (право на авторство, наименование изобретения др.) и имущественные права (на использование изобретения, отчуждение прав, лицензионный договор и др.). Такое деление в отношении всех объектов интеллектуальной собственности закреплено в ст. 963 ГК РК.

Авторам результатов интеллектуальной деятельности принадлежат в отношении этих результатов как личные неимущественные, так и имущественные права.

Личные неимущественные права принадлежат автору независимо от его имущественных прав и сохраняются за ним в случае перехода его имущественных прав на результаты интеллектуальной деятельности к другому лицу.


Обладателям права на средства индивидуализации (товарные знаки, знаки обслуживания и др.) принадлежат в отношении этих средств только имущественные права.

Имеется своеобразие трактовки исключительного права на результат творческой интеллектуальной деятельности по Гражданскому кодексу нашей страны. В соответствии с ней исключительное право является имущественным правом обладателя результата интеллектуальной деятельности.

В законодательстве других стран, в частности России, наблюдается иное понимание исключительного права, в соответствии с которым любое личное неимущественное или имущественное право такого субъекта признается исключительным правом. Эта же позиция, к сожалению, закреплена в третьей части Модели Гражданского кодекса стран СНГ.

Такой подход неверен по ряду соображений. Прежде всего, по ст. 128 ГК Российской Федерации результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность), относятся к материальным благам. Этот вывод следует из анализа текста данной статьи, в частности из того факта, что нематериальные блага как объекты гражданских прав даны отдельной группой объектов среди всех возможных объектов гражданских прав. Отнесение их к материальным благам позволяет утверждать, что с объектами исключительных прав возможны такие же операции, как и с вещами — традиционными объектами материальных благ, например сделки по отчуждению, правопреемство, временное пользование и пр.

Но в этом случае подобные сделки возможны и с такими правами, как право авторства, право на наименование произведения и изобретения, право на неприкосновенность произведения, так как по отмеченной концепции это такие же исключительные права, как право использования объекта интеллектуальной собственности.

	<p>Евразийский национальный университет им. Л.Н. Гумилева</p>	<p>Учебно-методический комплекс дисциплины</p>	<p>Издание: шестое</p>
---	---	--	------------------------

Чтобы не допустить такой ситуации, авторы широкого понимания исключительных прав были просто вынуждены подразделять все исключительные права на отчуждаемые и неотчуждаемые. Так, ст. 1035 Гражданского кодекса Республики Узбекистан, часть вторая которого была утверждена 29 августа 1996 г., выделяет «неотчуждаемые и непередаваемые исключительные права».

Следующей проблемой данного подхода является невозможность применения термина и конструкции исключительного права к ситуации, когда право реализации субъективных прав, его составляющих, принадлежит не одному, а нескольким субъектам. Выпадают из охвата исключительными правами такие объекты, как ноу-хау, наименования мест происхождения товаров.

Получается, есть и третье, кроме права собственности и исключительного права, основание обладания правами на объекты интеллектуальной собственности?

В этом плане ничего не объясняют выражения типа «право фактического обладания ноу-хау», потому что они полностью исключают саму возможность юридической защиты прав на данные объекты.

Вряд ли такое решение можно признать удачным и по практическим соображениям. Ведь перед гражданским законодательством всех бывших социалистических, с так называемой переходной экономикой стран стоит задача скорейшего вовлечения в гражданский оборот ранее обобществленных объектов интеллектуальной творческой деятельности. И в этих целях представляется правильным избрание терминов и понятий, однозначных для понимания и этим способствующих коммерциализации этих объектов.


Отнесение исключительного права к разряду имущественных уже полнее характеризует сущность исследуемого права, однако не отвечает полностью на вопрос о содержании исключительного права.

2. Максимальное приближение конструкции исключительного права к традиционному праву собственности стимулирует этот процесс. Ведь очень важно с помощью понятных гражданам и организациям терминов внедрять среди них понимание, что в отношении объекта исключительного права, так же как и по поводу традиционного объекта права собственности, возможны гражданско-правовые сделки.

Понимание исключительного права на объект интеллектуальной собственности как имущественного права ее обладателя более правильно. В казахстанском подходе оно полностью гармонизировано с нормой ст. 115 ГК РК, относящей объективированные результаты творческой интеллектуальной деятельности к имущественным благам и правам (имуществу). Такое установление позволяет законодателю более смело конструировать пределы реализации исключительного права, максимально приближая их к правомочиям собственника традиционного объекта собственности. Подтверждением этому служат правомочия правообладателя, закрепленные в пп. 2 и 3 данной статьи, а также в ст. ст. 965—967 ГК РК.

Отнесение исключительного права к разряду имущественных уже полнее характеризует сущность исследуемого права, однако не отвечает полностью на вопрос о содержании исключительного права.

Следует признать принципиальную правоту российского ученого Э.П. Гаврилова и казахстанского ученого Е.У. Ихсанова, предлагающих включать в исключительное авторское право конкретные субъективные права. Предлагается закрепить в Законе об авторском праве РК положение о том, что «имущественные правомочия автора образуют единое исключительное право на использование произведения, состоящее из отдельных правомочий, перечень которых является исчерпывающим».

	<p>Евразийский национальный университет им. Л.Н. Гумилева</p>	<p>Учебно-методический комплекс дисциплины</p>	<p>Издание: шестое</p>
---	---	--	------------------------

Суждения ученых применимы и к содержанию исключительного права на объекты промышленной собственности.

К примеру, исключительное право на такой объект, как товарный знак, включает в себя набор следующих субъективных прав, перечисленных в ст. 19 Закона РК о товарных знаках: применение товарного знака на товарах, для которых он зарегистрирован, и(или) их упаковке, а также применение его в рекламе, печатных изданиях, на официальных бланках, вывесках и пр. Естественно, к исключительному праву относится субъективное право владельца уступить права на его товарный знак в целом или в части другим лицам, то есть правомочие распоряжения субъективными правами.

Круг исключительных прав на разные объекты интеллектуальной собственности различен, но каким бы минимальным он ни был, он не влияет на существование исключительного права на данный объект в принципе. То есть исключительное право на определенный объект интеллектуальной собственности либо есть, либо его нет. В каком объеме представлены в нем исключительные права — это вопрос второй. В любом случае исключительное право аккумулирует тот или иной объем субъективных прав владельца объекта интеллектуальной собственности.

Категорией, сравнение с которой позволяет яснее понять суть исключительного права, является право собственности.

Принципиальным положением ст. 968 ГК. РК является то, что исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации существует независимо от права собственности на материальный объект, в котором такой результат или средство индивидуализации выражены.


В качестве примера можно привести отношение изобретателя, скажем, новой модификации телевизора, и другого человека, собственника такого телевизора, выпущенного серийно заводом. Собственник имеет правомочия владения, пользования и распоряжения своим экземпляром телевизора, а изобретатель — исключительным правом изготовления, регулирования объема выпуска, запрета выпуска, уступки права изготовления телевизоров Полностью или частично.

То есть законодатель последовательно стремится разграничить исключительное право и право собственности на конкретный объект, в котором воплощен результат интеллектуальной творческой деятельности.

Самым главным совпадающим признаком права собственности и исключительного права является их абсолютный характер. Акцент в абсолютном характере исключительного права смещен от пассивной обязанности не препятствовать осуществлению права в сторону более активного использования и выражается в том, что любое и каждое лицо, или, иначе говоря, все третьи лица, должны использовать объект промышленной собственности только с разрешения патентовладельцев.

Соответственно, нарушением абсолютного исключительного права патентообладателя признается несанкционированное изготовление, применение, ввоз, хранение, предложение к продаже, продажа и иное введение в хозяйственный оборот продукта, созданного с использованием охраняемого решения, а также применение способа, охраняемого предварительным патентом и патентом (ст. 11 Патентного закона РК).

Своеобразным продолжением или расширением абсолютности исключительного права на другой объект охраны является приведенная в вышеупомянутой статье Патентного закона так называемая «косвенная охрана продукта», когда продукт сам не запатентован, но изготовлен непосредственно способом, охраняемым предварительным патентом или патентом на изобретение. Несомненно, здесь совпадают правомочие «пользование» из

	<p>Евразийский национальный университет им. Л.Н. Гумилева</p>	<p>Учебно-методический комплекс дисциплины</p>	<p>Издание: шестое</p>
---	---	--	------------------------

триады права собственности и «использование» как основное правомочие в исключительном праве на объект интеллектуальной собственности. Будучи не явно прописанным в законодательном плане, в исключительное право входит субъективное право владельца распорядиться своими правами на объект.

Как и собственник, обладатель исключительного права на объект интеллектуальной собственности вправе передать это право другому лицу полностью или частично, разрешить использовать объект интеллектуальной собственности и распорядиться им иным образом, если это не противоречит правилам ГК и других законодательных актов. Например, патентовладелец на изобретение вправе при наличии интереса уступить права на патент в целом или в части любому лицу или государству. То есть можно утверждать, что конструкция исключительных прав специально построена по подобию права собственности. Именно поэтому возможен переход исключительных прав на определенный объект интеллектуальной собственности от правообладателя к другому лицу полностью или частично по договору, а также в порядке универсального правопреемства по наследству и в случае реорганизации юридического лица - правообладателя.

Исключительный характер права пользования проявляется особенно наглядно в норме ст. 11 Патентного закона РК. Взаимоотношения по использованию объекта промышленной собственности, предварительный патент или патент на который принадлежит нескольким лицам, определяется соглашением между ними. При отсутствии такого соглашения каждый из них может использовать охраняемый объект по своему усмотрению, но не вправе предоставить на него лицензию или уступить предварительный патент или патент другому лицу без согласия остальных владельцев.

Отличий рассматриваемых категорий больше, чем сходств. Они особенно хорошо видны при сопоставлении правомочий собственника вещи (ст. 188 ГК РК) и субъекта права интеллектуальной собственности (ст. 125 ГК РК).


Как видно из такого сопоставления, исключительное право патентообладателя «беднее» по количеству и набору правомочий, чем право собственности, и сводится в конечном итоге к праву использования объекта.

Заключение

Итак, из всего вышесказанного следует, что исключительным правам на объект промышленной собственности является предусмотренное законодательными актами и аккумулирующие себе конкретные субъективные права, не связанные с правам собственности на материальной объект; абсолютная, органичная во времени и пространстве, обязательное к использованию под страхом принуждения государства к использованию или аннулирования права в установленном порядке, имущественная права управомоченного лица и использовать данный объект любым способом по своему усмотрению и распорядиться им.

ЛИТЕРАТУРА

1. Нураков С. Организация, планирование и управление научно-исследовательской и инновационной деятельностью. Учебное пособие. Астана, Евразийский национальный университет им. Л.Н. Гумилева, 2016 г. -262 с.
2. Абраменков Д.Э., Абраменков Э.А., Грузин В.В. Методология научного творчества. Караганда: Болашак-Баспа, 2007 г. – 337 с.
3. Каудыров Т.Е. Основы патентного права. – Алматы: Жеті жарғы. 2003. - 392 с.
4. Закон РК «Об авторском праве и смежных правах». Издательство Полиграфический центр ИПК сотрудников юстиции и государственных организаций РК. – г. Астана. -1996 г.– Усл. печ. листов 5. - 80 с.

	Евразийский национальный университет им. Л.Н. Гумилева	Учебно-методический комплекс дисциплины	Издание: шестое
---	--	---	-----------------

5. Правила регистрации лицензионных, сублицензионных договоров на использование объектов промышленной собственности. – Алматы: Жеті жарғы. 2001. - 392 с.
6. Международная патентная классификация. 7-я ред. -2000 г. Т 1-10. Москва -200 г.
7. Международная классификация промышленных образцов (МКПО), 7-я ред. Москва. 1999 г.
8. Нураков С. Методы напыления покрытий в машиностроении. Мультимедийный электронный учебник. Алматы: Эпиграф, 2019.
9. Патентный Закон Республики Казахстан от 16 июля 1999 года № 427 с изменениями и дополнениями на 20.06.2018.