

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

Лекция № 1

Тема: История развития науки о методах научного творчества

1. Фрагменты истории развития науки о методах творчества
2. Фрагменты истории развития научных методов технического творчества
3. Список рекомендуемой литературы

Предлагаемое издание, прежде всего, направлено на уяснение научных методов творчества, где слово “творчество” целесообразно было бы заменить словосочетанием “интеллектуальное творчество”. Однако термин и понятие “научные методы” здесь являются основополагающими.

Весьма точно “научный метод” определил В.И. Вернадский “... нет науки без научного метода. Этот научный метод не есть всегда орудие, которым строится научное мировоззрение, но это есть всегда то орудие, которым оно проверяется”. И далее “... а между тем можно проследить, как одно произошло от ' другого, в течение всех долгих веков было нечто общее, оставшееся неизменным. Это общее и неизменное есть научный метод искания, есть научное отношение к окружающему” (Из лекции В.И. Вернадского в Московском университете, 1902 - 1903 гг.).

Попытка осмыслить понятия “научный метод” в начале 19 столетия занимала и зарубежных ученых, например, Анри Пуанкаре, который рассматривал такие общности, как “Наука и метод”, “Наука и гипотеза”, “Ценность науки”, “Ученый и наука”.

Развитие навыков мыслить неординарно как необходимая ступень к самостоятельности в познании вещей, процессов и самообразовании отмечал Д.И. Писарев (1840 - 1868 г.г.): “Ни талант профессоров, ни их усердие, ни их умение сблизиться со студентами ничто не сможет возбудить в молодом чело-1 веке ту энергию и самостоятельность, которую возбуждает и поддерживает в нем чувство собственной самостоятельности”.

В учебный процесс вузов дисциплина, развивающая творческие способности студентов, впервые была введена в период 1980-1990 гг. Условность во времени введения дисциплины как таковой определена неясностью методологического подхода, хотя сама идея введения дисциплины в образовательные программы относится к более раннему периоду времени. Чтобы не оспаривать вопрос первенства отметим, что в различных вузах рассматривались близкие к предлагаемому изложению вопросы. Так в учебный процесс вводились:

- в цикле общеобразовательных и научных дисциплин “Численные методы программирования на ЭВМ”;
- в цикле дисциплин целевой подготовки - “Основы научных исследований, патентование и УИРС”;
- в цикле дисциплин специальности, например, для строительного комплекса, введены “Методы исследования строительных материалов” и “Основы метрологии”.

Следует также отметить появление в тот период времени учебных пособий, посвященных специализации строительного машиностроения с уклоном на подготовку специалистов вузами: “Основы научных исследований”; “Основы проектирования машин и оборудования”; “Технические основы создания машин”; “Методология проектирования и конструирования машин” и другие разработки.

Впервые автором, данного учебника, Абраменковым Э.А., доктором технических наук, профессором, Заслуженным изобретателем России в 1994-1995 уч. году была предложена для разработки и чтения дисциплина наиболее точно, отражающая суть рассматриваемых проблем и сформулированная в учебном и лине НИСИ (Новосибирский

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

инженерно-строительный институт им. В.В. Куйбышева) как “Научные методы технического творчества”, которая по настоящее время преподается для различных специальностей на 2, 4 и 5 курсах лисинной формы обучения, имеющих отношение к изучению САПР. Данная дисциплина включает цикл практических занятий, которые характеризуются как практико-семинарские, что более точно отражает их содержание и методологию.

Позднее, в 2001 году, также одним из авторов данного учебника, Грузиним В. В. доктором технических наук, профессором Карагандинского института актуального образования «Болашак» в рабочий учебный план подготовки специалистов по специальности Информационные системы (по отраслям и областям применения) была введена дисциплина «Основы научных исследований», которая преподается в вузе по настоящее время и в дальнейшем была введена в процесс подготовки магистрантов по специальности «Юриспруденция».

Овладение методическими началами изобретательства, анализа, принятие решений и прогнозирования позволит молодому человеку в дальнейшей его деятельности не только увидеть и познать скрытое природой, но и создать новые и ранее неизвестные вещи, усовершенствовать процессы, необходимые в его интеллектуальной творческой деятельности в любой области науки, техники и практики.

Авторы приводят библиографические списки в несколько большем объеме, чем использовано в текстах разделов, предлагая тем самым читателю познакомиться с некоторыми из источников на свое усмотрение, “продиктованное” яичной интуицией. Расположение библиографического списка, по представлению авторов, показывает основные вехи и направления развития в исследовании методов интеллектуального и технического творчеств (и имеет целенаправленную ориентацию каждого раздела).

Библиографические списки, безусловно, не содержат исчерпывающей информации, но на взгляд авторов являются достаточными, чтобы помочь исследователю выйти на путь самостоятельного поиска в изобретательстве, анализе, принятии решений и прогнозировании, как самостоятельных наук не противоречащих, а дополняющих друг друга.

В отличие от изложений предыдущих авторов в предложенном учебном и (Дании информация о направлениях интеллектуального творчества излагается и объеме, побуждающем дальнейшее углубленное изучение как в общем, виде научных методов, так и по частям, отдавая предпочтение, например, только и изобретательству. В этой связи авторы согласны с высказыванием Д.И. Писарева о том, что “любая ступень общего образования должна быть принципиально незавершенной, стимулируя потребность в дальнейшем образовании и самообразовании и вооружая методами работы с книгой и самого автора”.

Также следует отметить, что рассматриваемые предложения и выводы по отдельным направлениям авторы не декларируют, поскольку считают их бесконечно развивающимися и даже для отдельных положений не бесспорными. Однако читателю, ранее незнакомому с данной методологией, необходимо “обзавестись” начальным опытом и знаниями, которые надлежит ему в дальнейшем постоянно расширять и углублять.

Авторы предлагаемого учебника считают, что он будет иметь методологическое и методическое значение для формирования индивидуального представления о познании и творчестве в каждом исследователе.

2. Некоторые рассуждения о творческом процессе и методах решения творческих задач, которые были созданы предыдущими поколениями ученых и исследователей.

Поиск технических решений, не поддающихся известным математическим и

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

логическим методам, можно отнести к эвристическим. Эвристика - это искусство решения трудных проблем. Начало учения об эвристических методах, как известно из литературы, положено Сократом (469 - 399 г.г. до н.э.). Майотика (акушерское искусство) Сократа заключалось в построении бесед, рождающих идеи и развивающих их на основе вскрытия противоречий.

Методы выявления всеобщих элементов творчества рассматривались Аристотелем (384 - 322 г.г. до н.э.) на базе 5-ти элементов: огонь, воздух, вода, земля и эфир (ученик Платона (428- 347 г.г. до н.э.)).

Методы построения решений или гипотез с помощью представлений (моделей) содержатся в работах Архимеда (287 - 212 г.г. до н.э.), например, в “Учении о методах механики”.

Папп Александрийский (2 полов. III-IV в.н.э.) обобщил эвристические методы античных философов и математиков, ввел название “эвристика”.

Раймунд Лиллей (философ позднего средневековья) пытался создать систему, позволяющую получить все познания человеческого разума путем комбинаций принципов и понятий.

Рене Декарт (1596 - 1650 г.г.) разработал метод решения любых задач (проблем) разложением их на простые составляющие сводные к математическим задачам.

Бару (Бенедикт) Спиноза (1632 - 77 гг.) в кн. “Трактат об усовершенствовании разума отмечает следующее: “Для того же, чтобы избрать из этих способов восприятия наилучший, нужно кратко перечислить средства, необходимые для достижения нашей цели, а именно следующие:

1.Точно знать нашу природу, которую мы желаем усовершенствовать, и вместе с тем столько знать о природе вещей, сколько необходимо.

2.Чтобы мы могли отсюда правильно установить различия, сходства и противоположности вещей.

3.Чтобы правильно понимать, что с ними можно сделать и что нет.

4.Чтобы сопоставить это с природой и силами человека. Отсюда легко уясняется высшее совершенство, к какому может прийти человек”.

“Приняв все это в соображение, посмотрим какой способ восприятия нам должно избрать”.

“Что касается первого, само собой явствует, что понаслышке, помимо того, что вещь весьма недостоверная, мы не воспринимаем никакой сущности вещи, к и к это видно из нашего примера; а так как единичное существование какой- либо вещи не познается, если не познана сущность, как это мы увидим далее, то отсюда мы ясно заключаем, что всякая достоверность, которой мы обладаем понаслышке, должна быть исключена из наук”.

“Что касается второго способа восприятия, то о нем никак нельзя сказать, что он содержит идею той соразмерности, которая ищется. Помимо того, что это вещь, весьма недостоверная и не имеющая конца, никто никогда не познает ним способом в делах природы ничего кроме случайных признаков, которые никогда не бывают ясно поняты, если не познаны предварительно сущности”.

“О третьем можно некоторым образом сказать, что здесь мы имеем идею вещи, а затем также, что выводим заключения без опасности ошибки; но все это само по себе не будет средством к тому, чтобы мы достигли своего совершен-

“Один только четвертый способ охватывает сущность вещей адекватно и безопасности; поэтому его и нужно будет более всего применять”.

“После того, как мы узнали, какое Знание нам необходимо, следует указать Путь и

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

Метод, при помощи которого мы познали бы познанием вещи”.

Лейбниц Готфрид Вильгельм (1646 - 1716 г.г.) создал комбинаторику. Идеи комбинаторики отразились в методе морфологического анализа (Франц Цвикки, американский астроном).

Энгельмайер П. (1890 г. - русский исследователь предложил такую схему творческого процесса:

- 1 - акт интуиции и желания (происхождения замысла);
- 2 - акт знания и рассуждения (выработка схемы или плана);
- 3 - акт умения (конструктивное выполнение изобретения).

Историки техники, как правило, полностью игнорировали психологические особенности творческого процесса, а психологи, в свою очередь, не учитывали объективные закономерности исторического развития науки и техники, их интересовали главным образом индивидуальные творческие особенности видных ученых и изобретателей.

Анри Пуанкаре, о науке (1854 - 1912 гг.) в книге «О науке» отмечает:

“Для поверхностного наблюдателя научная истина не оставляет места ни- каким сомнениям: логика науки непогрешима, и если ученые иногда ошибаются- И го это потому, что они забывают логические правила.

Математические истины выводятся из небольшого числа очевидных предложений при помощи цепи непогрешимых рассуждений: эти истины присущи не только нам, но и самой природе. Они, так сказать, ставят границы свобод творца и позволяют ему сделать выбор только между несколькими относительно немногочисленными решениями”.

“Вопросы преподавания важны, прежде всего, сами по себе, а затем и по другим причинам: размышлять о том, каким образом лучше всего внедрить новые понятия в девственный ум ребенка, - значит, в то же время размышлять об их истинном происхождении, а это по существу, значит размышлять об их истинной природе. Почему дети обыкновенно ничего не понимают о тех определениях, которые удовлетворяют ученого?”

“... решение его (вопроса) могло бы, на мой взгляд, навести на весьма плодотворные размышления философов, которые занимаются логикой науки”.

“... новые идеи казались бы слишком странные, если не видеть, откуда они зародились”.

“Научный метод заключается в наблюдении и экспериментировании. Если бы ученый располагал бесконечным запасом времени, то оставалось бы только сказать ему: “Смотри и смотри хорошо!”

Но так как время не позволяет обозреть все и в особенности все обозреть хорошо, - с другой же стороны, лучше вовсе не смотреть, чем смотреть плохо, - то ученый вынужден делать выбор. Первый вопрос заключается, следовательно, в том, как он должен производить свой выбор. Этот вопрос равно возникает перед физиком, как и перед историком; с ним приходится считаться и математику, и принципы, которыми должны руководствоваться вы и другие ученые, не лишены аналогии. Ученый обыкновенно следует здесь инстинкту, но вдумываясь в эти принципы, можно предвидеть, каково должно быть будущее (математики). Мы еще лучше отдадим себе в этом отчет, если будем наблюдать ученого в его творческой деятельности; прежде всего, необходимо знать психологический механизм творчества и в частности, математического творчества”.

“... механизм математического творчества не отличается существенно от механизма, каково бы то ни было иного творчества”.

“Во всех опытных науках необходимо считаться с ошибками, обусловленными

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

несовершенством наших чувств и инструментов. К счастью, можно допустить, что при некоторых условиях эти ошибки часто компенсируются, так что в средних результатах они вовсе исчезают”.

Россман (1931 г. книге “Психология изобретателя”) - “Мы в настоящее время практически ничего не знаем о психологическом принципе, создающем изобретение. Мы не знаем ни условий, благоприятных для создания изобретения, ни особенностей и характерных черт изобретателя”. Россман собрал множество интересных фактов, но ограничился лишь примерной схемой творческого процесса:

- 1 - усмотрение потребности или трудности;
- 2 - анализ этой потребности или трудности;
- 3 - просмотр доступной информации;
- 4 - формулировка всех объективных решений;
- 5 - критический анализ этих решений;
- 6 - рождение новой идеи;
- 7 - экспериментирование и подтверждение правильной идеи;

П. Якобсон (1934 г. кн. “Процесс творческой работы изобретателя”, совет- I кий психолог) также предложил подобную Россману схему из 7 стадий:

- 1 - период интеллектуально-творческой готовности;
- 2 - усмотрение потребности;
- 3 - зарождение идеи-задачи;
- 4 - поиски решения;
- 5 - получение принципа изобретения;
- 6 - превращение принципа в схему;
- 7 - техническое оформление и развертывание изобретения.

Суть этой методики не была изложена, а старые методики и теории расплывчатые, практически не работоспособные и эффекта в техническом творчестве не давали.

Г.С. Альтшуллер (1950-51 г.г., советский инженер - писатель) предложил I ною теорию: технические системы развиваются по определенным законам, которые могут быть выявлены и использованы для сознательного решения изобретательских задач (ИЗ). Одних этих знаний еще недостаточно, нужно еще и умение, а вот соединение их и рождает мастерство. Действовало около 200 школ изучения теории решения изобретательских задач (ТРИЗа). ТРИЗ все изобретения подразделяет на 5 уровней:

1 уровень - использование готового объекта без выбора (очистка наждачных кругов или абразивной пыли от металла с помощью магнита);

2 уровень - устранение технических противоречий с помощью известных сособое применительно к родственным системам (картофель падает с высоты ни днище бункера, которое опирается на пружины и с увеличением массы на шпиге, оно опускается вместе с картофелем);

3 уровень - противоречия и способ их преодоления находятся в пределах оцной науки, при этом обычно полностью меняется один из элементов системы (шариковая ручка, заменила чернила на пасту, и устранила опасность клякс и т.п.);

4 уровень - синтез новой технической системы (шаролокатор К. Шилового (1914 г.);

5 уровень - новое открытие в основе; создание принципиально новых систем или отрасли техники (радио, лазер, ЭВМ и т.п.).

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

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.
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.

Лекция № 2

Тема: Анализ и синтез – основные методы научного подхода

1. Проблема понимания специфики анализа и синтеза.
- 2 . Категории: анализ и синтез. Понятие анализа и синтеза как методов теории познания.
3. Соотношение понятий «анализ» и «синтез», «аналитическое» и «синтетическое».
4. Список рекомендуемой литературы

1. Проблема понимания специфики анализа и синтеза. Почти во всей существующей методологической литературе рассматривается проблема специфики таких двух категорий теории познания и проведения исследований, как анализ и синтез. Несмотря на существование различных мнений по трактовке данного вопроса, можно выделить один общий момент: все они рассматриваются как процедуры расчленения и соединения (анализ - расчленение, разъединение, разбор, а синтез - соединение, сочетание, составление).

Так, например, проф. П.Д. Пузиков утверждает, что под логическим анализом и синтезом необходимо понимать «методы мысленного расчленения и соединения вещей и явлений с помощью абстракций, и других форм мысли».

Следует особо отметить, что анализ и синтез рассматриваются не просто как механическое расчленение и соединение.

В соответствии с этим, например, М.М. Розенталь ратифицирует: «Синтез соединяет части, составные элементы в единое целое, но это не механическая «сборка» разрозненных частей в единый механизм». Э.В. Ильенков также со своей стороны так подчеркивает, что «части целого (его абстрактные моменты) выделяются путем анализа именно объективно обоснованной последовательности, которая выражает их генетически прослеживаемую связь, их сцепление между собой...».

В настоящее время существует несколько мнений по данному вопросу. Некоторые ученые под синтезом как методом научного исследования понимают объединение уже полученных при анализе элементов и сторон предмета или явления.

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

Синтез возникает как диалектическое отрицание предшествующего ему аналитического расчленения исходного целостного предмета, как восстановление его внутреннего единства, нарушенного в результате анализа, которому этот предмет был перед тем подвергнут.

Другие же считают, что синтез приводит к качественно новому результату. Так по И.Н. Буровой, необходимо различать чисто познавательный и творческий синтез. Последний не просто есть отражение того, что дано как объект познания, но и должно включать в себя нечто принципиально новое, удовлетворяющее определенной теоретической или практической потребности.

Когда мы связываем анализ с расчленением, а синтез с соединением, мы тем самым проникаем в основу этих операций, состоящую в дискретности окружающей нас действительности и континуальности, непрерывности материи (дуализм).

Примечание. Континуум — в математике непрерывная совокупность, эквивалентная совокупности всех действительных чисел.

Вместе с тем данный подход связан с представлением о том, что свойства сложных объектов определяются свойствами их простых частей. Однако для познания специфической природы объекта недостаточно «расчленить» его на части. Степень и формы подчинения частей целому не остаются неизменными в процессе развития объекта. Интенсивность взаимодействия элементов и сторон целого может быть различной. В тех случаях, когда связь между частями оказывается слабой, как правило, это относится к явлениям неорганической природы, ею можно пренебречь. Подобного рода системы выступают как разложимые.

В других же случаях часть, вырванная из целостного органического единства, не может прояснить принцип и закон функционирования- этого целого, воссоздать картину его изменений. И здесь возникает необходимость не в расчленении как таковом, а в поиске особенных структурных единиц, обладающих максимальной всеобщностью и постоянной во производимостью.

Н.М. Бабосов считает, что «основная познавательная задача диалектического анализа заключается в том, чтобы обнаружить основу, связывающую все I троны и свойства предмета в единую целостность и вывести из этой основы закономерности развивающегося целого». Здесь уже делается попытка представить эти методы не просто как операционные средства познания, а как способы движения мышления, соответствующие логике развития, исследуемой целостности.

«Анализ» и «синтез» не только обозначают научные методы. Они многозначны и полнофункциональны. Иногда понятие «анализ» применяется и как аноним понятия «исследование» для обозначения практических приемов расчленения и разъединения. Здесь необходимо иметь в виду, что не всякое действие по расчленению либо соединению можно признать анализом и синтезом них предметов и явлений.

Так, например, объединяя тетради в стопку, складывая карты в колоду, собирая хворост в охапку, сливая жидкость в одну емкость, мы отнюдь не производим процесс синтеза. Разрезая ткань и распутывая клубок нитей, разбивая глыбу гранита и рассекая скальные породы, мы вовсе не подвергаем их анализу, а преследуем иные цели.

На основании изложенного следует вывод, что различение анализа и синими как практических приемов исследования каких-либо объектов от любых других воздействий человека на них по разъединению и соединению является правильным.

Например, немецкий философ Гегель видел недостаточность этимологического подхода, связанного с уровнем ознакомления, но не познания. Он критиковал понимание анализа как разложения, расчленения: «Анализ предмета не может состоять в том, что его

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

просто разлагают на те особенные представления, которые он, возможно, содержит, такого рода разложение и его постижение и дело, не относящееся к познанию, а касающееся лишь более подробного и полного выяснения».

В свою очередь другой немецкий философ Кант указывал на то, что увлечение аналитикой как методом ведет к отрицательным последствиям: «Анализ открывает посредством расчленения все действия разума, которые мы вообще совершаем при мышлении... Из простого злоупотребления аналитикой возникает логика видимости, поскольку по одной логической форме создается видимость истинного знания».

В.И. Ленин основной момент в анализе связывал не с расчленением как таковым, а с выявлением противоречий: «Анализ вскрывает в этом простейшем кипении (в этой «клеточке» буржуазного общества) все противоречия современного общества».

Наряду с традиционным этимологическим пониманием анализа и синтеза существуют и другие. Одна из точек зрения подразумевает под анализом движение от следствия к основанию, от явления к сущности, от сложного к простому, а под синтезом - противоположно направленное движение. При анализе исходят из того, что требуется доказать; при этом движутся по направлению к уже известному; а при синтезе наоборот - от известного к искомому.

Такую же интерпретацию анализа и синтеза дает известный древнегреческий математик Евклид. В математической практике древних греков оформилась и иная, институциональная интерпретация методов анализа и синтеза. Анализ связывался с изучением свойств чего-то уже данного, готовой конструкции или фигуры, синтез - с осуществлением дополнительных построений, с введением в доказательство новых объектов. Если в процессе доказательства производятся дополнительные построения так, что в заключении рассматривается больше объектов, чем в посылке, то мы имеем дело с синтезом. В противном случае процесс доказательства будет носить аналитический характер.

И, наконец, можно выделить еще одно толкование методов анализа и синтеза. Так, Г. Саймон понимает под анализом процесс исследования природных явлений, реализующийся естественными науками, а под синтезом - конструктивные процессы по созданию искусственных объектов в процессе инженерной деятельности. Он считает, что естественное выступает перед человеком как «непосредственно данное».

В.П. Кузьмин, рассматривая саймоновскую концепцию, отмечает, что «размышления Саймона о естественных науках, как представляющих анализ, и науках об искусственном, как представляющих синтез, оригинально и в некоем «глобальном» смысле верно». Однако он видит недостаток такого понимания в его предельно широком и нетрадиционном смысле, «который нельзя принять вместо основного философского понимания анализа и синтеза, где они выступают как взаимосвязанные и взаимодополняющие друг друга мыслительные процедуры».

При анализе мы ищем то, что актуально или потенциально существует, но скрыто от нас. В случае же синтеза мы создаем новый объект, несуществующий до тех пор, пока его не построили.

В.П. Кузьмин поясняет, что «при решении задач анализа систем считаются известными структура и значение всех ее конструктивных параметров; при определении задач синтеза требуется выбрать структуру системы. Нередко задача синтеза ставится как экстремальная».

Синтез - это не только объединение уже полученных при анализе элементов и восстановление предмета в процессе познания. Синтез - это еще и созидание, конструирование особого рода объектов (и именно об этой особенности синтеза идет речь,

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

когда синтетическое отождествляется с искусственным и произведенным). Этот метод реализует себя, выходя за рамки имеющейся основы, посредством помещения исходного образования в более широкий контекст связей и зависимостей.

Таким образом, центр тяжести в понимании специфики методов анализа и синтеза смещается с процедур разложения и соединения на процедуры выявления свойств чего-то, уже данного, с одной стороны, и созидания, построения того, чего до сих пор еще не было, с другой.

При анализе мы ищем то, что потенциально или актуально существует, но скрыто от нас. Анализ есть такой способ движения мышления, в результате которого обнаруживаются характеристики, имплицитно существующие в наличной целостности. Он может осуществляться не только путем расчленения объекта, но и путем наблюдения, эксперимента, извлечения из опыта индуктивных и следствий и т. д. Синтез, в свою очередь, предполагает выход за рамки имеющейся в наличии содержательной основы, генерирование качественно новых элементов, которые в принципе не могут существовать в рамках наличной ценности. Он может осуществляться путем конструирования альтернатив и выбора одной из возможностей путем создания совокупности определенных условий.

Еще у Платона понятия «разделение» и «соединение» включаются в структуру диалектического метода, позволяющего познать «единое и множественное».

Как Платон отмечает: «Я и сам поклонник такого различения и обобщения, но помогает мне рассуждать и мыслить. И если я замечаю в другом природную способность охватить взглядом единое и множественное, я гоняюсь «слепом за ним по пятам, как за богом», называю я его и по сейчас диалектиком!!».

Следует отметить, что ни Платон, ни Аристотель непосредственно понятий «диализ» и «синтез» не употребляли. У Платона эта проблематика обсуждалась с использованием терминов «диереза» и «сюиагоге» дробя их, представляет многообразное как структуру систему единого.

Способность обобщения у Платона является многокомпонентной: надо охватить все общим взглядом, возвести то, что разрозненно, к единой идее. Цель его- сделать ясным предмет изучения, одновременно давая определения каждому его составляющему элементу.

Изучение особенностей функционирования рассматриваемых методов в различные исторические периоды и в различных философских системах могло бы послужить предметом отдельного исследования. Следует отметить, что существенным в рассмотрении анализа является понимание его как способа движения мышления в определенном конкретном содержании, вычленение внутренне присущих ему характеристик.

Это понимание выявляет новый аспект диалектического единства этих методов. Анализ и синтез выступают не только как одновременно протекающие, взаимодополняющие друг друга мыслительные процедуры, но и как разделенные временным интервалом формы освоения действительности. На смену анализу явлений и процессов окружающего мира приходит синтез, что связано с изменением и преобразованием этого мира.

2. Категории: анализ и синтез. Понятие анализа и синтеза как методов теории познания.

Вместе с тем данные категории несут в себе более глубокую смысловую нагрузку.

Анализ-метод теории познания, заключающийся в разложении и обосновании сущности (сути) материи, полей (магнитных, электромагнитных, информационных и других), явлений и сред, выявлении особенных свойств их структурных единиц, обладающих максимальной всеобщностью и постоянной во производимостью своих

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

свойств, с возможным многообразием связей между собой.

Синтез- метод теории познания, заключающийся в восстановлении и обосновании внутреннего единства материи, полей (электромагнитные, информационные и т.д.), явлений и сред с возможностью их качественных внутренних и внешних изменений.

Современный уровень развития методологии предполагает достаточно четкое различие анализа и синтеза как научных методов, опирающихся в экспериментальных и теоретических исследованиях на отработанную методiku, от любых других практических действий по разъединению и соединению.

Однако уже, при своем возникновении эти категории связаны именно с практическими действиями по разъединению и соединению.

Так, например, «Уже разбивание ореха есть начало анализа», - отмечает Ф. Энгельс, подчеркивая роль практических действий в становлении логических операций.

Одним из препятствий в изучении специфики анализ и синтеза как методов теории познания является то, что при их сопоставлении используется термин «анализ», а подразумевается его синоним «исследование». Так, в «Немецком словаре марксистско-ленинской философии» отмечается: - «Мысленный анализ направлен на то, чтобы отличать существенные свойства и отношения от несущественных, необходимые от случайных, всеобщие от индивидуальных, вскрывать на этом пути структуру и закономерности объекта познания».

Как видно, здесь речь идет об исследовании в целом и остается невыясненной специфика собственно метода анализа. И, кроме того, упомянутая в нем направленность анализа на обнаружение закономерностей объекта также не есть отличительная черта лишь данного метода. Задача, связанная с постижением закономерностей и раскрытием структуры объекта, может быть осуществлена только при использовании совокупности методов, а не одного анализа.

Тем не менее, почти всегда в литературе понятия «анализ» и «исследование» обычно отождествляются. И это объясняется большим значением методов анализа и синтеза как методологической и гносеологической основы зарождения и формирования других логических приемов и методов познания. Именно поэтому анализ и синтез тесно связаны, а зачастую включают в себя индуктивные и дедуктивные умозаключения, движение мышления по логике причинно- следственных зависимостей и др.

Понятие «синтез» может нести несколько смысловых функций. Синтез выступает и как научный метод, противоположный анализу (в значении формы объединения знаний, теорий), и как понятие, обозначающее процесс, который приводит к новому качественному образованию (в этом смысле синтетическая целостность - это искусственная, сконструированная целостность).

Ф. Энгельс писал: «Нам общи с животными все виды рассудочной деятельности: индукция, дедукция, следовательно, также абстрагирование, анализ незнакомых предметов (уже разбивание ореха есть начало анализа), синтез (в случае хитрых проделок у животных), и, в качестве Соединения обоих, эксперимент (в случае новых препятствий и при затруднительных положениях)».

Здесь речь идет о рассудочном уровне, присущем как человеку, так и высшим животным.

Но анализ и синтез как научные методы следует рассматривать не на рассудочном уровне, а на уровне разума. И тогда обнаружится, что за операциями расчленения и соединения стоит нечто более глубинное, не выявленное традиционным подходом, который за признаками разъединения и соединения не рассмотрел основного содержательного принципа данных процессов.

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

Этимологического подход - подход в изучении предметов, связанный лишь с их ознакомлением, но не познанием их сути.

3. Соотношение понятий «анализ» и «синтез», «аналитическое» и «синтетическое». В философской литературе понятия «аналитическое» и «синтетическое» обычно отождествляются с понятиями «анализ» и «синтез». Анализ и аналитический метод, синтез и синтетический метод понимается как одно и то же. Однако, несмотря на существующую связь между ними, это различные понятия, и совершенно не являются тождественными и их нельзя подменять одно другим.

Понятия «аналитическое» и «синтетическое», широко используя в естественнонаучном и философском знании, несут подчас во многом отличную содержательную нагрузку. Под аналитическим нередко понимается умозрительное, выводное, тавтологичное, под синтетическим - нечто искусственное, созданное, а также содержательное, конструктивное, эмпирическое.

Впервые отличать эти понятия стал Кант. Под анализом и синтезом он подразумевал методы исследования, связанные с расчленением и соединением, нисхождением от части к целому и от целого к частям, а под аналитическим-регулятивы познания, исследования, изложения. Аналитическое понималось как необходимость пояснения, выявления неявно присутствующих элементов, синтетическое - как расширение знания конструирование нового знания.

Анализ и аналитический метод, синтез и синтетический метод различаются Кантом по степени проникновения в сущность объекта. Анализ понимается как необходимая процедура, предвещающая возможность объяснения предмета. Он указывает на то, что с достоверностью относится к данному предмету, «что можно с уверенностью сказать утвердительно или отрицательно о предмете, подлежащем объяснению». Анализ - это только начальный этап, «посредством которого можно подготовить себя к усвоению настоящей теории, но не само объяснение принципа».

Анализ не тождествен аналитическому методу, а синтез - синтетическому. Аналитический и синтетический методы указывают на направление исследования и (что следует особо отметить) сопряжены с выявлением принципов некоторого уже данного образования и прояснением его сути, либо с построением нового теоретического объекта, выступающего предметом познания.

Кроме этого, следует различать анализ и аналитический метод, синтез и синтетический метод еще и потому, что методом анализа и синтеза могут быть получены аналитические и, соответственно, синтетические суждения.

Понятия «аналитическое» и «синтетическое» содержат в себе характерные методы их получения, но только к ним не сводятся. Они включают в себя и определение специфики и закономерности развития целостности. Системы, выступающие результатом собственного саморазвития, предполагают исследование закономерностей своего развития путем вскрытия и обнаружения того, что в них изначально заложено. Итог такого исследования будет аналитическим именно потому, что он прояснит то, что неявно содержалось в его основе. Системы, не относящиеся к продуктам собственного саморазвития, а выступающая результатом человеческой деятельности, обнаруживает необходимость иного пути своего возникновения - синтетического.

Синтетический способ развития придает природным объектам свойства, которые не могут возникнуть в результате их внутреннего саморазвития. Развивающееся явление не содержит в себе в готовом виде формы будущих состояний, а получает их извне. Они вносятся как продукты человеческой деятельности.

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

В этой связи Гегель подчеркивал, что «применение аналитического и синтетического методов зависит не от нашего произвола, а от формы самих подлежащих познанию предметов».

Аналитический и синтетический методы должны быть поняты как сложные теоретические методы, включающие в себя совокупность самых разнообразных логических процедур и операций.

Синтетический метод служит средством преобразования одной системы в другую. Он ориентирует исследователя на нахождение и использование таких детерминант, которые определяют суть и особенности функционирования предмета извне. Синтетический метод позволяет конструктивно воссоздать объект с помощью широкой и многообразной системы взаимодействий.

Аналитический метод связан с познавательной установкой и специфика его проявляется в том, что он направлен на выявление внутренних тенденции и возможностей развития объекта, материи, полей и явлений. Аналитический метод можно рассматривать как достаточно широкий спектр приемов распознавания состава, свойств функций изучаемого предмета, как инструмент исследования особенностей внутри компонентного взаимодействия. Он осуществляется с использованием научного анализа, абстрагирования, упрощения, формализации, а также включает в себя данные наблюдения, эксперимента, дедукции. Необходимым условием его применения является фиксация определенной сферы или фрагмента действительности в качестве данного. В этом случае введение ограничений, определенного поля исследования и установление краевых параметров для данного класса предметов является одним из недостатков аналитического метода.

Те или иные ограничения не устанавливаются произвольно. В области точных наук это связано со сложными математическими обоснованиями как самой необходимости выделения того или иного фрагмента в качестве заданного, так и способа принятия определенных краевых условий как очерчивающих границы подлежащей рассмотрению системы.

Эти особенности аналитического метода являются отличительными чертами его применения. Выделение сферы или фрагмента действительности, исследование которого предполагает развертывание его внутренних потенций и возможностей, представляется логически правомерным и методологически оправданным. Такой подход связан с фиксированием определенного состояния объекта как исходного и, следовательно, с его ограничением. Чтобы подвергнуть изучению реальный процесс, в выделенной структуре необходимо сохранить ту иерархию и соподчиненность элементов, которой они обладали в ходе естественного взаимодействия и функционирования. Отсюда столь велико значение при аналитическом способе исследования принципа однозначности в установлении связи между элементами системы.

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.

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

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.

Лекция № 3

Тема: Обоснование принципа системности в науке

1. Обоснование принципа системности.
2. Литература

1. В настоящее время широко распространено понимание того, что, прежде всего, наши успехи связаны с тем, насколько системно мы подходим к решению постоянно возникающих проблем, а все наши неудачи вызваны отступлениями принципа системности. Следует также отметить, что неверно было бы считать, что «мышление стало системным» только во второй половине XX в. Мышление было системным всегда и другим оно не могло быть, только в разные промежутки времени оно имело различные качественные ватерпасы (уровни).

В современном обществе системные представления уже достигли такого уровня, что мысль о полезности и важности системного подхода к решению возникающих в практике проблем вышла за рамки специальных научных истин и стала привычной, общепринятой. Уже не только ученые, но и инженеры, экономисты, юристы, педагоги, социологи, организаторы производства, деятели культуры, политологи и другие специалисты обнаружили системность в собственной профессиональной деятельности и стараются осуществлять свою работу осознанно.

С непрерывным развитием науки и техники, а также усложнением производственно-технологических процессов, направленных на выпуск разнообразных видов продукции существенно обострилась проблема принятия рациональных решений при выборе направлений создания, совершенствования и развития, новых технических комплексов (АСУ, САПР и т.п.), а также многочисленных объектов техники и технологий. В соответствии с этим значительно возросла актуальность решаемых проблем и увеличились затраты на их реализацию.

Кроме этого, одной из предпосылок, повлиявших на возникновение и развитие системных исследований, является стремление научного знания к всеобщей интеграции. В этом случае системные исследования являются наиболее результативным проявлением этой тенденции, так как носят междисциплинарный характер, помогают решать различные сложные проблемы, находящиеся на стыке научных дисциплин, отраслей и областей человеческой деятельности. Существует общепринятое мнение, что традиционное разделение науки на классические дисциплины не в полной мере удовлетворяет потребностям научного познания. С другой стороны, для изучения и исследования сложных объектов в социологии, экономике, биологии, психологии, управлении невозможно обеспечить их адекватное описание в рамках какой-то одной научной дисциплины, что является также еще одним обстоятельством к появлению системных исследований.

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

В многочисленных публикациях ведущих ученых подчеркивается, что системность является настолько присущим и всеобщим свойством материи, что ее можно назвать формой существования материи: время, пространство, движение, структурированность представляют собой частные проявления и аспекты системности мира. Сигналом о недостаточной системности в деятельности существующей системе является появление проблемы. При этом разрешение возникшей проблемы осуществляется путем перехода на новый и более высокий уровень системности в любой деятельности. Поэтому иногда под системностью понимают не столько состояние, сколько процесс, не только человеческой практики и мышления, но и самой Природы и всей Вселенной.

Все чаще в последнее время выявляются новые классы объектов и отношений между ними, которые либо невозможно, либо слишком трудно исследовать методами традиционных научных дисциплин.

В соответствии с этим системные исследования нашли широкое распространение в самых разнообразных областях научного знания. Устойчивый рост числа публикаций по системным исследованиям и организация в октябре 1972 года Международного института прикладного системного анализа (МИПСА) отражают существенную заинтересованность в этой проблематике.

Основными причинами такого внимания являются следующие:

- 1) практически в любой сфере человеческой деятельности - в науке, технике, производстве, управлении и т.д. - человек имеет дело не с отдельными изолированными объектами и явлениями, а со сложными взаимосвязями, комплексами, представляющими собой различного рода системы;
- 2) огромное число факторов конструктивного, технологического и организационно-экономического характера, влияющих на процесс создания объектов техники, определяют необходимость использования принципа системности для нахождения наиболее эффективных решений.

В соответствии с ретроспективным анализом возникновения, развития и формирования в естествознании таких специализаций как механика, математика, физика и химия, установлено, что исторически системный подход приходит на смену методологическим концепциям механицизма и элементаризма и в своей специфике и по своим задачам противостоит этим концепциям.

Учитывая наиболее общие свойства естественнонаучных составляющих в истории человечества можно выделить следующие периоды в развитии системности (см. рисунок 1.1):

- 1) период накопления знаний (от древнейших времен до начала XVII в.). Характерными чертами этого периода являются здравый смысл, теоретизирование, метод проб и ошибок, ремесленные навыки, дедуктивные рассуждения и опора на традицию и на определение природы вещей;

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

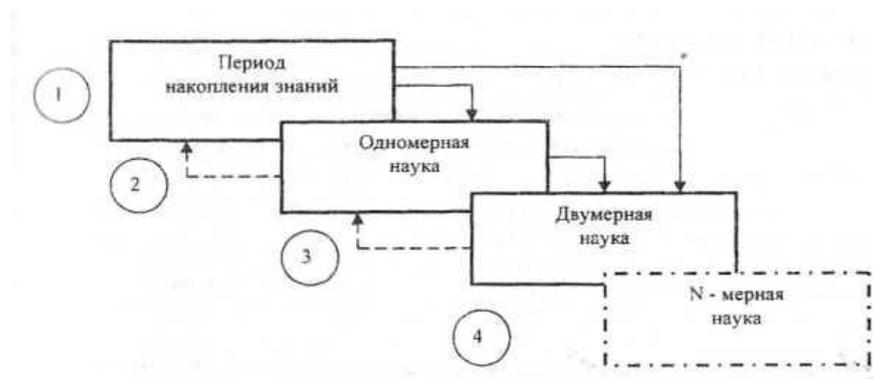


Рисунок 1.1. Структурная схема в развитии системности

2) одномерная наука включает в себя период: начало ХУП в. - середина ЧХ в. Характерные черты: объединение теорий, дедуктивные рассуждения, особое внимание к эксперименту, которое привело к возникновению базирующихся на эксперименте дисциплин и специальностей в науке. Важным является то, что они появились, прежде всего, из-за различий в экспериментальных (инструментальных) средствах, а не из-за различий в свойствах отношений исследуемых систем:

3) двумерная наука развивается примерно с середины ХХ в. Характерные черты: возникновение науки о системах, занимающейся свойствами взаимоотношений между различными системами, а не экспериментальным исследованием их свойств, и ее интеграция с основанными на эксперименте традиционными научными дисциплинами;

4) период N - мерной науки прогнозируется на период с середины ХХI века на основании того, что обнаружена параллельная материя непонятной природы и доказано наличие неизвестной энергии, управляющей развитием наеденной.

Методологическим принципом системных исследований является философский принцип системности, который был обоснован также в работе К. Маркса и Ф. Энгельса «Диалектика природы». В данной работе утверждается:

- Вся доступная нам природа образует некую систему, некую совокупную связь тел, причем мы понимаем здесь под словом тело все материальные реальности, начиная от звезды и кончая атомом. В том обстоятельстве, что тела находятся во взаимной связи, уже заключено то, что они воздействуют друг на друга, и это их взаимное воздействие друг на друга и есть именно движение. Уже здесь обнаруживается, что материя немислима без движения. И если, данной, материя противостоит нам как нечто данное, как нечто неповторимое и неуничтожимое, то отсюда следует, что и движение неповторимо и неуничтожимо. Этот вывод стал неизбежным, лишь только люди познали вселенную как систему, как взаимную связь тел.

Современные системные исследования представлены тремя системными областями (см. рисунок 1.2):

- 1) общей теорией сложных систем;
- 2) системным подходом;
- 3) системным анализом.

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

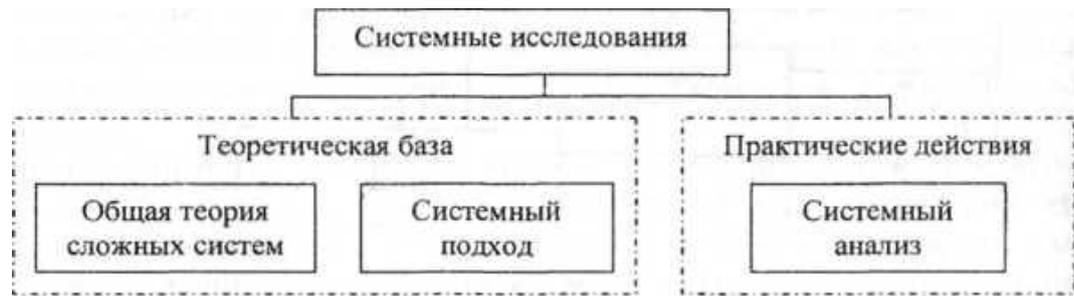


Рисунок 1.2. Структурная схема специализаций современных системных исследований

Имеется ряд общих свойств, присущих всем названным системным областям, и специфические особенности, отличающие каждую из них от других. К числу общих свойств относится теоретико-методологическая функция - каждая из этих системных областей выступает как определенная форма теоретического истолкования системных исследований, призванная на своем языке обобщить опыт конкретных системных разработок.

Теоретическая сторона системных исследований - это нахождение общих принципов проведения исследований и конкретных научных методов исследования (иногда нетрадиционных в силу нетрадиционного объекта исследования).

В прикладном плане предметом системного анализа в силу его практической направленности является «поиск решений конкретных практических проблем на основе системной методологии». Наряду со специфическими методами исследования в рамках системного анализа могут применяться методы и приемы других научных дисциплин.

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.
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.

Лекция № 4

Тема: Системный подход в науке

1. Термин «системный подход»
2. Методологическая природа системного подхода
3. Общенаучный междисциплинарный характер системного подхода

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

1. Термин «системный подход» начал применяться в тех первых работах, в которых подчеркивали необходимость исследования объекта с разных сторон, комплексно, в отличие от ранее принятого разделения исследований на физические, химические и др. Оказалось, что с помощью многоаспектных исследований можно получить более правильное представление о реальных объектах, выявить их новые свойства, лучше определить взаимоотношения объекта с внешней средой и другими объектами. Заимствованные при этом понятия теории систем вводились не строго, так как не исследовался вопрос, каким классом систем лучше отобразить объект, какие свойства и закономерности этого класса, следует учитывать при конкретных исследованиях и т.п. То есть, термин «системный подход» практически использовался вместо терминов «комплексный подход», «комплексные исследования».

На основании вышеизложенного сформулирован важнейший методологический взгляд на объекты реального мира, который и получил название системного подхода.

Как методология исследования сложных систем системный подход сформировался к середине 20 века (А.А. Богданов, В.И. Вернадский, Л. Бергаланфи и др.).

В последующие десятилетия он получил дальнейшее развитие и широкое применение при исследовании современных сложных социальных, организационно-технических систем (Д.М. Гвишиани, Г.С. Поспелов, Н.П. Бусленко, Н.Н. Моисе- 1И, V. Эшби, Р. Калман, М. Месарович, М. Арбиб и др.).

Под системным подходом понимается эксплицитное (лат. *explicite* - явно) выражение процедур представления объектов как систем и способов их системного исследования. В настоящее время различают два специфических для I поемного подхода момента:

- I) его принципиально методологическую природу;
- II) его общенаучный междисциплинарный характер.

2. Методологическая природа системного подхода заключается в следующем. При системном подходе основной акцент делается, прежде всего, на анализ целостных связей и структуры, а не на односторонние аналитические, линейно-причинные методы исследования. Системный подход вооружает исследователей своеобразным видением изучаемой реальности, способствующим созданию новых теоретических концепций и нового типа знаний.

Различают четыре уровня методологии: философскую методологию; уровень общенаучных принципов и форм исследования; конкретно-научный метод и методику, и технику исследования. Системный подход не может быть отнесен ни к одному из этих уровней.

Системный подход выступает в современных исследованиях как частно методологическая концепция, призванная сформулировать в систематическом виде совокупность методов, применяемых в изучении или конструировании

систем разных типов и классов. В связи с этим, в таком понимании системный подход не претендует на решение задач общей философской методологии, однако полученное в нем методологическое знание выступает в качестве конкретизации и

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

дальнейшего развития соответствующих разделов философской методологии.

Таким образом, отношение «объект - система» является основополагающим для определения места и функций системного подхода в научном познании. Это отношение фиксирует различие и взаимоотношение разных способов представления объектов (механистического и целостного) и разных методов их исследования (элементаристского, редукционистского, с одной стороны, и синтетического - с другой).

Системный подход - это методология исследования объектов природы, общества, науки и техники при рассмотрении их в виде сложных систем. Кроме этого, следует подчеркнуть, что системный подход - это еще и общенаучная методология, которая не содержит конкретных средств исследования систем, а обосновывает и разрабатывает принципы таких исследований.

В этой связи рассмотрим принципы системного подхода:

1. Принцип системности. В этом принципе утверждается превалирование целого над частями, но при этом подчеркивается взаимозависимость целого и частей. Существование принципа системности характеризуется следующими положениями:

- а) целостный характер объектов внешнего мира и объектов познания;
- б) анализ и изучение новых свойств, которые возникают при объединении элементов в систему (свойство эмерджентности - внезапно возникающее свойство);
- в) исследование объекта как системы неотделимо от исследования его взаимодействия со средой. Иначе говоря, объект рассматривается как подсистема более сложной системы "объект-среда".
- г) динамическая природа любого объекта.

2. Принцип иерархического строения мира. Данный принцип отражает иерархию взаимозависимости целого и частей отдельно взятой системы. Методы декомпозиции и агрегирования являются средством реализации данного принципа в процессе исследования систем.

3. Принцип многомодельности. Указанный принцип предполагает, что познание системы может быть достигнуто лишь путем привлечения необходимых моделей, каждая из которых отражает какой-то отдельный аспект функционирования системы.

4. Принцип диалектического сочетания детерминизма и антидетерминизма. Детерминизм - направление в науке, которое базируется на принципе причинности, на предположении о полной определенности исследуемых явлений. Антидетерминизм - направление, в основе которого лежит учет возможной неопределенности, вероятностной природы исследуемых явлений. Принцип причинности в антидетерминизме не отвергается. Детерминизм и антидетерминизм не противоречат друг другу. В диалектическом сочетании детерминизма и антидетерминизма трактовка принципа причинности такова - необходимость проявляется сквозь массу случайностей.

5. Принцип антиинтуитивизма. Системный подход не отвергает использования интуитивных суждений отдельных людей, выдвижения гипотез, но требует их проверки методами экспертных оценок, проведением эксперимента. Иначе, данный принцип отвергает всеобъемлющий характер интуиции в ущерб объективной проверке интуитивных предположений.

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

6. Принцип дополнительности (сформулирован Н. Бором) - принцип, согласно которому при экспериментальном исследовании микрообъекта могут быть получены точные данные либо о его энергиях и импульсах, либо о поведении в пространстве и времени. Эти две взаимоисключающие картины: энергетически-импульсная и пространственно-временная, получаемые при взаимодействии микрообъекта с соответствующими измерительными приборами, «дополняют» друг друга.

Говоря о системном подходе как методологическом направлении, следует понимать его не как некоторую совокупность или систему методов (хотя это мнение широко распространено), а как учение о методах, понятиях и принципах исследования систем, т.е. в самом понимании методологии заключена ее некоторая мета теоретическая сущность.

Многие исследователи отождествляют понятие «подход» и «метод». Однако подход отличается от метода тем, что:

- 1) он является более общим и менее определенным, чем метод;
- 2) он включает в себя лишь наиболее общие принципы и ориентации в следуемой системе, не доводя их до формализованных и математизированных теорий и концепций;
- 3) одному подходу, может соответствовать не один метод, а некоторое множество методов (так, например, системному подходу соответствуют развитые варианты теории систем).

3. Общенаучный междисциплинарный характер системного подхода заключается в следующем. Системный подход на современном этапе пока еще не может еще предотвратить, но может в значительной мере ослабить весьма вредные последствия чрезмерной дифференцированности и обособленности участвующих ныне и все умножающихся научных направлений и дисциплин.

На пути интеграции специальные науки сохраняют свою самостоятельность и качественную специфичность, не сводятся одна к другой, но их фактические данные и теоретические построения объединяются вокруг системных способов исследования как общего метода, интегрирующего научное знание в цепях повышения его практической эффективности.

Практика системных исследований показывает, что во многих случаях системная формулировка проблемы либо открывает путь к использованию нового применительно к данной проблеме исследовательского аппарата, либо стимулирует поиски и конструирование специального аппарата.

Системный подход - это методология исследования особого класса природных и общественных объектов, наиболее адекватным названием которых можно считать термин «сложные системы».

Основные задачи системного подхода состоят в:

- 1) разработке методов анализа и синтеза объектов, описания их целостных характеристик (в частности, в результате представления исследуемых и конструируемых объектов как целенаправленных систем);
- 2) синтезе «элементных» и «целостных» знаний о рассматриваемых объектах;

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

3) анализе взаимоотношения данных систем с другими системами, составляющими их окружение.

Методология системного подхода при решении задач анализа систем сводится к тому, что исследования объекта ориентируются на раскрытие его интегративных качеств, на выявлении многообразных связей и механизмов, обеспечивающих эти качества. Кроме этого, при решении задач проектирования и синтеза систем она состоит в следующем. Задача проектирования системы расчисляется на подзадачи проектирования ее элементов. Причем, каждый из элементов должен рассматриваться не сам по себе, а во взаимодействии с другими элементами. Решение подзадач должно происходить при условии обеспечения интегративных качеств функционирования всей системы. Для выполнения этого требования необходим единый идеологический и организационный план проектирования, связывающий все фазы в целом, начиная от исследовательской проработки до фазы изготовления и эксплуатации. Основные черты методики проектирования - системность и оптимизационность, использование имитационного моделирования и вычислительной техники. Обычно задача проектирования на данном уровне развития науки и вычислительной техники чаще всего осуществляется как многократно решаемая задача анализа множества вариантов проекта системы.

Суть системного подхода можно более четко описать с помощью формализованной структуры, которая может быть применена в практике решения задач анализа, синтеза и проектирования:

$$S = \langle G, W, M, Q, Str (Org), Ier, P, R, a, E, B, I, C \rangle,$$

где S - совокупность методологических требований системного подхода;

G - формулирование цели проектирования, синтеза системы или ее выявление при решении задачи анализа;

W - определение интегративных качеств системы как целого и (или) методов их установления;

M - членение системы на множество ее составляющих подсистем;

Q - установление цели функционирования свойств каждой подсистемы изучение образования механизма обеспечения цели системы как целого и интегративных свойств;

Str (Org) - анализ структуры (организации) системы, изучение ее влияния интегративные качества системы в целом;

Ier - определение уровня иерархии данной системы и ее подсистем в иерархической структуре систем, куда входит данная система;

P, R, a - влияние свойств (P) системы на другие системы; а также выявление отношений (R) связей (a) данной системы и ее подсистем с другими темами (внешней средой);

E - изучение влияния внешней среды на систему;

B - анализ процесса функционирования системы, в том числе, ее развития)

I - анализ информационных потоков, циркулирующих в системе и поступающих извне для целей управления ею;

C - описание принципов управления и процесса управления системой.

На основании вышеизложенного разработана структурная схема системного подхода, позволяющая более наглядно установить взаимосвязь между методологическими требованиями (см. рисунок 1.3).

Приведенная структура алгоритма системного подхода не является единственной. Они достаточно многочисленны, однако принципиальных различий¹ нет, отличия проявляются только в деталях.

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

Следует также отметить, что в практике использования алгоритма системного подхода возможен циклический, итерационный (итерация - повтор применение какой-либо математической операции) характер его применен как в целом, так и отдельных его этапов. По своим задачам системный под) общая теория систем и системный анализ выходят за рамки существующего сегодня дисциплинарного членения науки и техники, и получаемые в их рау результаты применимы к целым комплексам научных и технических дисциплин.

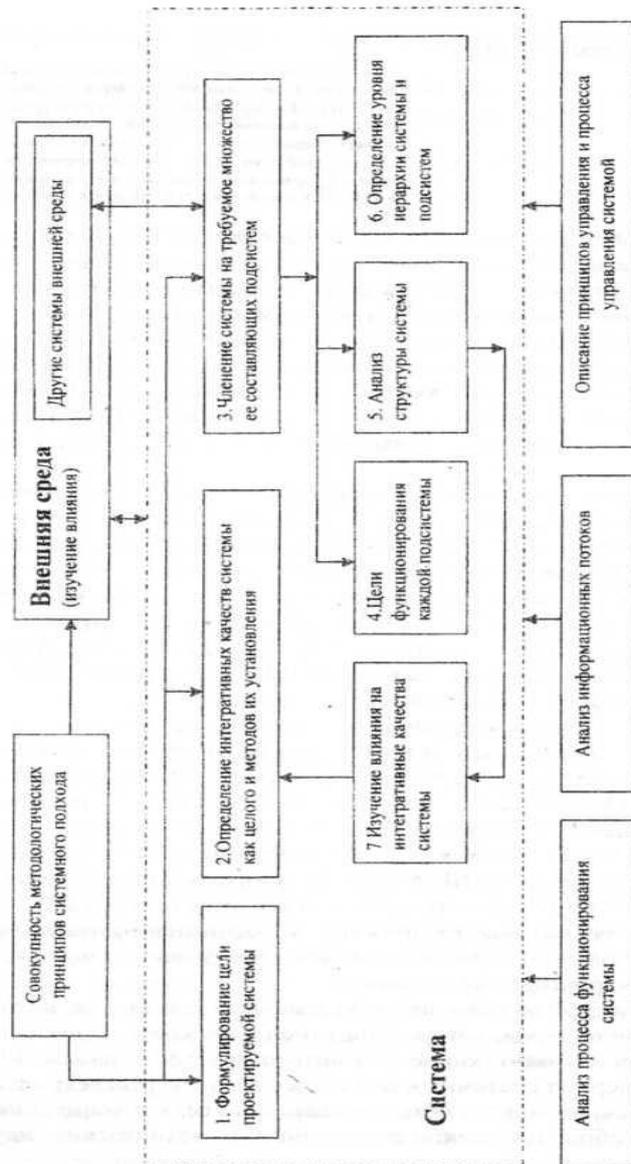


Рисунок 1.3. Структурная схема системного подхода

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.

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

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.
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.

Лекция № 5

Тема. Системный анализ в научных исследованиях

1. Этимология «системного анализа»
2. Принципы и специфика СА.
3. Задачи СА.
4. Принятие решений с позиций СА.

1. Этимология «системного анализа», актуальность и его место в научных исследованиях. Впервые как средство исследования сложных проблем системный анализ (СА) был разработан в США в 1948 году для оптимизации задач военного управления. Так как тематика исследований различных систем постоянно расширялась, то уже в 50-х годах СА был применен при исследовании хозяйственных проблем целого ряда американских городов, а с середины 60-х — и в федеральных ведомствах США: в деловой, социальной, промышленной и других сферах. В дальнейшем СА активно начали использовать и в других странах мира: Англии, Италии, СССР, Франции, Японии и других.

В области СА основополагающие исследования выполнены ведущими зарубежными учеными: Акоф Р., Амара Р., Л. фон Берталанфи, Герц Д., Квейд Э., Медоуз Д., Месарович М.Д., Чен К., Хич Ч.Д. и другие. Значительный вклад в развитие общей теории сложных систем, проблем системного подхода, СА и практики его применения внесли ученые советского периода: Аганбегян А.Г., Блауберг И.В., Гвишиани Д.М., Глушков В.М., Голубков Е.П., Дружинин В.В., Емельянов С.В., Канторович Л.В., Ляпунов А.А., Моисеев Н.Н., Поспелов Г.С., Садовский В.Н., Сумароков Л.Н., Уемов А.И., Черняк Ю.И., Шорин Г.В. и многие другие.

Важным этапом в развитии СА было решение ученых, входящих в Римский клуб, об организации в октябре 1972 года Международного института прикладного СА с центром в Австрии (г. Вена). Первоначально в нем участвовали США, Советский Союз, Канада, Япония, ФРГ и ГДР, Польша, Болгария, Франция, Великобритания и Италия. Филиал данного института был открыт и в Москве как Всесоюзный научно-исследовательский институт системных исследований (ВНИИСИ) Государственного комитета Совета Министров СССР по науке и технике и Академии наук СССР для комплексного исследования научно-технических и социально-экономических проблем, имеющих большое народно-хозяйственное значение и носящих междисциплинарный характер исследований.

Прежде всего, понятию «системный анализ» предшествовало понятие «системный подход», которое получило широкое распространение в мировой и советской

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

научно-технической литературе с 50-х начале 70-х годов XX века. В этот период системный подход развивался, решая триединую задачу:

- аккумуляции в общенаучных понятиях и концепциях новейших результатов общественных, естественных и технических наук, касающихся системной организованности объектов действительности и способов их познания;
- интеграции принципов и опыта развития философии, прежде всего результатов разработки философского принципа системности и связанных с ним категорий;
- применения разработанного на этой основе концептуального аппарата и средств моделирования для решения актуальных комплексных проблем.

При непосредственном воздействии ученых, занимающихся проблемами общей теории сложных систем, с течением времени постепенно понятие «системный подход» превратилось из универсального конструктивного метода в методологический принцип. Для постижения различных законов и положений, управляющих человеческой деятельностью, ими была проделана большая работа по вопросам понимания того как:

- в каждом конкретном случае складывается общий контекст восприятия очередных задач или проблем;
- привести все изначально разрозненные и избыточные сведения о проблемной ситуации в единую интегрированную систему;
- вывести одно представление из другого, относящихся к единой деятельности, согласовать между собой цели их разных уровней.

С развитием науки и техники, усложнением технологических процессов, ростом производства различных видов продукции значительно возросла актуальность решаемых проблем, увеличились затраты на их реализацию, усложнились методы принятия рациональных решений при выборе вариантов отдаления и направлений развития больших технических комплексов и объектов технико-технологических систем. Огромное число факторов конструктивного, технологического и организационно-экономического характера, постоянно оказывают влияние на процессы создания объектов техники, предопределяя необходимость использования специального метода.

На основании вышеописанных процессов и положений возникло понятие «системный анализ» (СА), которое в настоящее время широко используют при принятии решений в прикладных исследованиях и теоретических разработках, в различных областях и отраслях человеческой деятельности: в науке, технике, экономике, юриспруденции, биологии, медицине, истории, политике, военном деле и так далее.

Понятие «системный» применяется потому, что проводимое исследование основывается исходя из категории «система».

Термин «анализ» используется для характеристики процедуры исследования, которая состоит в разделении сложной проблемы на отдельные, более простые подпроблемы, в использовании наиболее подходящих специальных методов для их решения, которые позволяют затем построить, синтезировать общее решение проблемы.

Поэтому СА содержит в себе не только элементы, присущие научным, в частности количественным, методам, но и также интуитивно-эвристического подхода, зависящего от знаний, опыта и искусства исследователя.

Актуальность использования СА в сфере создания и освоения отдельных узлов, устройств и других технических систем обусловлена научно-техническим прогрессом, появлением и внедрением все новых технических решений, конструкционных материалов и прогрессивных технологий. В процессе создания и освоения больших и сложных человеко-машинных систем системный анализ имеет особенно важное значение, так как рассматривает большую систему как интегрированное целое, целью которого является

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

достижение максимальной эффективности ее существования или функционирования при гармоничном сочетании противоречивых целей и составных ее частей в окружающей среде. Все это требует большого внимания к тщательной проработки проектных решений и к анализу предполагаемых затрат на выполнение работ по созданию возможных вариантов, проектируемых устройств и систем, выбору наиболее рациональных, и тем самым способствуя необходимости применения методов и моделей системного анализа.

В этом случае также важным положением является то, что СА формирует у специалистов навыки экономически грамотного подхода к делу, позволяет ему соединить технику и экономику, учитывать соотношение между целями и возможностями, и направлен на получение рационального технико-экономического решения. Главное в СА - как достичь максимальной эффективности при решении не только трудноразрешимой, но и трудной для понимания проблемы, превращая ее в четкую серию задач с альтернативными вариантами решения.

Если условно принять, что системный подход является методологией решения прямой задачи, то СА - методология познания для решения обратной задачи. То есть, системный анализ есть методология познания частей на основании целого и целостности, в отличие от классического (системного) подхода, ориентированного на познание целого через его составляющие части.

2. Принципы и специфика СА. СА - это междисциплинарная методология исследований при решении задач различного уровня с учетом современных информационных технологий и научно-технических требований, совокупность методологических средств и процедур, используемых для подготовки, обоснования и нахождения рациональных решений по самым разнообразным и сложным проблемам. Все процедуры и методы СА направлены на выдвижение возможных альтернативных вариантов решения задач, выявление масштабов неопределенности по каждому и сопоставление их по тем или иным критериям эффективности, обязательный учет сложности самого исследуемого объекта, его разветвленные и прочные взаимосвязи с окружающей средой и не наблюдаемость целого ряда его свойств.

Основные принципы, присущие только СА и отличающие его от других научных дисциплин заключаются в следующем:

1. Принцип органической целостности субъективного и объективного применительно к задачам системного анализа требует более четкого разграничения объекта и субъекта. Так как СА занимается изучением систем не только как объектов исследования, но и как проблемных ситуаций, он должен учитывать все возможные взаимодействия между объектом и субъектом как элементами системы, причем исследование объекта должно быть подчинено целям этих взаимодействий.

Роль человека и его поведение в процессе взаимодействия с объектом во многом определяет и поведение всей системы в целом. Кроме того, прежде всего, следует учитывать то, что именно человек выступает еще и как конструктор при проведении исследований, внося в них свои знания, интересы, целевые установки, мотивы. Все это увеличивает роль субъективного фактора в научном исследовании субъект-объектного отношения.

2. Принцип динамизма системы является отражением диалектического принципа непрерывности движения и развития во времени. Изменения, происходящие в самой системе с течением времени, присущи: ее состоянию и структуре, отношению субъекта к рассматриваемой системе и его места в ней. Динамический подход к изучению системы устанавливает необходимость рассмотрения ее в непрерывном развитии и движении, а также определяет поиск источников ее развития.

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

3. Принцип структурности системы заключается в том, что система всегда рассматривается как иерархическая структура со строгим соподчинением элементов, их взаимосвязями между собой и целенаправленным поведением. Иерархическая структура на сегодняшний день представляется наиболее эффективной функциональной имитационной моделью системы и предполагает одновременно представление о системе как об «элементе более крупной системе, определяющей взаимодействие системы с внешней средой, о некоторой целостности и о совокупности своих собственных элементов».

4. Принцип искусственности системы заключается в том, что специфичным для СА является рассмотрение только искусственных систем, сформированных под воздействием исследователя. При этом ученому с его целенаправленной деятельностью отводится ведущая роль в поведении системы.

5. Принцип появления нового качества системы обосновывается тем, что объект исследования системного анализа рассматривается как сложная система, целевое взаимодействие элементов которой может обуславливать перекрестные связи между свойствами этих элементов, что в свою очередь рождает «системный эффект, когда совокупность фактов, объединенная в систему, приводит к появлению нового качества, не вытекающего из простого сложения исходных фактов».

6. Принцип единства, формализованного и неформализованного, единства теории и практики, учитывает диалектическую связь между постановкой проблемы и выбором ее методов решения. В процессе выполнения исследований научные методы решения проблемы в зависимости от специфики изучаемого объекта одновременно с использованием методов формализации и внедрением количественных методов решения поставленных задач требуют и правильного выбора предпосылок, обосновывающих применение того или иного метода исследования и выявляющих практическую суть определенной задачи.

Специфика СА заключается в том, что в научно-технической литературе определено два направления в толковании его сущности, отличительных особенностей и границ применения:

1. Под системным анализом подразумевается проведение исследования, задача которого состоит, прежде всего, в том, чтобы количественно определить наилучшую стратегию управления, исходя из математического критерия оптимальности или рациональности. Основой такого исследования является описание какой-либо системы с помощью таких формальных средств, как диаграммы, математические уравнения, матрицы и т.д.

2. Под СА подразумевается выбор наиболее эффективного или наиболее целесообразного направления действия из нескольких возможных альтернативных вариантов, при этом основной упор делается на логику системного анализа и обязательно подчеркивается его неразрывная связь с процессом принятия решений.

Логический СА применяется для решения «слабо структурированных» проблем, в постановке которых много неясного и неопределенного, и потому их невозможно представить в полностью автоматизированном виде, что дополняется математическим анализом систем и другими методами анализа, например статистическими и логическими.

3. Задачи СА. В настоящее время на основании требований практики выделяют следующие основные типы задач, решением которых занимается СА.

Задачи 1-го типа направлены на дефиницию границ между системой и окружающей средой, определяют возможные ресурсы этого взаимодействия и принадлежность изучаемой системы, как к классу однотипных систем, так и к более сложной «мета системе».

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

Задачи 2-го типа определяют перспективные стратегии взаимодействия окружающей среды с исследуемым объектом, то есть ведут поиски таких перспективных специфических аспектов, которые в будущем должны обеспечить эффективное взаимодействие известных систем с исследуемым объектом.

Задачи 3-го типа включают в себя исследование самого объекта как системы за счет создания его имитационных моделей. Каждая частная имитационная модель охватывает ограниченное число аспектов поведения системы, имитирует какие-то определенные особенности изучаемого объекта.

Задачи 4-го типа решают вопросы о сведении различных аспектов поведения системы в единую картину на основе анализа ранее созданных частных имитационных моделей и их подробного изучения. Такой анализ позволяет определить место исследуемой системы в более крупной системе, на основании более общих ситуаций взаимодействия и взаимосвязей.

Задачи 5-го типа занимаются конструированием организационного механизма. При решении задач данного типа извлеченная ранее информация возвращается в систему с целью ее преобразования и перестройки.

В процессе проведения исследований все выше перечисленные типы задач тесно взаимосвязаны между собой и для получения эффективного решения какой-либо проблемы не могут решаться изолированно друг от друга.

4. Принятие решений с позиций СА. Центральной процедурой в СА является построение обобщенной модели (или моделей), отображающей все факторы и взаимосвязи реальной ситуации, которые могут проявиться в процессе с реализации решения (см. рисунок 1.4).

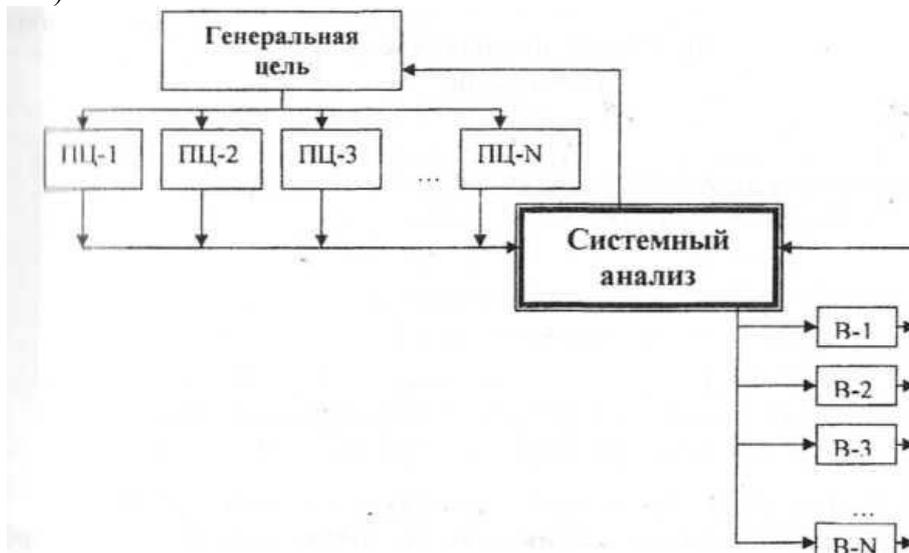


Рисунок 1.4. Структурная схема взаимосвязей подцелей исследуемой системы (ПЦ) и вариантов (В) решения проблемы.

В дальнейшем полученная модель исследуется для выяснения того, насколько близок результат применения какого-либо альтернативного варианта желаемому, каковы сравнительные затраты ресурсов и времени по каждому из вариантов, какова степень чувствительности созданной модели к различным нежелательным воздействиям внешней среды. В соответствии с этим СА опопляет установить реальные связи между общими целями и конкретными вариантами распределения имеющихся в распоряжении исследователя ресурсов.

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

В процессе СА при проведении исследований выполняют следующие основные этапы (см. рисунок 1.5):

- 1) составление сценария;
- 2) определение генеральной цели проведения исследований;
- 3) структуризацию генеральной цели;
- 4) формирование перечня мероприятий для достижения целей;
- 5) определение временной последовательности выполнения действий для достижения целей;
- 6) расчет объемов имеющихся ресурсов и их распределение по видам выполняемых работ.

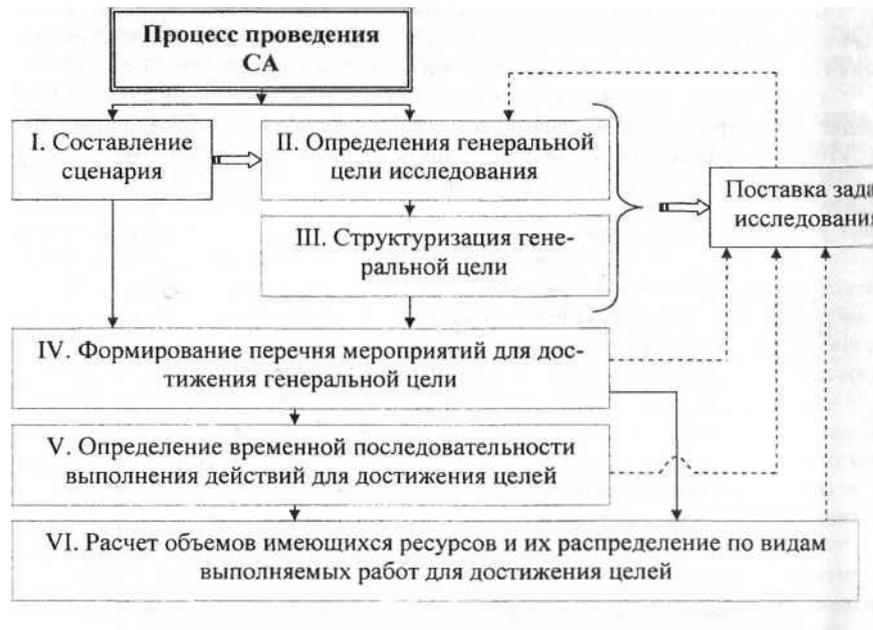


Рисунок 1.5. Структурная схема процесса проведения СА •

Этап 1 - составление сценария. Данный этап на основе знаний о прошлом и настоящем включает разработку исследовательских прогнозов будущего в анализируемой предметной области (см. рисунок 1.6). Серии таких прогнозов позволяют:

- выявить границы и свойства активной внешней среды и ее возможные изменения;
- изучить тенденции развития анализируемой предметной области и их зависимость от условий внешней среды и ее предполагаемых изменений;
- обеспечить уверенный переход к следующему этапу - выбору целей.

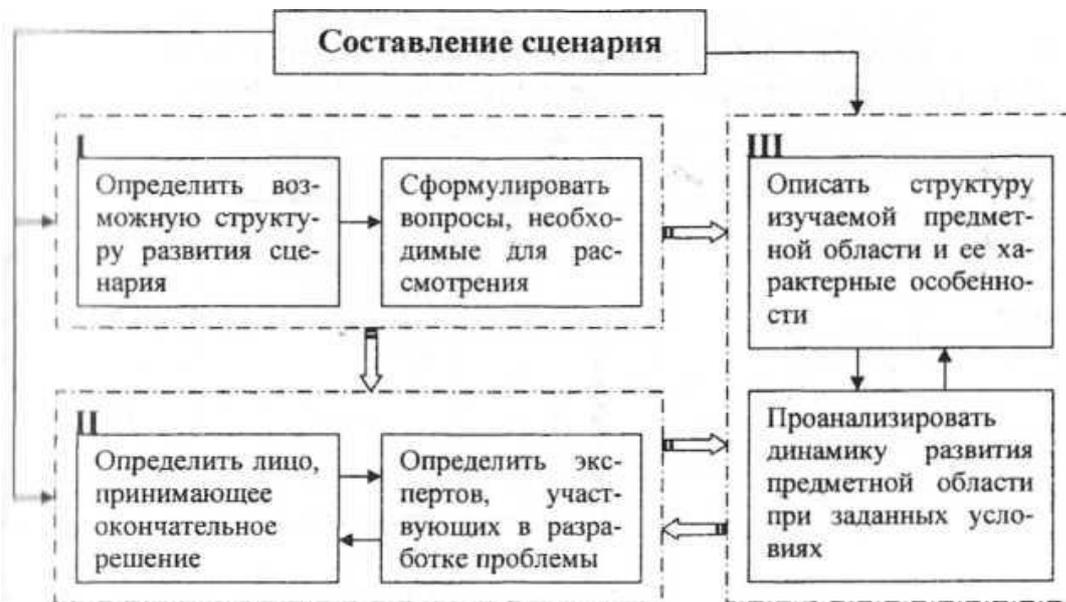


Рисунок 1.7. Взаимосвязь требований при составлении сценария

Для разработки исследовательских прогнозов используются: метод сценариев, дающий словесное описание предполагаемого хода событий на тот или иной отрезок времени в будущем, метод «Дельфы», построение имитационных моделей, морфологический анализ и другие. В процессе составления сценария необходимо (см. рисунок 1.7):

- определить его структуру и круг вопросов, которые должны быть в нем представлены;
- установить тесное взаимодействие между лицом, принимающим решение, и экспертами;
- описать структуру изучаемой предметной области и динамику ее развития при заданных условиях.

Следует отметить, что по мере развития проблемы появляются новые признаки, новые альтернативные решения, уточняются и дополняются новые характеристики, параметры и свойства создаваемого, исследуемого или совершенствуемого объекта. Как один из применяемых методов, морфологическая матрица описывает все возможные состояния проблемы и является оспинной для формирования возможных путей построения дерева целей.

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

Этап 2 - определение генеральной цели планирования базируется на данных исследовательского прогнозирования. Генеральная цель может быть определена как цель развития или цель создания системы. Цель формулируют в виде требуемого состояния объекта в будущем, причем это состояние может быть задано в виде указания на процесс, тенденции изменения состояния объекта. Цель создания является формулировкой конкретного результата который может быть достигнут в течение определенного промежутка времени. Цели создания могут быть сформулированы путем исключения недостатков, присущих конкретному объекту управления, или же синтезом достоинств отдельных объектов (см. рисунок 1.8).

- 1) обязательно использовать данные исследовательского прогнозирования; -
- 2) путем логического анализа выбрать генеральную цель (или совокупность генеральных целей);
- 3) при взаимодействии лица, принимающего решение, и экспертов составить исчерпывающий перечень подцелей верхнего уровня (либо полный перечень генеральных целей).

Этап 3 - структуризация генеральной цели проводится поэтапно (см. рисунок 1.10):

- 1) выделяются такие факторы, которые учитывают:
 - перспективность научных исследований;
 - фундаментальную важность;
 - величину экономического эффекта в народном хозяйстве при использовании данного вида продукции или технологического процесса;
 - соотношение объема производства и объема затрат;
 - конкурентоспособность нового вида продукции или технологического процесса;
 - ресурсы и уровень научно-производственного потенциала;
 - возможности реализации поставленной цели соисполнителями и поставщиками;
 - научно-технические и социально-политические последствия реализации цели;
 - объем эксплуатационных расходов потребителя.

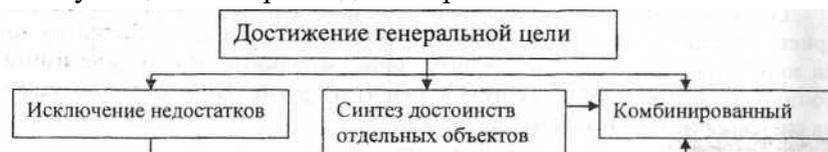


Рисунок 1.8. Способы достижения генеральной цели
Для определения генеральной цели необходимо (см. рисунок 1.9):



Рисунок 1.9. Структурная схема определения генеральной цели

- научно-технические и социально-политические последствия реализации цели;



- объем эксплуатационных расходов потребителя.

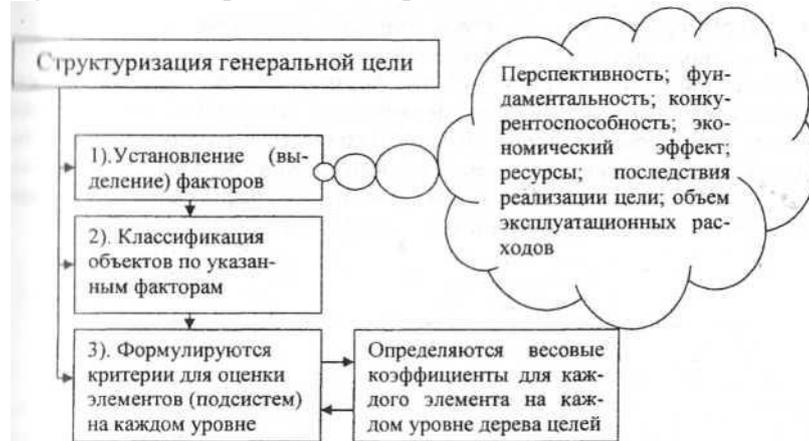


Рисунок 1.10. Структурная схема выполнения этапов структуризации генеральной цели

- 2) классифицируются объекты, которые оценивают по выше представленным факторам;
- 3) формулируются критерии для оценки элементов на каждом уровне;
- 4) определяются весовые коэффициенты для каждого элемента на каждом уровне дерева целей.

Обязательным требованием данного этапа является то, что структура целей представляется в виде графа или дерева целей, при разработке которого определяются (см. рисунок 1.11):

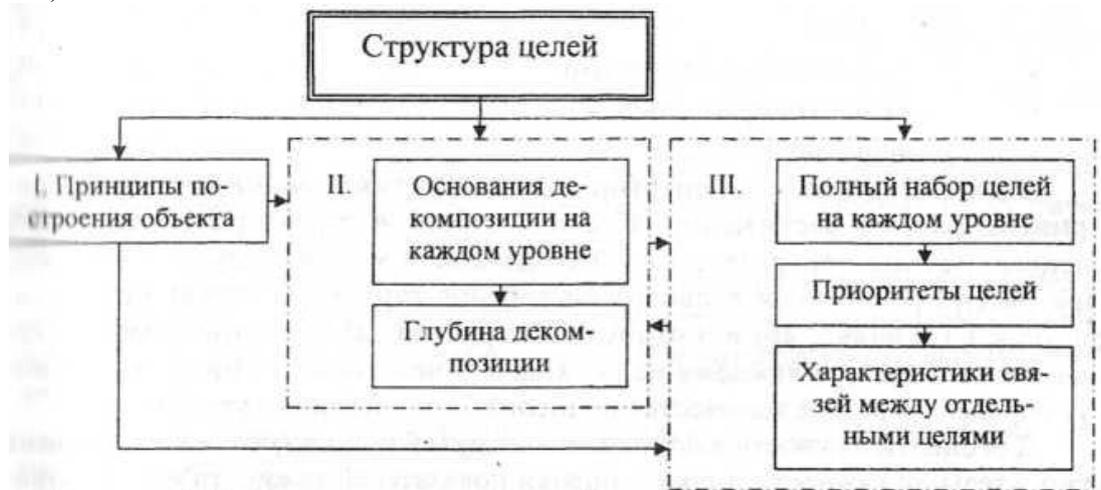


Рисунок 1.11. Взаимосвязь требований при разработке структуры целей

- принципы построения системы;
- основания декомпозиции системы на каждом ее уровне;
- глубина декомпозиции системы;
- полный набор целей на каждом уровне;
- характеристики связей между отдельными целями;
- установление приоритетов целей.

Для каждой подцели данного уровня формируется полная совокупность элементов следующего уровня, обеспечивающая выполнение этой подцели, Неполнота формирования подцелей может привести к различию между поставленной и фактически достигаемой



целями. Если возможны альтернативы в подцелях, то необходимо строить альтернативные графы целей и затем выбирать из них наиболее эффективные (см. рисунок 1.12).

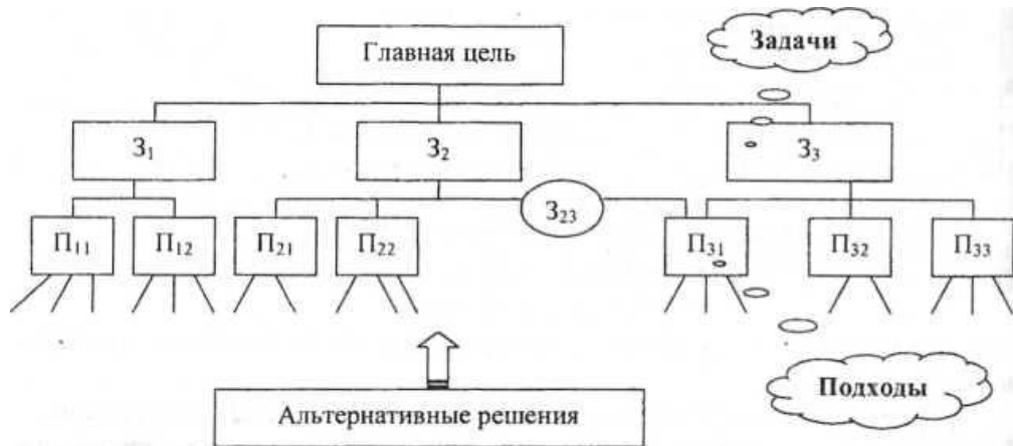


Рисунок 1.12. Структурная схема дерева целей по условной рассматриваемой проблеме

В зависимости от того, определяет ли каждая рассматриваемая подцель одну или несколько подцелей более высокого уровня иерархии, выделяются три типа графа целей:

- со связями перекрестными;
- со связями прямыми;
- смешанного типа.

Этап 4 — оценка приоритетов целей и формирование перечня мероприятий для их достижения. После построения структуры дерева целей оцениваются все приоритеты целей создаваемой или исследуемой системы. При рассмотрении произвольного построения структуры дерева целей (см. рисунок 1.12) видно, что возможные альтернативные варианты показаны количеством связей по каждому из подходов, а некоторые подцели дерева могут определять разное количество подцелей более высокого уровня.

Для оценки важности альтернативных путей используются коэффициент относительной важности и шкала оценки показателей важности альтернативного пути (см. рисунок 1.13).

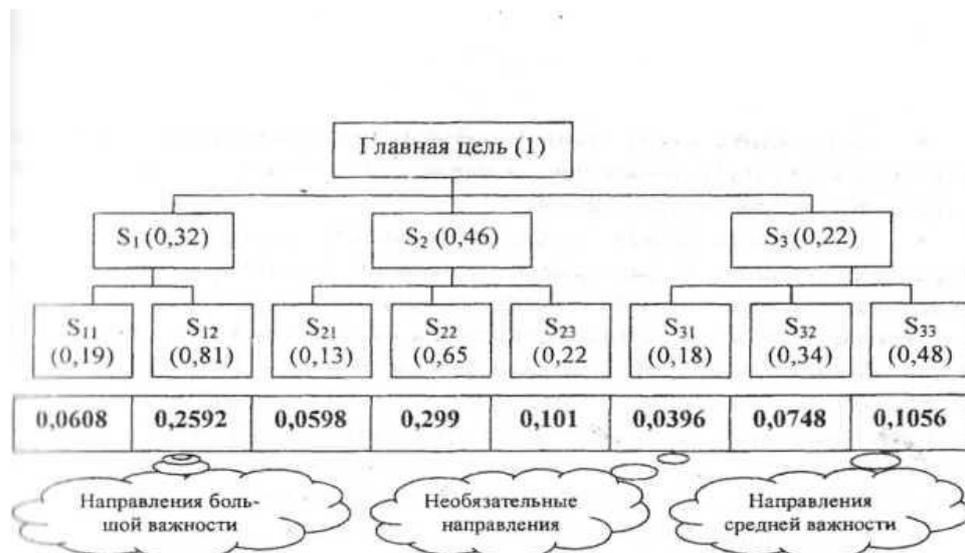


Рисунок 1.13. Структурная схема относительной важности элементов дерева целей

Коэффициент важности на уровне подходов к решению главной цели определяется произведением соответствующих коэффициентов на вышестоящих уровнях.

Возвращаясь на первый уровень дерева целей, можно сделать заключение, что по шкале оценки показателей важности альтернативного пути, направления S_1 (коэффициент 0,32) и S_2 (коэффициент 0,46) соответствуют значению «большая важность». Следовательно, достижение главной цели должно осуществляться путем использования интенсивных технологий по предпочтительным направлениям (S_1 , и S_2), S_3 является полезным направлением, однако в нем имеются необязательные ответвления S_{31} и S_{32} .

При рассмотрении различных направлений развития следует также обращать внимание на страны и предприятия, которые их развивают, оценивало коммерческую значимость, параметры объектов техники и технологии. Кроме этого необходимо учитывать ограниченность ресурсов для достижения генеральной цели и оценивать относительную важность между целями, так как увеличение расхода наличных ресурсов для решения одной проблемы ведет к снижению расхода ресурсов на другие.

В тех случаях, когда возможность получения объективной информации об относительной важности анализируемых целей (проблем) отсутствует, обычно используют оценки экспертов.

Этап 5 - определение временной последовательности выполнения действий для достижения целей. Данный этап традиционно выполняется путем составления сетевого графика работ. Для разработки сетевых графиков необходимо:

- представить каждый этап программы исследования на ряд контрольных событий;
- дать оценку затрат времени на переход от одного события к другому;
- определить, какие этапы и события программы исследования должны выполняться последовательно, а какие этапы можно совместить или какая полнить независимо друг от друга;

* определить, какая последовательность событий требует самых больших суммарных затрат времени и создает критический путь или какая последовательность событий определяет полный срок работ графика.

Этап 6 - расчет объемов имеющихся ресурсов и их распределение по видам

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

выполняемых работ для достижения целей. Ресурсы обычно под разделяются на три основные категории: рабочая сила, материалы, производственные мощности. Ограниченность отдельных видов ресурсов выдвигает задачу их распределения. Увязка целей с ресурсами - это процесс согласования целевых нормативов и ресурсов для их достижения.

На основании изложенного следует заключение о том, что СА включай методологию проведения исследования, выделение этапов исследования и обоснованный выбор методики выполнения каждого из этапов в конкретных условиях с определением целей, моделей системы и их формализованное представление. Поэтому СА опирается на ряд прикладных математически дисциплин и методов, исследование операций, теорию принятия решения, теорию графов и т.п. Техническими средствами системного анализа являю к й современные вычислительные машины и информационные системы.

Практическая ценность и эффективность СА обуславливаются возможностью достаточно строго рассматривать с его помощью слабо структурированные и имеющие большую долю неопределенности системы. Так как СА охватывает широкий круг исследований, большое разнообразие применяемых методов, то его общими задачами являются максимальное использование информации с целью получения совершенной системы с минимальными затратами и с заданными свойствами.

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.
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.

Лекция № 6

Тема. Общая характеристика патентной системы в Республике Казахстан

- 1 Введение
- 2 Понятие интеллектуальной и промышленной собственности
- 3 Система охраны интеллектуальной собственности и патентная система
- 4 Список рекомендуемой литературы

1.Современная система правовой охраны интеллектуальной собственности в любой стране тесно связана с ее экономикой. Главным фактором дальнейшего развития и успеха

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

в конкурентной борьбе становятся не природные ресурсы, а объекты интеллектуальной собственности.

В настоящее время системы правовой охраны интеллектуальной собственности многих стран претерпевают существенные изменения. В развитых странах происходит радикальная переоценка роли интеллектуальной собственности как одного из основных факторов управления предпринимательством. Приоритетными направлениями являются надежная правовая охрана и эффективное использование научно-технических результатов. Многие страны вырабатывают свои собственные стратегии на XXI век с учетом новых международных требований. Это связано с тем, что Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС) инициировала серию проектов по гармонизации охраны объектов интеллектуальной собственности.

В Казахстане, как и в ряде стран, бывшего СССР, совершенствование правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности, гармонизация национального законодательства, создание и эффективное использование механизмов вовлечения интеллектуальной собственности в хозяйственный оборот должны заменить существенную ориентацию на доминирующее использование национальных природных ресурсов. Без этого невозможен устойчивый экономический рост-основа процветания государства.

В мае 2002 года Правительством Казахстана была утверждена Программа по реализации Концепции охраны прав интеллектуальной собственности. В Концепции отменено, что эффективное функционирование системы прав интеллектуальной собственности должно стать одним из приоритетных направлений деятельности государственных органов на основе ясно сформулированной национальной политики государства в данной сфере. В Программе на период с 2002 по 2006 годы поставлены задачи по совершенствованию законодательства в области охраны прав интеллектуальной собственности, созданию условий для развития научно-технического прогресса, изобретательства, расширению использования объектов интеллектуальной собственности субъектами малого предпринимательства.

1. В соответствии с п. (viii) ст. 2 Конвенции, учреждающей Всемирную Организацию Интеллектуальной Собственности, «интеллектуальная собственность» включает права, относящиеся к:

- литературным, художественным и научным произведениям,
- исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио- и телевизионным передачам,
- изобретениям во всех областях человеческой деятельности,
- научным открытиям,
- промышленным образцам,
- товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям и коммерческим обозначениям,
- защите против недобросовестной конкуренции, а также все другие права относящиеся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях.

Уже из этого перечня видны особенности объектов интеллектуальной собственности: это не вещи и имущество, а права. Иными словами — это бестелесные объекты, результаты творческой деятельности. Применительно к товарным знакам объектом охраны является не материальное воплощение (изображение, макет) знака, а права, вытекающие из факта его регистрации.

Заявив о намерении присоединиться к мировому сообществу, бывшие советские республики, «новые страны» оказались перед необходимостью создать совершенно иную,

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

чем при социализме, систему правовой охраны интеллектуальной собственности. Новизна ее целей и содержания состоит во внедрении в данную область элементов частного присвоения результатов творческой деятельности при разумной, ограничиваемой государством монополии правообладателей. Системная новизна состоит в совершенно иной, чем в советском праве, субординации, соотношении различных нормативных актов.

Характерной особенностью бывшего советского законодательства в данной области были отдаленность двух главных ее разделов, регулирующих правовой режим результатов творчества — авторского и изобретательского права — от законодательства о средствах индивидуализации участников гражданского оборота, работ и услуг. Причиной этому, в свою очередь, было отсутствие интегрирующего права различных субъектов, граждан и организаций правомочия. Ведь исключительное право использования большинства результатов технического творчества принадлежало советскому государству, а не частным лицам.

Значительное место среди всех объектов интеллектуальной собственности занимают объекты промышленной собственности. Данный термин введен Парижской конвенцией по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г., ст. 1 которой устанавливает, что «объектами охраны промышленной собственности являются патенты на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и указания происхождения или наименования места происхождения, а также пресечение недобросовестной конкуренции».

Выделенные объекты и составляют содержание термина «объекты промышленной собственности». Однако есть возможность расширения круга объектов, т.к. по тексту ч. (3) той же статьи «промышленная собственность понимается в самом широком смысле...». Исследователь и комментатор Парижской конвенции Г.Боденхаузен отмечает наличие вопроса об относимости к объектам промышленной собственности новых сортов растений. По мнению автора, это допустимо, но страны, которые «толкуют конвенцию именно так, обязаны в отношении этих объектов рассматривать граждан других стран-членов... как своих собственных граждан и применять к этим объектам нормы конвенции, не имея права требовать взаимности в вопросах охраны этих же объектов».

Этому требованию по казахстанскому законодательству отвечают, в частности, селекционные достижения.

Изобретения, полезные модели, промышленные образцы в большинстве стран мира охраняются особыми документами — патентами. Термин «патент» произведен от латинского «patens», что переводится как «быть открытым, доступным взору публики». Документ, имеющий печать на лицевой стороне, назывался «открытая грамота» от латинского выражения «litterae patentes». Содержание этого документа можно было прочесть, не повредив при этом самой печати. К слову, и патенты РК имеют печать на лицевой стороне, и содержание патента также можно прочитать, не повредив печати.

Мы определяем патент как «выдаваемый в соответствии с нормами законодательства уполномоченным государственным органом патентовладельцу охраняемый документ, удостоверяющий его исключительное право на использование запатентованного технического решения на территории данной страны по собственному усмотрению в течение определенного времени, а также приоритет технического решения и авторство его создателей».

Возникает вопрос об относимости приведенного определения к товарным знакам, знакам обслуживания и наименованиям мест происхождения товаров. Следует учесть, что во многих странах на указанные объекты выдаются не патенты, а различные свидетельства о регистрации. Несмотря на различие в наименованиях как патент, так и свидетельство о

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

регистрации обладают важным общим свойством - они удостоверяют исключительное право их обладателя. Так, в соответствии со ст. 18 Закона РК «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 26 июля 1999 г. свидетельство на товарный знак удостоверяет факт регистрации товарного знака, его приоритет, исключительное право владельца на товарный знак в отношении указанных в свидетельстве товаров и услуг. Как видно из сравнения приведенного и ранее данного определения, речь идет об аналогичных по значению документах, удостоверяющих исключительное право их обладателя.

Соответственно, совокупность нормативных актов, регулирующих создание, регистрацию или иное оформление, осуществление и защиту прав на объекты промышленной собственности называют патентным правом.

Таким образом, патентное право есть составная часть права интеллектуальной собственности, соответственно тому, что объекты промышленной собственности есть часть объектов интеллектуальной собственности.

2. В законодательстве об объектах интеллектуальной, а значит и промышленной собственности широко используется выражение «охрана прав». Этим понятием охватываются все допущенные в праве формы, методы, способы обеспечения прав (в том числе нарушенных).

В систему охраны прав составной и главной ее частью входит подсистема мер защиты субъективных прав, вступающая в действие при их нарушении. Другими составными частями являются меры государственного принуждения и материального поощрения, а также средства восстановления нарушенного права и удовлетворения признаваемого законом интереса.

Таким образом, система охраны гражданских прав является самой широкой категорией, включающей в себя множество разных по направленности действия групп правовых средств.

Начиная с 1992 г. по сегодняшний день в Республике Казахстан уже сформирована основа системы правовой охраны интеллектуальной собственности в целом на основе совершенно новой подотрасли законодательства — права интеллектуальной собственности, в которой определены правовой режим наиболее значимых объектов творчества, субъектов отношений по их поводу и содержание таких отношений.

Эту систему можно представить себе как в статическом, так и динамическом аспектах.

В статическом аспекте система охраны интеллектуальной собственности представляется как взаимосвязь законодательных и институциональных составляющих.

При этом законодательная часть системы включает в себя Конституцию страны, кодексы, законы, постановления Правительства и ведомственные нормативные акты по вопросам охраны интеллектуальной собственности и образу подсистему законодательства.

Институциональная часть представляет собой систему органов и организаций, согласованная деятельность которых должна обеспечивать надлежащую охрану объектов интеллектуальной собственности. Множество субъектов с различными организационно-правовыми формами их функционирования можно назвать подсистемой лиц.

В динамическом аспекте система охраны прав интеллектуальной собственности представляет собой совокупность правовых способов (форм, методов, средств и приемов), применяемых участниками правоотношений по поводу прав интеллектуальной собственности для достижения их реальной осуществимости.

Патентная система, будучи призванной охранять объекты промышленной собственности, по своим составным частям строится по подобию общей системы охраны объектов интеллектуальной собственности и включает в себя подсистемы законодательства

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

и лиц, а в динамическом аспекте характеризуется совокупностью правовых способов достижения реальности закрепляемых прав.

Заключение

В мае 2003 года Президентом Казахстана Н. Назарбаевым была утверждена Стратегия индустриально-инновационного развития Казахстана на 2003-2015 годы (Стратегия). В Стратегии уделено внимание вступлению Казахстана в ВТО с целью создания благоприятных условий для устойчивого экономического роста за счет осуществления внешней торговли и коренной перестройки внутренних условий производства товаров и услуг в соответствии с правилами и нормами, принятыми в этой организации.

Функции по реализации государственной политики в области охраны прав интеллектуальной собственности осуществляет уполномоченный орган – Комитет по правам интеллектуальной собственности (Комитет), а также подведомственная ему экспертная организация – Республиканское государственное казенное предприятие «Национальный институт интеллектуальной собственности» (НИИС).

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.
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.

Лекция № 7

Тема: Объекты патентного права и условия их патента способности

- 1 Введение
- 2 Изобретения
- 3 Понятие и объекты изобретения Объекты изобретения
- 4 Список рекомендуемой литературы

1.Объектами патентного права является патентоспособные изобретения, полезные модели и промышленные образцы. Патентоспособность—это свойства новшества быть признанным изобретением, полезной моделью или промышленном образцом в правовом смысле. В отличии от технического или дизайнерского решение, именуемого обиходе изобретение либо плодом технической эстетики в юридическом смысле под изобретением или промышленном образцом понимается только решение, отвечающее всем легальным

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

условия патента способности и прошедши установленный законам квалификации. Изобретению представляется правовая охрана если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо.

Важнейшее условие патентоспособности изобретения- его новизна. Изобретение является, новым, если оно не известна из уровня техники. Уровень техники, служащие критерием новизны изобретения, включая любые сведения , ставши общедоступными в мире до даты приоритета изобретения.

Вместе с тем приоритет может устанавливается по дате подачи первой заявки в государстве – участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности (конвенционный приоритет).

Таким образом, патентная право закрепляет принцип абсолютной (мировой) новизны изобретения.

Дать объективное определение понятия изобретения не представляется возможным в силу того, что во многом это обусловлено необходимостью оценить уровень творчества, положенный в основу конкретного изобретения. Поэтому в Патентном законе РК нет четкого определения этого понятия, а приводятся лишь такие условия патентоспособности изобретения, как новизна, изобретательский уровень и промышленная применимость, и если изобретение удовлетворяет этим условиям, ему предоставляется правовая охрана в соответствии с п. 1 ст. 6 Патентного закона РК. Однако вполне правомерно говорить об изобретении как объективно существующем явлении, которое в самом общем виде можно определить как творческое техническое решение задачи. Термин «техническое решение» употребляется в широком смысле, именно как практическое средство удовлетворения определенных потребностей как в и в различных областях техники, так и в области, например, искусства — путем создания наиболее совершенных музыкальных инструментов, в спорте — предметов спортивного инвентаря, в медицине — новых препаратов, способов лечения и т. д. Так, способы лечения болезней не относятся к технике в общепринятом понимании. Тем не менее, поскольку терапевтические способы лечения предполагают применение определенных лечебных средств в строго установленных дозах, в течение определенного времени, с определенной периодичностью, выполнение рекомендованных приемов, режима и т. д., то этим самым предлагается техника лечения. В этом смысле способы лечения рассматриваются как технические решения. Таким образом, с помощью изобретения решается любая практическая задача в области техники, сельского хозяйства, культуры, образования и т. д., но исключительно техническими, а не какими-либо иными средствами (экономическими, административными, организационными и пр.)

Каждое изобретение характеризует собой определенный объект, т. е. техническое средство, с помощью которого должна быть удовлетворена общественная потребность и, следовательно, решена задача. Виды объектов изобретений определяются в зависимости от тех средств, которые предложены в техническом решении для достижения поставленной цели.

В соответствии с п. 2 ст. 6 Патентного закона РК объектами изобретений могут являться устройство, способ, вещество, штаммы микроорганизмов, клеток растений и животных, а также применение известного ранее устройства, способа, вещества, штамма по новому назначению. Разграничение объектов изобретений имеет важное правовое значение для более четкого определения объема прав патентообладателя, обеспечения объективной возможности контроля за использованием охраняемых законом изобретений.

Таким образом новшество, отвечающее всем установленным в законе требованиям, признается патентоспособным изобретением. Патентоспособные прежде всего отвечающие установленным законом требованиям технические решения.

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

Поэтому не считаются изобретениями, в частности:

- 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 электронных вычислительных машин;
- решения, заключающиеся только в представлении информации.

При этом возможность отнесения указанных объектов к изобретениям исключается только в случае, если заявка на выдачу патента на изобретение касается указанных объектов как таковых.

Не признаются патентоспособными в смысле положений Патентного закона:

- сорта растений, породы животных;
- топологии интегральных микросхем;
- решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Будучи объектом патентного права, изобретение само имеет объекты. В качестве изобретения охраняется техническое решение в любой области, относящееся к продукту (в частности, устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных) или способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств).

2. Устройство как объект изобретения

К устройствам как объектам изобретения относятся конструкции и изделия. Под устройством понимается система расположенных в пространстве элементов, определенным образом взаимодействующих друг с другом. Это машины — например, «Снегоуборочная машина», приборы — «Датчик магнитного поля», механизмы — «Шарнирно-рычажный механизм» или «Исполнительный механизм подвески рыхлителя».

Усовершенствованный инструмент, пример «Геологический молоток» или «Подвижный нож», или какое-либо приспособление, например «Тормозное устройство для железнодорожного вагона» или «Гидравлическое устройство для удержания руля относительно рамы мотоцикла», также могут быть отнесены к категории объектов-устройств.

Под устройствами понимаются транспортные средства, оборудование, сооружения, а также разного рода изделия — например «Супинатор для лечения и профилактики поперечного плоскостопия» или «Универсальная учебная парта». Разновидностью устройств являются, в частности, электрические схемы.

Патентной защите подлежат не только устройства в целом, но и отдельные их элементы: узлы, детали и проч.

Устройства как объекты изобретения характеризуются, в частности, следующими конструктивными признаками:

— наличием конструктивных элементов:

«устройство для гидромассажа снабжено дополнительным наконечником и трубопроводом ...»,

«...мембрана снабжена жестким каркасом...»;

— наличием связи между элементами:

«...поверхностный испаритель соединен входом с нагнетательным патрубком битумного насоса...»,

«...сепаратор на входе сообщен через трубопровод с нижней частью пылесборника...»;

— взаимным расположением элементов:

«...в корпусе рулевого механизма установлена зубчатая шестерня...»,

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

«...на валу ротора, который установлен вертикально, укреплены попарно лопасти для нагнетания дыма и направляющие для пиломатериалов...»;

- формой выполнения элементов или устройства в целом, в частности геометрической формой:

«...держатель устройства для проведения электрофореза состоит из 2 частей П-образной формы, а электроды имеют Г-образную форму...».

«...конец рабочей части инструмента выполнен в виде иглы, — в виде стержня...»,

«...ножи, имеющие криволинейные режущие кромки, выполненные в виде отрезка одной четверти эллипса...»;

- формой выполнения связи между элементами:

«...лебедка и противовес связаны между собой гибкой тягой, выполненной в виде троса прямоугольного сечения...»;

- параметрами и другими характеристиками элементов и их взаимосвязью:

«...при этом высота воронки составляет 120—160 мм, внешний диаметр одного конца равен 6 мм, другого — 22—24 мм, а толщина стенки — 1,5—2 мм...»,

«... снабжено упругим элементом, отношение диаметра которого к диаметру стержня выбрано не менее 1:3...»;

- материалом, из которого выполнены элементы или устройство в целом:

«...неметаллические оболочки выполнены из ткани...»,

«...герметизированная трубка выполнена из электропроводящего немагнитного материала...»,

«...чувствительный элемент датчика давления выполнен из монокристалла соли галогена, например, хлористого натрия»; — средой, выполняющей функцию какого-либо элемента устройства:

«...в железобетонном анкере, включающем штангу с замком, снабженным распорными пластинами, используют скрепляющее средство в виде твердеющего материала, омоноличивающего их в шпуре».

По сравнению с другими видами технических решений изобретения-устройства обеспечивают наиболее действенный контроль за их фактическим использованием, что определяет их наибольшую распространенность.

Способ как объект изобретения

К способам как объектам изобретения относятся процессы выполнения действий над материальными объектами с помощью материальных объектов. Способ — это совокупность приемов, выполняемых в определенной последовательности или с соблюдением определенных правил.

Способы как процессы выполнения действий над материальными объектами можно разделить на:

а) направленные на изготовление продуктов (изделий, веществ и т.д.), например «Способ изготовления строительного материала», «Способ получения ацетилен» или «Способ изготовления хлебобулочного изделия»;

б) направленные на изменение состояния предметов материального мира без получения конкретных продуктов (транспортировка, обработка, регулирование и т.д.), например «Способ удобрения почвы», «Способ управления электромагнитным клапаном» или «Способ транспортировки высоковязкой нефти»;

в) в результате которых определяется состояние предметов материального мира (контроль, измерение, диагностика и т.д.), например «Способ измерения влажности пористого материала», «Способ поиска месторождений особо чистого кварца» или «Способ ультразвуковой диагностики дефектов изделий».

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

Следует отметить, что особенность способов группы а), направленных на изготовление продуктов, заключается в том, что действие патента, выданного на такой способ, распространяется и на продукт, изготовленный непосредственно этим способом (п. 4 ст. 5 Патентного закона).

Патенты выдаются также и на способы профилактики, диагностики и лечения заболеваний, которые следует отнести к способам группы в), например «Способ профилактики кариеса зубов», «Способ диагностики артериальной гипертонии» или «Способ лечения заболеваний поджелудочной железы».

Объект изобретения «способ» характеризуется, в частности, следующими признаками:

— наличием определенного действия или совокупности действий:

«...соль растворяют...», «...раствор внутривенно вводят...»;

— порядком выполнения таких действий во времени (последовательно, одновременно, в различных сочетаниях и т.п.);

«...после обработки кислотой пленку промывают дистиллированной водой...»,

«...одновременно с продувкой реактор нагревают...»;

- условиями осуществления действий, режимами (температура, мощность, скорость и т.п.):

«...процесс ведут при скорости подачи сырья 0,5 дм³/ч...»,

«...растворяют при нагревании до 40 °С...»;

- использованием веществ или материалов (исходного сырья, 9, катализаторов, штаммов микроорганизмов и т.п.):

«...процесс ведут в атмосфере инертного газа...»,

«...используют катализатор, включающий один из металлов VIII группы...»;

- использованием устройств (приспособлений, инструментов, оборудования и т.п.):

«...обеззараживание посадочного материала плодовых культур осуществляют в вакуумной установке...»,

«...электрохимическую обработку реагента ведут в электролизере с нерастворимыми электродами...».

Вещество как объект изобретения

К веществам как объектам изобретения относятся:

— индивидуальные химические соединения, к которым также условно отнесены высокомолекулярные соединения и продукты генной инженерии (рекомбинантные нуклеиновые кислоты, векторы и т.п.), например:

«гидрохлорид-1-(2-этоксиэтил)-4-ацетил-4-ацетоксипиперидина»,

«биологически функциональная плазида или вирусный ДНК-вектор»;

— композиции (составы, смеси), например:

«мазь для лечения псориаза», «катализатор для гидрирования-1Я фурфурола», «пестицидная композиция», «кисломолочный напиток», «огнеупорный состав»;

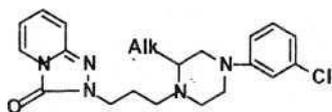
— продукты ядерного превращения.

Для характеристики индивидуальных химических соединений обычно используются такие признаки, как:

— качественный и количественный состав: например, «био-доступная (3-кристаллическая форма цефуроксимаксетила является смесью R/S диастереомеров в соотношении от 0,0001:1,0 до 1,0:0,0001»;

— связь между атомами и взаимное их расположение в молекуле, выраженное химической структурной формулой: например гидрохлорид 1-(2-этоксиэтил)-4-ацетил-4-бензоилоксипиперидина, «(S) или (R) энантиомер соединения формулы

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



где Alk-алкил с 1-3 атомами углерода и его кислотнo-аддитивные соли», «тетрапептид L-аланил-L-глутамил-L-аспарагил-глицин общей формулы L-Ala-L-Glu-L-Asp-Gly».

Для индивидуальных химических соединений с неустановленной структурой, в частности антибиотиков, а также объектов генной инженерии необходимо раскрытие их физико-химических и иных характеристик (в том числе признаков способа их получения), позволяющих их идентифицировать: например «изолированный нейротрофический фактор AF-1» характеризуется «присутствием в среде, в которой культивированы клетки глиальных оболочек», а также тем, что «стимулирует аксонный отросток не подвергнутых какому-либо воздействию клеток ганглия сетчатки серебряного карася, проходит через центрифужный фильтр с отсечкой 1кДа, сохраняет активность после нагревания при 95 °С в течение 15 мин или при 56 °С в течение 1 ч, не связывается с покрытыми полилизинoм планшетами и с DEAE-анионообменной смолой при pH 8,4».

Для характеристики композиций, которыми могут являться сплавы, керамика, смеси любого назначения и т.п., используются, в частности, такие признаки, как:

— качественный и количественный состав ингредиентов: например, «теплоизоляционный материал изготовлен из шихты, которая включает вермикулит, огнеупорную глину, цемент и карбокс и метил целлюлозу при следующем соотношении компонентов, мас. %:

вермикулит 35-60
огнеупорная глина 30-44
цемент 1-3
карбоксиметилцеллюлоза 1,3-3,5»;

— структура композиции и ингредиентов: например, компонентами гранулированного смесового взрывчатого состава являются «синтетические жирные кислоты фракции C₂₁-C₂₅ или их соли железа и порошок ферросилиция, содержащий 87 мас. % крупностью не более 160 мкм и 13 мас. % частиц крупностью, превышающей 160 ... 315 мкм».

Композиции неустановленного состава могут характеризоваться:

- физико-химическими показателями: например, «сополимер с α-олефином формулы CH₂=CH-CH₂R, где R — водород или линейный C₁-C₂₀ алкил», который невозможно охарактеризовать иначе, чем: «при фракционировании температурoвышшающим элюированием, по меньшей мере, 90 мас. % сополимера элюирует в температурном интервале до 50 °С, а отношение среднeмассовой молекулярной массы (M_w) к среднечисловой молекулярной массе (M_n), определяемых методом гeльпроникающей хроматографии (M_w/M_n), превышает 3»;

— физическими показателями: например, «фармацевтическая композиция включает жидкую фракцию, имеющую молекулярную массу от около 1 до около 2,5 кДа, измеренную методом быстрой жидкостной хроматографии на протеин, изоэлектрическую точку от около 7,29 до около 7,94, измеренную методом электрофореза после разделения на устройстве Ротофор»; утилитарными показателями: например, «присадка двойного действия против образования осадка и для обеспечения диспергирования в средних нефтяных дистиллятах, выкипающих в интервале температур 150-450 °С», «фрагмент ДНК, кодирующий дельта-б-десатуразу», «композиция для антистатической обработки способного окрашиваться и содержащего поверхностно активное вещество поли(м-фениленизофталамидного) волокна»;

— признаками способа получения: например, «синтетический мейкснеритный продукт, изготовленный путем смешивания оксида магния и переходного оксида алюминия, по

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

существу, в свободной от карбоната водной суспензии); «катализатор полимеризации олефинов, содержащий продукт реакции, полученный при контакте следующих компонентов: соединения А, металлоорганического соединения В и воды, при этом молярное соотношение металлоорганического соединения В и воды составляет от 1:1 до 100:1», «жидкий экстракт состоит из над-садочной жидкости, полученной после центрифугирования водного гомогената целого акульего хряща с последующим фракционированием на мембране со значением молекулярно-массового отсечения около 500 кДа, причем такая фракция содержит молекулы с молекулярной массой менее чем 500 кДа».

Для характеристики веществ, полученных путем ядерного превращения, используются, в частности, следующие признаки: качественный (изотоп (изотопы) элемента) и количественный (число протонов и нейтронов) составы, а также основные ядерные характеристики — период полураспада, тип и энергия излучения (для радиоактивных изотопов).

Применение известных ранее устройства, способа, вещества, штамма по новому назначению

Одним из видов изобретений, на которые распространяется правовая охрана, является «применение известных ранее устройства, способа, вещества, штамма по новому назначению» (далее — «применение»).

Изобретение на «применение» отличается от других изобретений происхождением, связанным с иным характером изобретательской деятельности.

Если устройство, способ, вещество, штамм являются новыми средствами удовлетворения общественной потребности и создаются путем их целенаправленного синтеза, то изобретение на «применение» появляется за счет выявления новых возможностей (неизвестного свойства) известного объекта, позволяющих создать средство с иной предназначенностью.

Сущность объекта на «применение» заключается в том, что известное техническое средство предлагается использовать по назначению иному, чем то, которое было известно для данного технического средства на момент создания изобретения. Ранее известное средство приобретает функцию, существенно отличающуюся от той, которую уже имеет, в силу чего оно оказывается способным удовлетворить совсем иную потребность общества. То есть в изобретении на «применение» объект является по существу известным устройством, способом, веществом, штаммом, но благодаря новому свойству (совокупности свойств), которое присуще объекту как таковому и проявляется лишь в определенных условиях использования, становится возможным его применение по новому назначению.

Например, установлено, что известное вещество «А», специально синтезированное для использования в качестве красителя, при определенных условиях проявляет себя как сильно действующий яд для вредных бактерий. В результате выявления нового свойства известного вещества предложено новое средство для уничтожения вредных бактерий.

Следует отметить, что кроме веществ, специально полученных с какой-либо целью, т. е. для определенного использования, существуют вещества природные или промежуточные сотые в эксперименте, или отходы производства и т.д., для которых утилитарное назначение не определено. Установление такого назначения может быть квалифицировано как изобретение на «применение» (первое применение).

Изобретения на «применение» особенно характерны для веществ (индивидуальные вещества, композиции, штаммы и т.п.), поскольку они, как правило, обладают целым рядом свойств, способных проявляться в зависимости от условий использования и потому могут иметь различные назначения.

Менее характерны изобретения на «применение» для устройств, поскольку устройства создаются для выполнения определенных функций и имеют определенную предназначенность.

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

Поэтому использовать устройство по иному назначению рения в него каких-либо изменений, как правило, не представляется возможным.

Рассматривая возможность использования известного способа по новому назначению, необходимо учитывать, что способ характеризуется наличием действия или действий над материальным объектом. Действия, в свою очередь, осуществляются, как правило, в определенной последовательности, при определенных условиях, с использованием веществ и устройств, необходимых для их выполнения. Для того чтобы реализовать назначение, необходимо изменить сам процесс или объект, на который он направлен, т.е. необходимо изменить способ. Таким образом, изобретения на «применение» способа по новому назначению маловероятны. Для подтверждения этого рассмотрим следующий пример.

Известен способ ультразвуковой дефектоскопии, заключающийся в обработке соответствующего изделия ультразвуком с последующей фиксацией сигнала, по характеру которого судят о наличии дефектов в изделии. Предложено применение этого способа для определения фактической площади касания контактов реле. Точно так же, как известный способ, новый предполагает воздействие на объект исследования ультразвуком и последующий анализ фиксируемого сигнала. В отличие от известного предлагаемый способ имеет иной объект воздействия, а именно контакты реле, находящиеся в соприкосновении, и иное умозаключение — о величине площади касания контактов. В конечном итоге налицо иной характер анализа фиксируемого сигнала, а именно - определение фактически площади касания контактов реле. Это означает, что в данном случае приходится констатировать изменение известного способа и, следовательно несостоятельность изобретения на «применение».

Объекты, не признаваемые изобретениями

Поскольку изобретением может считаться, как было определено выше, всякий достигнутый человеком творческий результат, суть которого состоит в нахождении конкретных технических средств решения задачи, возникшей в сфере практической деятельности, то наряду с объектами изобретений в Патентном законе РК содержится перечень и таких решений, которые не признаются изобретениями. Этот перечень определен п. 3 ст. 6 Патентного закона. Следует отметить, что многие из объектов, указанных в этом перечне, также являются результатом мыслительной деятельности человека и в силу этого могут носить творческий характер. Непризнание этих объектов изобретениями не означает, что они вообще не охраняются. Эти решения являются объектами авторского права, и они могут охраняться, только не Патентным законом, а другими правовыми актами, например Законом об авторском праве РК.

Не признаются изобретениями открытия, научные теории и математические методы. Открытия, научные теории — это знания об окружающей нас действительности, но не средства, используемые в утилитарных целях. Тем более не имеют утилитарного характера математические методы. Например, не может быть признан изобретением способ расстановки роликоопор ленточного конвейера, основанный лишь на расчете расстояния между роликами по формуле, в которой в качестве независимых переменных использованы заранее установленные величины, и в силу этого такой способ представляет собой математический метод. В данном случае отсутствуют какие-либо операции, над роликоопорами, и такой способ не может быть признан изобретением.

Другой разновидностью не относящихся к изобретениям объектов являются методы организации и управления хозяйством (числе методы и системы воспитания, преподавания, обучения, а также финансирование, снабжение, учет и т.п.). В качестве примера можно привести способ рационального использования запасов руд, основанный на оценке запасов руд по себестоимости производства металла и цене реализации металла, который характеризует собой организационные мероприятия, необходимые для планирования работы горнодобывающего предприятия.

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

Не являются изобретениями также условные обозначения, расписания, правила (правила дорожного движения, правила игр и т.п.), например, многочисленные варианты правил игры в бильярд, которые характеризуются лишь последовательностью выполнения действий игроком. Однако следует отметить, если предлагаемая игра характеризуется конструктивными особенностями бильярдного стола или кия, такая игра может быть защищена охранным документом на изобретение. Правила и методы выполнения умственных операций, например, предложения, касающиеся различных видов тестов, которые по сути представляют собой правила тестирования при проверке знаний у учащихся, также не являются объектами изобретений.

Не подлежат охране в качестве изобретений программы для вычислительных машин и алгоритмы как таковые, проекты и схемы планировки сооружений, зданий, территорий (населенных пунктов, парков и т.п.), предложения, касающиеся лишь внешнего вида изделий (направленные фактически на удовлетворение эстетических потребностей общества — такие, как форма, фасон изделия и пр.).

По этическим соображениям не квалифицируются в качестве изобретений решения, которые по своему назначению, области применения противоречат общественным интересам принципам гуманности и морали. Так, предлагался способ безвзрывной технологии добычи и переработки твердых полезных ископаемых, предполагающий проведение операции обогащения полезных ископаемых непосредственно на месте их добычи, например на руднике, а также использование хвостов обогащения в качестве закладочного материала в выработанной пространство карьера или шахты. Но это противоречит общественным интересам, так как наличие растворимых химических реагентов, используемых в процессе обогащения, будет служить причиной непредсказуемого загрязнения водоносных горизонтов, используемых для водоснабжения, и поверхностных вод при водоотливе. Использование же хвостов обогащения, не подвергнутых специальной обработке в качестве закладочного материала, может быть причиной загрязнения подземных вод на очень длительное время за счет омывания хвостов грунтовыми водами.

Охрана таких объектов интеллектуальной собственности, как селекционные достижения, топологии интегральных микросхем, товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров и другие, регулируется иными законодательными актами.

Единство изобретения

При составлении заявки на изобретение следует обращать внимание на требование единства изобретения, которое оговорено в п. 1 ст. 17 Закона и предполагает следующее. Заявка должна относиться к одному изобретению или группе изобретений, связанных между собой настолько, что они образуют единый изобретательский замысел. Требование единства изобретения признается соблюденным, если:

- в формуле изобретения охарактеризовано одно изобретение;
- в формуле изобретения охарактеризована группа изобретений:

одно из которых предназначено для получения (изготовления) другого (например устройство или вещество и способ получения (изготовления) устройства или вещества в целом или их части — «Безобжиговый высокотемпературный теплоизоляционный материал и способ его производства»);

одно из которых предназначено для осуществления другого (например способ и устройство для осуществления способа в целом или одного из его действий — «Способ заправки топливом космического аппарата и устройство для его осуществления»);

одно из которых предназначено для использования другого (в другом) (например, способ и вещество, предназначенное для использования в способе; способ или устройство и его часть;

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

применение устройства или вещества по новому назначению и устройство или композиция, составной частью которых они являются, — «Моющая композиция для замачивания и способ замачивания тканей с ее использованием»);

относящихся к объектам одного вида, одинакового назначения, обеспечивающих получение одного и того же технического результата (варианты — «Двухколесный велосипед для безопасной и комфортной езды (варианты)»).

Приоритет изобретения и условия его установления

Приоритет (первенство) изобретения имеет важное значение в патентном праве, так как практически во всех случаях с даты приоритета возникают права и обязанности лиц, связанные с данным изобретением. На дату приоритета определяется уровень техники, по отношению к которому проверяются критерии патентоспособности патентуемого изобретения. В некоторых случаях с даты приоритета определяются сроки действия охранных документов. Следовательно, в более выгодном положении окажется изобретение, имеющее более ранний приоритет, и соответственно - его владелец.

Патентным законодательством Казахстана предусмотрено несколько правил установления приоритета изобретения, а именно:

- по дате подачи заявки в патентное ведомство Казахстана;
- по дате подачи первой заявки в государстве-участнике Парижской конвенции (конвенционный приоритет);
- по дате подачи в патентное ведомство Казахстана более ранней заявки того же заявителя;
- по дате подачи в патентное ведомство Казахстана первоначальной заявки (для установления приоритета выделенной заявки);
- по дате поступления дополнительных материалов.

В первую очередь, в соответствии с п. 1 ст. 20 Патентного закона РК приоритет изобретения устанавливается по общему, принятому и в других странах, правилу: по дате подачи заявки, т.е. по дате, на которую был представлен комплект необходимых документов. Таковыми являются следующие документы:

- заявление о выдаче охранного документа на изобретение с указанием сведений о заявителе (фамилии, имени, отчества, если оно имеется, — для физического лица, или полного наименования согласно документу об официальной регистрации — для юридического лица);
- описание изобретения, формула изобретения и чертежи, если в описании на них имеется ссылка.

Если указанные документы и сведения о заявителе представлены не одновременно, то дата подачи, а следовательно и приоритет, устанавливаются по дате поступления последнего из представленных документов.

Наряду с изложенным выше общим правилом Патентный закон РК содержит ряд специальных льготных правил, которые могут применяться при установлении приоритета. При подаче заявки на изобретение заявитель может воспользоваться льготой по приоритету на основании его более ранних заявок или дополнительных материалов к ним, при этом заявителем должны быть соблюдены установленные Законом условия.

Прежде всего речь идет о конвенционном приоритете. В соответствии с п. 2 ст. 20 Патентного закона РК приоритет может быть установлен по дате подачи правильно оформленной заявки в государстве-участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности, а также в предусмотренной ею международной или региональной организации, если заявка на изобретение подана в патентное ведомство в течение двенадцати месяцев с указанной даты. Если по не зависящим от заявителя обстоятельствам (стихийное бедствие, военные действия, гражданские беспорядки и т.п.) заявка с испрашиванием конвенционного приоритета не могла быть подана в указанный срок, последний может быть продлен, но не более

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

чем на два месяца. При этом заявитель при необходимости представляет доказательства, подтверждающие наличие обстоятельств, помешавших подать заявку в установленный срок.

Заявитель, желающий воспользоваться правом конвенционного приоритета, обязан указать на это при подаче заявки или в течение двух месяцев с даты поступления заявки в патентное ведомство.

Для подтверждения правомерности испрашивания конвенционного приоритета заявитель представляет копию первой заявки, должным образом заверенную ведомством, в которое она была подана, и письменное разрешение заявителя или его правопреемника на использование приоритета, если заявка в патентное ведомство подается не от его имени. Если имя заявителя (наименование, если заявка подается юридическим лицом) было изменено после даты подачи первой заявки, то при подаче заявки в патентное ведомство представляется документ, подтверждающий такое изменение.

Заверенная копия первой заявки может быть приложена к материалам заявки или представлена не позднее шести месяцев с даты поступления заявки в патентное ведомство. При непредставлении указанного документа заявитель теряет право на установление конвенционного приоритета. Приоритет в этом случае устанавливается по дате подачи заявки в патентное ведомство Казахстана.

Следующее льготное правило относится к установлению так называемого внутреннего приоритета, который в соответствии с п. 4 ст. 20 Патентного закона РК устанавливается по дате подачи в патентное ведомство Казахстана более ранней заявки того же заявителя. Внутренний приоритет может быть установлен только в том случае, если заявитель подал в патентное ведомство Казахстана заявку на изобретение, раскрытое в его более ранней заявке, и при этом период времени между датами подачи более ранней и последующей заявки, по которой испрашивается внутренний приоритет, не превышает двенадцати месяцев.

При поступлении заявки с испрашиванием внутреннего приоритета более ранняя заявка считается отозванной и с ней никаких действий не производится.

Испрашивание внутреннего приоритета можно сравнить с переоформлением ранее поданной заявки. Причины, по которым заявитель применяет такую процедуру, могут быть самыми различными. Так, основанием для переоформления заявки

может служить необходимость корректирования доказательств какого-то положения (при правильности самого положения); необходимость уточнения или исправления тех или иных признаков изобретения, если при этом не изменяется его сущность; целесообразность устранения из описания избыточной информации, составляющей коммерческий секрет заявителя и т.п. Важно лишь, чтобы более ранняя заявка на это изобретение полностью раскрывала его сущность (т.е. существенные признаки изобретения, заявленного в последующей заявке, должны присутствовать в более ранней заявке), а последующая заявка была подана не позднее двенадцати месяцев с даты подачи более ранней заявки.

Внутренний приоритет может быть установлен на основании нескольких ранее поданных заявок. Если, например, по мнению заявителя, эти заявки могут быть объединены в одну, ему предоставляется возможность подать новую заявку с испрашиванием приоритета по ранее поданным заявкам. При этом, однако, необходимо, чтобы в каждой из объединяемых заявок было раскрыто изобретение, на которое испрашивается внутренний приоритет, и срок подачи заявки с испрашиванием внутреннего приоритета не должен превышать двенадцати месяцев с самого раннего из приоритетов.

Закон устанавливает, что внутренний приоритет не может определяться по дате подачи заявки, по которой уже испрашивался более ранний приоритет. Это означает, что заявка, по которой уже испрашивался более ранний приоритет, не может служить основанием для испрашивания внутреннего приоритета по другой заявке, так как Законом предусмотрено лишь

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

однократное смещение даты приоритета по сравнению с датой подачи заявки в патентное ведомство.

Еще одно льготное правило установления приоритета отражено в п. 5 ст. 20 Патентного закона РК, в соответствии с которым приоритет изобретения, заявленного в заявке, выделенной заявителем из его первоначальной заявки, может быть установлен по дате подачи в патентное ведомство этой первоначальной заявки, а в случае установления по первоначальной заявке более раннего приоритета — по дате ее приоритета, при соблюдении следующих условий:

— изобретение, заявленное в выделенной заявке без изменения его сущности по сравнению с содержанием первоначальной заявки, раскрыто в последней;

- выделенная заявка подана в патентное ведомство до принятия по первоначальной заявке решения об отказе в выдаче охранного документа, возможности обжалования которого исчерпаны, а в случае принятия по первоначальной заявке решения о выдаче охранного документа — до даты регистрации изобретения в Государственном реестре.

Необходимость выделения одной заявки из другой возникает тогда, когда патентное ведомство установит, что первоначальная заявка подана с нарушением требования единства изобретения. Тогда заявителю предлагается в течение трех месяцев с даты направления ему соответствующего уведомления сообщить, какое из изобретений должно рассматриваться в рамках уже поданной заявки. При этом другие изобретения, вошедшие в материалы первоначальной заявки, могут быть оформлены заявителем выделенными заявками.

Заявитель может и по собственной инициативе выделить из первоначальных материалов заявки другую заявку, если, по его мнению, в них содержатся несколько изобретений, которые могут быть запатентованы самостоятельно.

В случае подачи выделенной заявки, изменяющей сущность изобретения по сравнению с содержанием первоначальной заявки, а также при подаче выделенной заявки после истечения указанных сроков приоритет по выделенной заявке устанавливается по дате ее подачи в патентное ведомство.

Следующее льготное правило установления приоритета в соответствии с п. 3 ст. 20 Патентного закона РК относится к установлению приоритета по дате поступления дополнительных материалов к более ранней заявке того же заявителя.

Заявителю предоставляется право по собственной инициативе до вынесения решения о выдаче охранного документа или по запросу патентного ведомства дополнять, уточнять или исправлять материалы заявки без изменения сущности заявленного изобретения. Если эти дополнительные материалы изменяют сущность заявленного изобретения, т.е. содержат подлежащие включению в формулу изобретения признаки, отсутствовавшие в первоначальных материалах, то они во внимание не принимаются. Заявитель, однако, имеет возможность оформить такие дополнительные материалы в качестве самостоятельной заявки с соблюдением всех требований, предъявляемых к составу документов заявки и к их содержанию. При этом заявитель имеет право просить приоритет изобретения по такой заявке по дате подачи им дополнительных материалов. Для этого самостоятельная заявка должна быть подана до истечения трехмесячного срока с даты направления заявителю уведомления патентного ведомства о невозможности принятия во внимание дополнительных материалов в связи с признанием их изменяющими сущность заявленного решения. Кроме того, дополнительные материалы должны полностью раскрывать сущность изобретения, на которое оформлена самостоятельная заявка. При невыполнении этих требований приоритет вновь оформленной заявки устанавливается по дате ее подачи в патентное ведомство.

Патентный закон РК предоставляет заявителю возможность объединять в одну заявку несколько предшествующих заявок или дополнительных материалов к ним, если при их объединении соблюдается условие требования единства изобретения, и испрашивать в таком

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

случае множественный приоритет. Множественный приоритет сохраняется, если для каждой заявки соблюдены изложенные выше условия.

Условия патентоспособности изобретения

В соответствии со ст. 6 Патентного закона РК изобретению предоставляется правовая охрана, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо. Эти условия патентоспособности изобретений определены в патентных законах подавляющего большинства стран мира.

Новизна

Новизна изобретения является основным и непременным условием его патентоспособности. Согласно ст. 6 Патентного закона изобретение является новым, если оно не известно из сведений об уровне техники. Сведения об уровне техники включают любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения. Под общедоступными понимаются сведения, содержащиеся в источнике, с которым любое лицо может ознакомиться само, либо о содержании которого ему может быть законным образом сообщено. Служебная, закрытая, секретная и т.п. информация не принимается во внимание. Существенным является тот факт, что новизна изобретения должна носить абсолютный мировой характер, т.е. в уровень техники включаются сведения, ставшие общедоступными не только в Республике Казахстан, но и в зарубежных странах. Следует обратить внимание и на то обстоятельство, что при определении новизны могут быть использованы только те сведения, которые стали общедоступными до даты приоритета изобретения. Сведения, которые раскрывают сущность изобретения, но появились после этой даты, во внимание не принимаются.

При установлении новизны в сведения об уровне техники включаются также при условии их более раннего приоритета поданные в РК другими лицами заявки на изобретения и полезные модели (за исключением отозванных) и запатентованные в РК изобретения и полезные модели. К сведениям, содержащимся в этих источниках, не предъявляется требование общедоступности на дату приоритета изобретения по рассматриваемой заявке, однако необходимо принимать их во внимание при установлении новизны изобретения для исключения выдачи двух патентов на тождественные изобретения.

В соответствии с п. 4 ст. 6 Патентного закона РК заявителю предоставляется так называемая льгота по новизне. Эта означает, что публичное раскрытие информации, относящейся к изобретению, автором, заявителем или любым лицом, получившим от них прямо или косвенно эту информацию, в том числе и демонстрация изобретения в качестве экспоната на официальной или официально признанной международной выставке, организованной на территории государства-участника Парижской конвенции, не признается обстоятельством, препятствующим признанию патентоспособности изобретения, если заявка на изобретение подана в патентное ведомство не позднее шести месяцев с даты его раскрытия или помещения на выставке. Подобная льгота дает возможность защитить изобретение, сущность которого раскрыта до подачи заявки.

Льгота предоставляется заявителю независимо от формы раскрытия информации (путем публикации, устного сообщения, открытого применения, показа и т.п.). В случае, когда информация об изобретении раскрыта не самим заявителем, а третьим лицом, заявитель должен доказать, что он либо сам разрешил обнародовать эту информацию, либо это произошло без его ведома, но информация получена от него, либо от автора изобретения.

Изобретательский уровень

Другим критерием патентоспособности изобретения является изобретательский уровень, который служит показателем качественного уровня изобретения, т.к. именно с его помощью может быть оценен вклад той или иной разработки в научный и технический прогресс. Очевидным является то, что далеко не всякое решение, которое является новым, может считаться

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

и вносящим вклад в уровень техники. Так, обладая определенными знаниями в той или иной области техники, средний специалист может создать объект, представляющий собой комбинацию известных средств, которая будет новой, но путь ее создания будет очевидным и не содержащим творческого начала. Поэтому в патентных законах разных стран сформулирован критерий, определяющий творческий характер изобретения, с помощью которого изобретение можно отличить от обычных инженерных разработок или объектов, — это изобретательский уровень. В патентном законе Германии этот критерий называется изобретательская деятельность, а в США — неочевидность.

В соответствии с п. 1 ст. 6 Патентного закона РК изобретение имеет изобретательский уровень, если оно для специалиста явным образом не следует из сведений об уровне техники, которые включают любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения.

Критерий «изобретательский уровень» определяется через такое понятие, как «специалист». В Патентном законе РК понятие «специалист» не раскрывается, однако его содержание приведено в патентных законах ряда стран. Под специалистом подразумевается практикующее лицо, которому известны все общие познания в области, в которой он работает и к которой относится заявленное изобретение. И если специалист может с очевидностью объединить известные решения для создания объекта, то предложение не отвечает условию изобретательского уровня. Например, предложен способ получения сухого ацидофилина, используемого в качестве закваски для получения кисломолочных продуктов, который включает выращивание микроорганизмов *Lactobacterium acidophilum* в жидкой культуральной среде, добавление защитной среды, смешивание, охлаждение полученной смеси с последующим высушиванием в замороженном состоянии под вакуумом. Отличие способа заключается в том, что в качестве защитной среды используют раствор желатина и сахара для повышения стойкости конечного продукта, а охлаждение полученной смеси осуществляют при температуре $-50...-55$ °С, что позволяет сохранить практически все микроорганизмы, обеспечив при этом высокую биологическую активность получаемой закваски. Из сведений об уровне техники выяснилось, что из одного источника информации известен аналогичный способ с внесением в бактериальную массу защитной среды, куда входят сахароза и желатин, а из другого источника известен способ, в котором суспензию, содержащую аналогичные микроорганизмы, перед сушкой замораживают при температуре $-50...-60$ °С. Из вышесказанного можно сделать вывод, что данный способ не удовлетворяет критерию «изобретательский уровень», т.к. из сведений об уровне техники выявлены решения, имеющие признаки, совпадающие с отличительными признаками предложенного изобретения, направленные на тот же самый технический результат. Следует подчеркнуть при этом, что новизной данный способ обладает, так как из сведений об уровне техники не выявлен ни один источник, тождественный заявленному способу по всем признакам в своей совокупности.

Рассмотрим в этой связи другой пример. Заявлен экструдер, содержащий приемный бункер с дозатором, цилиндрический корпус, шнек, выходную фильеру и нож. В данном экструдере предложено в цилиндрическом корпусе установить съемную гильзу, на внутренней поверхности которой выполнить винтовые канавки. В силу известности из уровня техники конструктивного признака «оснащение корпуса экструдера съемной гильзой с винтовыми канавками на ее внутренней поверхности», который в сочетании с другими известными признаками экструдера позволяет достичь предполагаемого технического результата, а именно увеличения срока службы экструдера и повышения качества готового продукта, данное техническое решение при наличии у него критерия «новизны» не обладает критерием «изобретательский уровень».

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

Оценка изобретения с точки зрения наличия в нем творческого начала обычно наиболее трудна ввиду субъективности самого понятия «творчество», поэтому большая часть споров вокруг патентоспособности изобретений возникает именно по этому критерию.

Промышленная применимость

Еще одним условием патентоспособности изобретения является промышленная применимость. Данный критерий, требующий, чтобы изобретение было пригодно к промышленному применению, существует в законодательствах многих стран.

В соответствии со ст. 6 Патентного закона РК изобретение является промышленно применимым, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности.

Для признания изобретения промышленно применимым необходимо выполнение следующих условий:

материалы заявки должны содержать указание назначения заявленного объекта изобретения;

средства и методы, с помощью которых возможно осуществление изобретения в том виде, как оно охарактеризовано в формуле изобретения, должны быть описаны в материалах заявки (при отсутствии таких сведений в материалах заявки допустимо, чтобы указанные средство и методы были описаны в источнике, ставшем общедоступным до даты приоритета изобретения);

реализация указанного заявителем назначения изобретения должна быть действительно возможна.

Следует отметить, что понятие «промышленная применимость» должно толковаться в широком смысле, оно не предполагает какую-то максимальную эффективность от использования того или иного технического решения. Предназначение и смысл данного критерия в том, чтобы показать принципиальную возможность использования изобретения в одной из отраслей деятельности.

Основная роль требования промышленной применимости заключается в проверке возможности реализации технического решения в виде конкретного материального средства, а также в выяснении того, действительно ли с помощью данного изобретения достигается усматриваемый заявителем технический результат. В отличие от критериев новизны и изобретательского уровня критерий промышленной применимости напрямую не связан с уровнем техники и датой приоритета, однако такая связь имеется. Если с точки зрения новизны и изобретательского уровня изобретение должно выходить за рамки уровня техники, то для его соответствия требованию промышленной применимости необходимо, чтобы в первичных материалах заявки были описаны средства и методы, с помощью которых возможно осуществление изобретения в том виде, как оно охарактеризовано в формуле изобретения. При отсутствии таких сведений в материалах заявки необходимо, чтобы указанные средства и методы были известны из уровня техники.

Для оценки промышленной применимости следует иметь в виду и то обстоятельство, что сведения о выполнении изобретением своего функционального назначения, которые заявитель представляет в описании, не должны противоречить известным физическим законам.

Заключение

В данной лекции рассмотрено определение изобретению в соответствии с действующей правовой основой в государстве, порядок принятия изобретения патентоспособным, а также раскрыты понятие и объекты изобретение:

- устройства как объект изобретение;
- способ, вещество как объект изобретения.

В соответствии Патентного закона РК отображены требования по таким вопросам как объекты, не признаваемые изобретениями, единство изобретения, приоритет изобретения и

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

условия его установления, условия патентоспособность изобретения, новизна, изобретательский уровень, промышленная применимость.

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.
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.

Лекция № 8

Тема: Субъекты патентного права

- 1 Введение
- 2 Понятие, общие признаки и виды субъектов
- 3 Авторы и соавторы
- 4 Патентообладатели и обладатели свидетельств на регистрацию товарного знака
- 5 Наследники и иные правопреемники
- 6 Заключение
- 7 Список рекомендуемой литературы

Необходимость патентного права обусловлена невозможностью прямой охраны объектов промышленной собственности средствами авторского права. В отличие от объектов авторского права объекты промышленной собственности могут быть созданы разными лицами, независимо друг от друга, поэтому их охрана предполагает предварительное формальное закрепление приоритета в установленном законом порядке. Важнейшими условиями патентоспособности объектов промышленной собственности являются их новизна и промышленная применимость. При этом патентное право закрепляет абсолютную (мировую) новизну объектов промышленной собственности.

1. Под субъектами патентного права понимаются участники правоотношений, связанных с созданием, регистрацией и иным оформлением, использованием, защитой и охраной прав на объекты промышленной собственности.

Как видно из перечисления содержания патентных правоотношений, они являются комплексными правоотношениями.

В свою очередь, комплексность означает наличие в них отдельных отношений, регулируемых нормами разных отраслей права, преимущественно административного, гражданского и уголовного. Например, отношения по регистрации и иному оформлению, а

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

также часть отношений по защите и охране объектов патентного права следует отнести к административным, а отношения по реализации и гражданско-правовой защите прав на указанные объекты — к гражданско-правовым.

Административные и уголовно-правовые отношения по поводу объектов патентного права можно назвать еще властными отношениями, складывающимися наряду с отношениями другой группы — гражданско-правовыми отношениями.

Круг субъектов комплексных патентных отношений, без учета их отраслевого подразделения, выглядит следующим образом:

- авторы и соавторы объектов промышленной собственности;
- наследники и правопреемники авторов и соавторов;
- заявители и патентообладатели, владельцы товарного знака и права пользования наименованиями мест происхождения товаров, правообладатели топологий интегральных микросхем;
- наследники и иные правопреемники правообладателей всех объектов промышленной собственности и топологий интегральных микросхем;
- органы государственного управления общей компетенции;
- патентное ведомство (орган государственного управления в области правовой охраны прав на объекты промышленной собственности);
- организация по патентной экспертизе;
- патентная библиотека и организации по научно-технической информации;
- патентные подразделения предприятий и организаций;
- патентные поверенные, их бюро и конторы;
- общественная организации изобретателей и рационализаторов;
- ассоциация патентных поверенных.

Перечисленные субъекты определенным образом взаимодействуют в рамках патентной системы, входящей в свою очередь в более широкую систему охраны всех объектов интеллектуальной собственности. Согласованная деятельность

субъектов патентного права на основе нормативно-правовых источников должна обеспечивать надлежащую охрану всех объектов промышленной собственности и иных результатов технического творчества.

Устанавливая классификацию субъектов отношений по поводу интеллектуальной собственности, необходимо, прежде всего, ответить на вопрос, применимо ли к данной частной области отношений общее гражданско-правовое деление субъектов гражданских правоотношений. На данные отношения в полной мере распространяются нормы ст. 2 ГК РК, выделяющей граждан и юридических лиц как субъектов гражданских правоотношений.

Статья 12 ГК РК в свою очередь устанавливает, что под физическими лицами понимаются граждане РК, граждане других государств, а также лица без гражданства. То есть понятие физического лица является общим для понятий гражданин РК, иностранный гражданин и лицо без гражданства. ГК обычно использует термин «гражданин», а не «физическое лицо», но когда в нем говорится о гражданах, имеются в виду не только граждане РК, но и другие физические лица, если иное не предусмотрено ГК.

Это деление Кодекса является универсальным и проходит не только через Особенную часть ГК РК, где конкретизируется «право иметь интеллектуальную собственность», но и через специальное законодательство, регулирующее статус отдельных разновидностей объектов интеллектуальной собственности. То есть классификация всех субъектов авторского права, патентного права (право на изобретение, полезную модель и промышленный образец), права на селекционные достижения, права на топологии интегральных микросхем, права на нераскрытую информацию, права на средства

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

индивидуализации (право на фирменное наименование, товарный знак, наименование места происхождения товаров) будет сводиться к делению их на физические и юридические лица.

Следующие две крупные группы субъектов можно обнаружить из классификации объектов интеллектуальной собственности. Как отмечалось выше, ст. 961 Особенной части ГК РК выделяет две группы объектов интеллектуальной собственности:

- результаты интеллектуальной творческой деятельности;
- средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг.

Соответственно этим двум основным группам объектов можно выделить две группы субъектов, в них участвующих — субъекты отношений по поводу результатов творчества и субъекты отношений по поводу средств индивидуализации.

В дальнейшем внутри выделенных крупных групп классификация может идти по самым разным основаниям.

Например, физические лица могут быть разделены:

- по признаку гражданства — на граждан РК, граждан других государств и лиц без гражданства;
- по характеру объекта правоотношений — субъектов в области результатов интеллектуальной творческой деятельности и в области средств индивидуализации;
- по полноте правообладания — на обладающих неимущественными или имущественными правами, или теми и другими вместе;
- по признаку основных или производных прав — на первичных правообладателей, наследников и иных правопреемников.

Субъекты — юридические лица, участвующие в правоотношениях по поводу объектов интеллектуальной собственности, могут подразделяться в самом общем плане на государственные и негосударственные.

Государственные юридические лица могут быть в свою очередь разделены на государственные органы управления и государственные специализированные организации.

Государственные же органы управления можно разделить на органы общей компетенции (прокуратура, суд, таможня) и органы специальной компетенции (Комитет по правам интеллектуальной собственности, патентное ведомство), действующие в сфере регулирования объектов интеллектуальной собственности.

Государственные специализированные организации в данной области в свою очередь можно разделить на экспертные и научно-информационные.

Негосударственные организации включают в себя в области патентного права фирмы и конторы патентных поверенных, Ассоциацию патентных поверенных Казахстана, Казахстанское общество изобретателей и рационализаторов.

2. Остановимся на подгруппе субъектов — физических лицах. Для сравнения придется обращаться не только к патентному праву, но и нормам авторского права, где данный вопрос регулируется особенно подробно.

Так, в частности, автором любого результата интеллектуальной творческой деятельности может быть только человек, физическое лицо. Это вытекает из текста ст. 963 ГК РК и закреплено в ст. 2 Закона об авторском праве РК, где автор определяется как «физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение».

В ст. 9 Патентного закона РК «автором объекта промышленной собственности признается физическое лицо, творческим трудом которого он создан».

Статья 2 Закона РК «О селекционных достижениях» определяет автора как физическое лицо, которое создало, выявило или вывело сорт, породу.

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

Эти нормы коренным образом изменяют нормативное понимание автора аналогичных результатов творчества, имевшее место в советском законодательстве. В частности, в качестве авторов служебных произведений — коллективных монографий, сборников, иных объектов — могли указываться юридические лица, в которых работали создатели этих произведений. Многие из нас помнят научные произведения, на титульных листах которых значилось наименование какого-либо отраслевого или академического института. В настоящее время это невозможно.

С авторами и соавторами объекта интеллектуальной собственности связаны все личные неимущественные права по поводу данного объекта.

В соответствии со ст.ст. 994, 1007 ГК РК авторам изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, селекционных достижений принадлежит право авторства, а также право на присвоение объекту промышленной собственности своего имени или специального названия.

Право авторства и другие личные права на изобретение, полезную модель, промышленный образец, селекционное достижение возникают с момента возникновения прав, основанных на охранном документе. То есть реально воспользоваться закрепленными неимущественными правами автор сможет только после получения на руки охранного документа.

Аналогично авторскому праву патентное право знает конструкцию, называемую презумпцией авторства. В соответствии с нормой п. 4 ст. 994 ГК РК лицо, указанное в заявке на изобретение, полезную модель, промышленный образец в качестве автора, считается автором, пока не доказано иное. В качестве доказательств могут привлекаться лишь факты и обстоятельства, существовавшие до возникновения права.

В советском законодательстве были многочисленные льготы и привилегии авторам-изобретателям. В частности, предусматривались дополнительные дни оплачиваемого отпуска, право на дополнительную жилую площадь, поощрительные премии, специальные почетные звания и др. С переходом на рыночные отношения и принятием новых казахстанских нормативных актов почти все льготы, к сожалению, перестали существовать. Однако законодательная база для этого имеется в виде нормы п. 3 ст. 994 ГК РК, устанавливающей, что за автором Изобретения, полезной модели, промышленного образца законодательные акты могут закреплять специальные права, льготы и преимущества социального характера.

К авторам как субъектам правоотношений тесно примыкают соавторы, наличие которых наблюдается в отношениях по поводу любого объекта творчества.

Наиболее полно соавторство регламентируется Законом об авторском праве РК, ст. 10 которого устанавливает принципы соавторства, законодательно проецируемые далее на остальные объекты творчества.

К таким принципам относятся:

- наличие совместного труда двух или более лиц по созданию произведения;
- творческий характер этого труда;
- право на использование произведения в целом принадлежит соавторам совместно;
- взаимоотношения между соавторами определяются соглашением между ними;
- невозможность без достаточных оснований запрета использования произведения одним автором.

Примером проецирования данных принципов на другие отношения являются ст. 995 ГК РК, ст. 9 Патентного закона РК и ст. 11 Закона о селекционных достижениях. Необходимость совместной творческой работы для появления отношений соавторства подчеркивается в них особо.

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

Основой для норм отраслевого законодательства в данном вопросе является ст. 995 ГК РК, устанавливающая, что взаимоотношения соавторов изобретения, полезной модели, промышленного образца определяются соглашением между ними.

Возникает вопрос, как же быть, если соавторы не договорились о порядке взаимоотношений между собой? Можно считать, что определенный порядок в этом случае может быть установлен судом и его решение заменяет согласие сторон.

Закрепляется также, что нетворческое содействие созданию изобретения, полезной модели, промышленного образца (техническая, организационная или иная помощь, содействие оформлению прав и т.п.) не влечет за собой соавторства.

Наиболее четко это же правило отражено в упомянутой статье Патентного закона: «не признается автором физическое лицо, не внесшее личный творческий вклад в создание объекта промышленной собственности, оказавшее автору только техническую, организационную или материальную помощь либо только способствовавшее оформлению прав на него или его использованию».

В отношении по поводу объектов промышленной собственности выделяются субъекты, обладающие больше процессуальными, чем материально-правовыми характеристиками. Регистрационная система охраны объектов промышленной собственности предполагает обращение претендента на получение охранного документа или его представителя в уполномоченный государственный орган с заявкой. Это лицо получило универсальное, независимое от объекта правовой охраны наименование — заявитель, которым может выступать как физическое, так и юридическое лицо.

Заявителем, испрашивающим правовую охрану в отношении товарных знаков, может выступить юридическое лицо или физическое лицо — субъект предпринимательства. То есть просто физическое лицо — гражданин, иностранец, лицо без гражданства — не могут быть заявителями для подобных действий по оформлению на себя права на товарный знак.

3. Центральной фигурой отношений по поводу любого объекта промышленной собственности является обладатель исключительного права на данный объект, являющегося по нашему законодательству только имущественным правом, а в отношении изобретения, полезной модели, промышленного образца, селекционного достижения, топологии интегральной микросхемы это — патентообладатель.

Исключительное право на фирменное наименование принадлежит обладателю свидетельства о регистрации коммерческого лица в органах юстиции, т.к. казахстанское законодательство не знает специальной регистрации фирменных наименований.

В отношении товарных знаков и наименований мест происхождения товаров исключительное право принадлежит владельцу товарного знака или права пользования наименованием места происхождения товара.

Имеются свои особенности в наименовании управомоченных лиц в Законе о правовой охране топологий интегральных микросхем. Так, ст. 6 данного Закона устанавливает, что исключительное право на использование топологии принадлежит автору (авторам) топологии либо работодателю или заказчику, либо их правопреемникам. Затем во второй части данной статьи появляется термин правообладатель, который имеет право использовать топологию любым способом по своему усмотрению.

Именно этим лицам — патентообладателям, владельцам товарных знаков и прав на регистрацию иных средств индивидуализации, которых обобщенно можно назвать правообладателями, — и принадлежит вся полнота прав по использованию объекта интеллектуальной собственности.

Объем их исключительных прав будет рассмотрен в других разделах учебника, пока лишь отметим, что субъект исключительного права может использовать объект

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

интеллектуальной собственности любым способом по своему усмотрению, а использование данного объекта другими лицами допускается только с согласия правообладателя.

4. Важнейшими участниками патентных отношений являются наследники и правопреемники. Это вытекает прежде всего из Имущественного характера исключительного права на объект Промышленной собственности.

Базовой нормой для данных отношений является ст. 1040 ГК РК, определяющая состав наследства. В состав наследства входят принадлежащие наследодателю имущество, а также права и обязанности, существование которых не прекращается с его смертью. В развитие данной нормы ст. 1 Патентного закона РК устанавливает, что охранный документ на объект промышленной собственности и(или) право на его получение переходят по наследству или в порядке правопреемства.

Закон о селекционных достижениях РК устанавливает, что патент на селекционное достижение выдается кроме автора его наследнику (наследникам); физическим и(или) юридическим лицам (при их согласии), которые указаны автором (авторами) или его (их) правопреемником в заявке на выдачу патента либо в заявлении, поданном в Казпатент до момента регистрации селекционного достижения в Государственном реестре селекционных достижений; работодателю, если селекционное достижение создано работником при выполнении им служебных обязанностей и если договором между автором и работодателем не предусмотрено иное.

Статья 16 данного Закона прямо устанавливает, что право на подачу заявки и получение патента на селекционное достижение, исключительные права на использование селекционного достижения, а также на вознаграждение и доходы от его использования переходят по наследству.

Статья 7 Закона о правовой охране топологий интегральных микросхем предусматривает, что исключительное право на топологию может быть передано полностью или частично другому лицу по договору, а также переходит в порядке универсального правопреемства по наследству и в результате реорганизации юридического лица — правообладателя.

Особенностью отношений по товарным знакам является то, что в отношении прав на данный объект их наследования физическими лицами не может быть в принципе, так как просто физическое лицо не может обладать правом на товарный знак. Субъектами права на товарный знак являются либо юридическое, либо физическое лицо-субъект предпринимательской деятельности. Именно поэтому Закон о товарных знаках РК не содержит нормы о наследовании прав на товарный знак.

В соответствии со ст. 21, озаглавленной «Передача права на товарный знак», устанавливается, что исключительное право на товарный знак в отношении всех указанных в свидетельстве товаров и услуг либо их части может быть передано владельцем другому лицу по договору. То есть предусмотрена только полная передача прав другому лицу, имеющему право обладать товарным знаком.

При передаче (уступке) всех прав на охранный документ объекта промышленной собственности другому лицу имеет место действие, называемое в гражданском праве цессия, и появляются, соответственно, цедент и цессионарий, однако в ст. 21 Закона о товарных знаках РК стороны так не именуются.

Следует иметь в виду, что Закон РК от 19 июня 1997 г. «Об индивидуальном предпринимательстве» в ст. 36 предусматривает переход прав и обязанностей умершего индивидуального предпринимателя при личном предпринимательстве его наследникам в порядке, установленном Законом. То есть надо полагать, что права на товарный знак индивидуального предпринимателя могут перейти к его наследникам, однако они смогут

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

воспользоваться этими правами только в том случае, если сами будут индивидуальными предпринимателями.

Временное использование прав на объекты промышленной собственности на основе лицензионного договора возможно в отношении любого объекта, за исключением наименования места происхождения товара.

При предоставлении права на использование объекта промышленной собственности и заключении лицензионного договора с предоставлением неисключительной, исключительной или полной лицензии появляются такие субъекты отношений, как лицензиар и лицензиат, сублицензиат (ст. 14 Патентного закона РК; ст. 18 Закона РК о селекционных достижениях; ст. 21 Закона РК о товарных знаках; ст. 7 Закона РК о топологиях интегральных микросхем).

Заключение

Итак, интеллектуальная собственность есть совокупность исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, а также некоторые иные приравненные к ним объекты, в частности средства индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг). Патентное право является одним из четырех институтов данной подотрасли права. Оно регулирует имущественные, а также связанные с ними личные неимущественные отношения, возникающие в связи созданием и использованием изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.

Правовое регулирование связанных с этими тремя объектами общественных отношений осуществляется в государстве единым законодательным актом, а именно Патентным законом РК.

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.
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.

Лекция № 9

Тема: Исключительное право на объект промышленной собственности

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

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

1. Действие правой 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 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.

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

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.

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

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

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.

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 правомочиях субъекта-владельца, чем право пользования наименованием места происхождения.

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

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.

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.

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

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».

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.

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

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 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

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

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.
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.

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

Лекция № 10

Тема: Передача прав

- 1 Введение
- 2 Понятие и основные виды передачи прав на объекты промышленной собственности
- 3 Другие виды передачи прав на использование объектов промышленной собственности
- 4 Заключение
- 5 Список рекомендуемой литературы

1. В соответствии с патентным законодательством владельцу охраняемого объекта промышленной собственности принадлежит право на его использование по своему усмотрению (ст. 11 Патентного закона РК.) Поэтому любое лицо, не являющееся правообладателем, может использовать охраняемый объект промышленной собственности только с разрешения владельца этого объекта.

Другими словами любое несанкционированное использование на территории РК охраняемого объекта промышленной собственности считается незаконным.

Использованием объекта промышленной собственности признается изготовление, применение, ввоз, предложение к продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение с этой целью продукта, содержащего охраняемый объект промышленной собственности, а также применение охраняемого способа.

В соответствии с патентным законодательством владельцу охраняемого объекта промышленной собственности принадлежит право на его использование по своему усмотрению (ст. 11 Патентного закона РК). Поэтому любое лицо, не являющееся правообладателем, может использовать охраняемый объект промышленной собственности только с разрешения владельца этого объекта. Другими словами любое несанкционированное использование на территории РК охраняемого объекта промышленной собственности считается незаконным.

Использованием объекта промышленной собственности признается изготовление, применение, ввоз, предложение к продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение с этой целью продукта, содержащего охраняемый объект промышленной собственности, а также применение охраняемого способа.

Право лица, владеющего охраняемым документом на объект промышленной собственности, не допускать его использования другими лицами относится к исключительному праву, содержание которого определяется законом. На практике предоставление исключительного права преследует две основные цели:

- обеспечить защиту от несанкционированного использования объекта промышленной собственности;
- создать возможность передачи объекта промышленной собственности или права на его использование полностью или частично.

Остановимся более подробно на втором аспекте — предоставлении правообладателем разрешения другим лицам использовать объект промышленной собственности. Очевидно, что владелец заинтересован в предоставлении такого разрешения, если он не располагает возможностями самому использовать объект промышленной собственности (например, когда для реализации изобретения требуется большой объем инвестиций). Как правило, правообладатель заинтересован в выдаче разрешения на использование объекта промышленной собственности, но с определенными ограничениями.

В большинстве случаев ограничения касаются:

- времени действия разрешения;

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

- территории действия разрешения;
- объема производства;
- цели использования.

Если разрешение дано на ограниченный срок, то лицо, получившее такое разрешение, должно прекратить использование объекта после указанного срока. Если же разрешение на использование объекта промышленной собственности выдано на срок действия охранного документа, то по истечении этого срока дальнейшее использование объекта промышленной собственности уже возможно без особого разрешения его владельца.

В технологическом обмене существуют два основных юридических действия, которые могут быть использованы для приобретения и коммерческой реализации объекта промышленной собственности:

— передача владельцем охраняемого объекта промышленной собственности исключительных прав на этот объект без каких-либо ограничений. Юридическим средством передачи правообладателем своих прав другому лицу является договор уступки, заключаемый только в письменной форме;

— предоставление владельцем охраняемого объекта промышленной собственности другому лицу разрешения на использование этого объекта на определенной территории, в течение определенного времени и в пределах оговоренного объема прав. Юридическим документом, свидетельствующим о выдаче такого разрешения на использование охраняемого объекта промышленной собственности, является лицензионный договор, также заключаемый только в письменной форме.

Патентными законами многих стран мира предусматривается обязательный порядок заключения договоров уступки и лицензионных договоров при предоставлении правообладателем принадлежащих ему исключительных прав на объекты промышленной собственности заинтересованным лицам. Этими же законами вводятся санкции за использование охраняемых объектов промышленной собственности без согласия их владельцев. Предусматривается также обязательная регистрация договоров уступки и лицензионных договоров уполномоченным государственным органом, условия и порядок которой будет рассмотрен ниже.

Договор уступки. В соответствии с п. 6 ст. 11 Патентного закона РК охранный документ на объект промышленной собственности может быть уступлен владельцем любому физическому или юридическому лицу. Такое юридическое действие оформляется договором уступки, который подлежит обязательной регистрации в уполномоченном государственном органе. Порядок экспертизы и регистрации регламентируется, а перечень необходимых документов устанавливается «Правилами регистрации договоров об уступке исключительного права на объекты промышленной собственности», утвержденные приказом Комитета по правам интеллектуальной собственности № 30 от 10 августа 2001 г. (зарегистрированы МЮ РК 14 ноября 2001 г. № 1679).

С даты регистрации договора в уполномоченном государственном органе исключительные права на объект промышленной собственности, являющийся предметом договора, переходят к правопреемнику со всеми обязанностями прежнего владельца этого объекта.

Уступка охранного документа во многих случаях осуществляется, как правило, на возмездной основе. Уступка является обменной сделкой, основанной на обоюдном согласии, и предусматривает наличие встречного вознаграждения или другой выгоды. Однако уступка охранного документа возможна и на безвозмездной основе, так как в

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

соответствии с принципом свободы выбора стороны самостоятельны в определении своих договорных прав и обязанностей.

Лицензионный договор. В современных экономических условиях объект промышленной собственности создается не ради самого объекта, как это имело место в недавние времена, а с целью реализации исключительных прав на его использование, возникающих в связи с получением на него охранного документа. Реализация этих прав, выражающаяся в организации новых и усовершенствовании действующих производств на базе охраняемых технических решений и ноу-хау, может осуществляться только на основе заключения лицензионных договоров между правообладателем, называемым лицензиаром, и пользователем, называемым лицензиатом. В законодательном порядке ст. 14 Патентного закона напрямую закрепляет обязанность любого лица использовать объект промышленной собственности только с разрешения правообладателя.

Лицензионный договор является основным правовым средством передачи прав на использование охраняемых объектов промышленной собственности, поэтому он содержит комплекс обязательств лицензиара по предоставлению разрешения использовать объект промышленной собственности, по передаче технических знаний, опыта, оборудования, материалов и сырья. Другими словами, лицензиар по лицензионному договору принимает обязательство обеспечить лицензиату такие условия, при которых последний сможет наилучшим способом использовать предмет лицензии, то есть объект промышленной собственности, в собственном производстве в установленных договором пределах, уплатив за это оговоренные суммы или представив иную компенсацию.

Порядок экспертизы и регистрации лицензионных договоров также регламентируется, а перечень необходимых документов устанавливается «Правилами регистрации лицензионных, сублицензионных договоров на использование объектов промышленной собственности», утвержденные приказом Комитета по правам интеллектуальной собственности № 30 от 10 августа 2001 г. (зарегистрированы МЮ РК 14 ноября 2001 г. № 1679).

С даты регистрации лицензионного договора последний считается вступившим в силу и у лицензиата появляется неисключительное или исключительное право использовать объект промышленной собственности. В связи с этим особое значение имеют условия, отраженные в таких основных статьях договора, как «предмет договора», «платежи», «обеспечение конфиденциальности» и «срок действия договора», поскольку они определяют объем прав, передаваемых по договору, размер компенсаций за предоставление этих прав, сохранность производственных секретов и продолжительность действия получаемых прав.

Формы и типы лицензионных договоров. По объему передаваемых прав формы лицензионных договоров могут быть предоставлены в виде неисключительной, исключительной и полной лицензии.

По договору неисключительной лицензии лицензиар передает лицензиату на определенных условиях право использовать объект промышленной собственности. При этом лицензиар сохраняет право использовать объект в собственном производстве и право продажи неисключительных же лицензий третьим лицам.

По договору исключительной лицензии лицензиар предоставляет лицензиату исключительные права на использование объекта промышленной собственности в пределах, оговоренных в договоре, с сохранением за лицензиаром возможности его использования в объеме, не передаваемом лицензиату, но без права продажи лицензиаром лицензий другим лицам. Как уже отмечалось, чаще всего ограничения условий выдачи

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

исключительной лицензии устанавливаются по срокам действия договора, территории его действия и объему передаваемых прав на использование.

По договору полной лицензии уступаются все права на использование объекта промышленной собственности в течение всего срока действия договора. Отличие этого вида договоров от договора уступки прав на охраняемый документ в том, что договор полной лицензии заключается на определенный срок и может быть прекращен (аннулирован) на условиях, содержащихся в самом договоре. По условиям предоставления передаваемых прав лицензия может разделяться на следующие типы: беспатентная, чистая, сопутствующая, возвратная, перекрестная, патентная.

Рассмотрим краткие характеристики условий заключения указанных типов лицензий.

Беспатентная — объект, являющийся предметом лицензионного договора, не подлежит охране из-за упущенных возможностей получения его защиты (например, преждевременное разглашение сведений об объекте), либо непатентоспособности объекта, либо экономической нецелесообразности обеспечения правовой охраны.

Чистая — права на использование объекта промышленной собственности предоставляются в рамках самостоятельного лицензионного договора, а не в составе других торговых сделок.

Сопутствующая — передача объекта промышленной собственности в составе других коммерческих сделок.

Возвратная — продажа лицензиару права на использование объекта промышленной собственности, разработанного лицензиатом на основе знаний, полученных им при реализации объекта по лицензионному договору.

Патентная — объект промышленной собственности, на использование которого заключается договор, находится под охраной в той стране, где предполагается его использование по лицензии.

Патентные лицензии в свою очередь подразделяются на перекрестные, принудительные, открытые, обязательные и сублицензии.

Перекрестная (кросс-лицензия) — взаимное предоставление правообладателями права на использование охраняемых объектов промышленной собственности в случаях, когда они не могут осуществлять свою производственную или коммерческую деятельность, не нарушая патентные права друг друга.

Принудительная — передача права на использование охраняемого объекта промышленной собственности по решению суда в случае длительного неиспользования этого объекта его владельцем или в случае невозможности использования своего объекта промышленной собственности, не нарушая при этом прав другого владельца.

Открытая — официальная публикация заявления владельца охраняемого объекта промышленной собственности о готовности продать лицензию на его использование любому лицу. В этом случае законом предусмотрено снижение на 50% оплаты за поддержание охранного документа в силе с года, следующего за годом опубликования сведений об открытой лицензии.

Обязательная — передача права на использование охраняемого объекта промышленной собственности по решению правительства в интересах обороны и национальной безопасности страны без согласия патентообладателя, но с немедленным его уведомлением и выплатой ему соразмерной компенсации.

Сублицензия — передача лицензиатом третьим лицам права на использование охраняемого объекта промышленной собственности по разрешению лицензиара.

В области международной передачи лицензируемых технологий широко распространена практика заключения так называемого опционного договора, то есть

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

предоставление преимущественного права заключения лицензионного договора в течение устанавливаемого срока (обычно это не более 12 месяцев). Цель опционного договора — оценка целесообразности закупки лицензии на использование того или иного охраняемого объекта промышленной собственности путем адаптации его в собственном производстве предполагаемого лицензиата. При этом лицензиат обязуется обеспечить неразглашение конфиденциальной информации, а в случае если лицензионный договор не будет заключен — вернуть всю полученную документацию владельцу и не использовать его объект промышленной собственности в дальнейшем. В свою очередь владелец объекта промышленной собственности в течение того же периода обязуется не вести переговоров о продаже лицензии с другими возможными покупателями. За предоставление возможности оценки целесообразности закупки лицензии получающая сторона выплачивает владельцу оговоренную компенсацию. Если в итоге заключается лицензионное соглашение, то выплаты по опционному договору засчитываются как часть платежа за предоставление лицензии.

2. Существует ряд договоров на использование объектов промышленной собственности, механизм заключения и действия которых не регламентируется патентным законодательством. К ним относятся:

- договоры на использование секретов производства, известных под общим названием «ноу-хау»;
- договоры на предоставление услуг типа «инжиниринг»;
- договоры о комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинг);
- договоры залога.

Как правило, первые два вида договоров заключаются на беспатентной основе и поэтому не подлежат регистрации в уполномоченном государственном органе.

Договоры на предоставление франшизы в случае, если предметом их являются охраняемые объекты промышленной собственности (как правило, это товарные знаки или знаки обслуживания), подлежат регистрации в уполномоченном государственном органе в части предоставления права на использование этих объектов.

Договоры залога, в случае если предметом их являются охранные документы на объекты промышленной собственности, также подлежат экспертизе и регистрации уполномоченным государственным органом, но только в части, относящейся к этим охранным документам. Основанием для такой регистрации является положение ст. 308 ГК РК, которое устанавливает, что «залог имущества, подлежащего государственной регистрации, должен быть зарегистрирован в органе, осуществляющем регистрацию данного имущества».

Ниже дается краткая характеристика указанных выше видов договоров.

Договоры на использование секретов производства, известных под общим названием «ноу-хау». В торговле лицензиями под термином «ноу-хау» понимают:

- конструктивные и технологические секреты производства, не обеспеченные патентной защитой;
- конфиденциальные сведения коммерческого характера, способствующие лицензиату в реализации продукции на рынке;
- сведения управленческого или организационного характера.

На практике различают два вида ноу-хау:

- технические решения, которые удовлетворяют требованиям критериев изобретения, но не могут (вследствие нарушения владельцем требований процедуры патентования или отсутствия экономической выгоды) быть запатентованы;
- непатентоспособные технические решения.

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

Для соглашений об использовании ноу-хау не существует каких-либо временных или территориальных ограничений, действующих в отношении охраняемых объектов промышленной собственности. По истечению срока действия договора сведения о ноу-хау не становятся автоматически общедоступными. Поэтому договор на использование ноу-хау может быть заключен практически на неограниченный срок.

Договоры на предоставление услуг типа «инжиниринг». Услуги типа «инжиниринг» — это определенного вида и содержания беспатентное соглашение по выполнению конкретного комплекса работ. Другими словами, основа услуг типа «инжиниринг» — это осуществление по контракту работ по проектированию производств и техническая помощь при их промышленном освоении. Например, существует следующая специализация фирм, представляющих этот вид услуг:

- консультационные;
- проектно-строительные;
- исследовательские.

Комплексная предпринимательская лицензия (франчайзинг). Отношения, возникающие в связи с предоставлением франчайзинга, регулируются гл. 46 ГК РК и Законом РК «О комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинге)». Стороны этого вида договоров именуются «комплексный лицензиар (франчайзер) и комплексный лицензиат (франчайзи)». В официальных документах ВОИС и в зарубежных публикациях комплексная предпринимательская лицензия именуется договором на франшизу. Абстрагируясь от названий, отметим, что франчайзинг — это договор, по которому одно лицо, имеющее разработанную систему ведения определенной деятельности преимущественно в сфере услуг, разрешает другому лицу использовать эту систему в обмен на вознаграждение (компенсацию).

По договору франчайзинга правообладатель (франчайзер) за вознаграждение предоставляет франчайзи комплекс принадлежащих ему исключительных прав, включающий право использования принадлежащей ему интеллектуальной собственности (товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, фирменного наименования, знаний, опыта и т.п.). Такие права предоставляются на льготной основе, и пользователю оказывается постоянная организационная, техническая и коммерческая

помощь. Эти взаимоотношения являются долговременными, так как франчайзи работает в соответствии со стандартами и практикой организации работы, разработанными франчайзером, при его постоянном содействии и поддержке. Договоры о предоставлении франчайзинга получили наибольшее распространение в сфере предоставления услуг населению, в частности при организации ресторанов быстрого обслуживания, торговли, химической чистки, ателье мод, гостиничного обслуживания, при аренде автомобилей и др.

Договоры залога. Одним из наиболее привлекательных на сегодняшний день способов получения инвестиционных средств является коммерческий кредит, предметом залога которого могут выступать охранные документы на объекты промышленной собственности. Как правило, при освоении новой технологии, защищенной патентом или предварительным патентом, требуется достаточно большой объем капиталовложений. Поэтому для получения кредита для финансирования освоения объектов промышленной собственности владельцы готовы представить в качестве долговой гарантии (залога) исключительные права на свою промышленную собственность. Если по истечению срока действия договора залога сумма залога не будет возвращена, то залогодержатель имеет право реализовать предмет залога для погашения залоговой суммы.

Следует отметить, что только наличие действующего охранного документа на объект промышленной собственности является основанием отнесения объекта к предмету залога.

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

Поэтому проверка правового статуса охранного документа, являющегося предметом договора залога, является одной из основных задач экспертизы такого договора. При этом основными обязательными условиями для регистрации договора залога являются:

- наличие действующего охранного документа на дату заключения договора залога и соответствие сроков его действия срокам действия договора залога;
- правомочие владельца объекта промышленной собственности представлять последний в качестве предмета залога;
- обязательство залогодателя о возврате предоставленного кредита в установленные сроки и в установленном размере;
- соответствие условий договора законодательству РК.

Итак, начиная с 1992 г. по сегодняшний день, сформирована нормативно-правовая основа регулирования вопросов передачи и использования объектов промышленной собственности, определен статус наиболее значимых объектов, сложилась и развивается совершенно новая для республики подотрасль законодательства.

Уполномоченный государственный орган, выдавая охранный документ на объект промышленной собственности, удостоверяет и легализирует этот объект как новый тип товара, являющегося объектом сделки. Публикуя сведения о выданных патентах и свидетельствах в официальном бюллетене, патентное ведомство информирует общество о создании нового, прогрессивного решения какой-либо технической задачи, предлагая тем самым всем заинтересованным лицам заключить с его владельцем сделку по приобретению прав на использование этого решения в собственном производстве

Таким образом, патентно-лицензионная деятельность содействует развитию промышленности, стимулирует развитие внутренней и внешней торговли объектами промышленной собственности.

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.
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.
10. Корчагин А Д., Талянский В.Б., Полищук Е.П. и др. Рекомендации по вопросам экспертизы заявок на изобретения и полезные модели. М., 1997.
11. Европейская патентная конвенция. М., 2001.
12. Евразийская патентная конвенция// Бюллетень Евразийского патентного ведомства.

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

1996. № 1.

Лекция № 11

Тема: Обязанности патентообладателя

- 1 Устройство, как объект изобретения
- 2 Основные положения
- 3 Формирование национальной инновационной системы
- 4 Заключение
- 5 Список рекомендуемой литературы

1. Патентообладатель с приобретением исключительного права на объект промышленной собственности одновременно приобретает ряд обязанностей, закрепленных в ст.11 Патентного закона РК.

Одной из основных обязанностей патентообладателя является использование запатентованных объектов промышленной собственности (изобретения, полезной модели или промышленного образца). Под использованием согласно Патентному закону РК понимается «изготовление, применение, ввоз, предложение к продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение с этой целью продукта, содержащего охраняемый объект промышленной собственности, а также применение охраняемого способа» (пп.2,3 ст.11).

Патентообладатель с приобретением исключительного права на объект промышленной собственности одновременно приобретает ряд обязанностей, закрепленных в ст. 11 Патентного закона РК.

Одной из основных обязанностей патентообладателя является использование запатентованных объектов промышленной собственности (изобретения, полезной модели или промышленного образца). Под использованием согласно Патентному закону РК понимается «изготовление, применение, ввоз, предложение к продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение с этой целью продукта, содержащего охраняемый объект промышленной собственности, а также применение охраняемого способа» (пп. 2, 3 ст. 11).

Такое же понятие использования объекта промышленной собственности предусмотрено и в патентных законодательствах ряда стран СНГ: Беларусь, Киргизия, Украина. В законодательстве же России использование объекта промышленной собственности раскрывается через понятие «несанкционированного использования». При этом продукт (изделие) считается изготовленным с использованием запатентованного изобретения, а способ, охраняемый патентом на изобретение, — примененным, если в нем использован каждый признак независимого пункта формулы изобретения или эквивалентный ему признак. Данная норма российского патентного законодательства позволяет установить факт использования изобретения, что является отличием от патентного законодательства РК. Предварительный патент и патент на изобретение, промышленный образец, патент на полезную модель удостоверяют прежде всего исключительное право патентообладателя на использование объекта промышленной собственности, которое закреплено в п. 1 ст. 992 ГК РК. Патентообладателю принадлежит широкий выбор возможностей по реализации своего исключительного права: внедрение запатентованного технического решения в своем производстве, уступка своего права полностью или частично на определенное время, уступка третьим лицам права использования полностью на весь срок действия охранного документа.

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

По п. 6 ст. 11 Патентного закона РК не имеет значения, используется ли запатентованная разработка самим патентообладателем или лицом (лицами), получившими разрешение на ее использование (на основании лицензионного договора). Существенно важно лишь то, чтобы продукт, содержащий охраняемое изобретение или полезную модель, или охраняемый способ, в котором использованы признаки изобретения, полезной модели, промышленный образец, приведенные в независимом пункте формулы, был реально введен в гражданский оборот, т.е. изготовлялся, применялся, ввозился, продавался и т.д.

Патентообладатель должен быть заинтересован в предоставлении третьим лицам разрешения на осуществление деятельности, охватываемой исключительным правом, если он не располагает условиями или просто не нуждается в том, чтобы самому использовать изобретение, по крайней мере, во всем его объеме. В интересах патентообладателя предоставить разрешение на использование запатентованного объекта промышленной собственности, например, когда для реализации изобретения требуется большой объем инвестиций, чего патентообладатель не может себе позволить.

Чаще всего патентообладатель заинтересован в выдаче разрешения на использование запатентованного объекта промышленной собственности с определенными ограничениями, которые касаются, как правило:

- 1) времени (разрешение на использование дается до определенной даты; это время не должно, конечно, превышать срока действия охранного документа);
 - места (разрешение дается на использование в определенных стране или месте, например, только на фабрике пользователя);
 - количества (разрешение дается на использование лишь определенного количества продукта, не превышающего оговоренного);
 - цели использования (разрешение дается на использование только для конкретных целей или при этом явно исключаются какие-то определенные цели).

Взаимоотношения же по использованию объекта промышленной собственности, охранный документ, который принадлежит нескольким лицам, определяются соглашением между ними, эта норма закреплена в п. 3 ст. 11 Патентного закона РК. На практике встречается немало случаев, когда совместное владение объектом промышленной собственности неизбежно. Например, если изобретатель или автор нанят двумя или несколькими работодателями, последние могут стать совместными владельцами результатов их творчества. Работодатель также может быть совладельцем изобретения, автором которых является его служащий и т.д.

Однако при отсутствии соглашения между патентообладателями каждый из совладельцев вправе (согласно п. 3 ст. 11 Патентного закона РК) использовать охраняемый объект по своему усмотрению, но не может выдать по нему лицензию или передать права, или заложить долю в охранном документе без согласия других совладельцев.

Если совладельцами являются представители разных стран, взаимоотношения между ними также регулируются соглашением. В то же время при возникновении неоднозначных толкований вопросов совместного владения решение этой проблемы во многом зависит от того, под юрисдикцию какой страны подпадает рассмотрение того или иного спора. Согласно общепринятой практике дело о действительности охранного документа рассматривается в стране, его выдавшей.

Несмотря на существующие положения патентного права, совместное владение интеллектуальной собственностью находится в некоторой неопределенности. В связи с этим во многих случаях совладельцам целесообразно с самого начала достичь соглашения относительно дальнейшего сотрудничества. Патентный закон РК не требует, чтобы изготовление и применение продукта, созданного с помощью охраняемого решения,

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

обязательно имело место на территории республики. Разрешен и ввоз (импорт) изделий, изготовленных на основании запатентованной разработки, если он осуществляется в масштабах, отвечающих потребностям внутреннего рынка.

Кроме того, обязанность по использованию запатентованной разработки патентообладателем может быть выполнена и номинально. Для этого патентообладателю достаточно подать в Патентное ведомство РК заявление о предоставлении любому заинтересованному лицу права на использование объекта промышленной собственности, т.е. должна быть дана открытая лицензия (п. 5 ст. 4 Патентного закона РК), при этом согласно действующему Порядку оплаты поддержания патента в силе она снижается на 50 % с года, следующего за годом опубликования сведений об открытой лицензии.

2. В законе говорится о том, что запатентованная разработка должна использоваться непрерывно после первой публикации сведений о выдаче охранного документа на изобретение в течение любых четырех лет, предшествующих дате подачи такого заявления (п. 4 ст. 11 Патентного закона РК). Неосуществление решения в течение установленных сроков может повлечь для патентообладателя неблагоприятные последствия в виде выдачи заинтересованным лицам принудительной неисключительной лицензии.

Эта норма Патентного закона РК соответствует требованиям ст. 5 Парижской конвенции по охране промышленной собственности, которая устанавливает, что «каждая страна Союза имеет право принять законодательные меры, предусматривающие выдачу принудительных лицензий, для предотвращения злоупотреблений, которые могут возникнуть в результате осуществления исключительного права, предоставляемого патентом, например, в случае неиспользования изобретения».

Выражение «принудительная лицензия» используется для обозначения явления, противоположного добровольной лицензии. Владелец принудительной лицензии имеет право осуществлять действия, охватываемые исключительным правом, с разрешения властей помимо воли патентообладателя.

Любое лицо вправе обратиться в суд с заявлением о предоставлении ему принудительной лицензии. Для ее выдачи необходимо одновременное наличие нескольких существенных условий. Во-первых, требуется неиспользование или недостаточное использование патентообладателем объекта промышленной собственности в течение четырех лет с даты выдачи патента или предпатента. Во-вторых, необходим отказ патентообладателя от заключения лицензионного договора. Отказом может считаться неполучение от патентообладателя в разумные сроки ответа на соответствующее обращение к нему заинтересованного лица, а также выдвижение им заведомо неприемлемых условий выдачи лицензий. В-третьих, лицо, желающее использовать охраняемый объект промышленной собственности, должно доказать свою готовность к использованию разработки для обеспечения потребностей внутреннего рынка Республики Казахстан. И последнее, принудительная лицензия выдается лишь в том случае, если патентообладатель не докажет, что неиспользование или недостаточное использование обусловлены уважительными причинами: необходимость длительного освоения производством запатентованного объекта, невыполнение обязательств лицом, которому была выдана лицензия, затруднительное материальное положение патентообладателя и форс-мажорные обстоятельства.

Вопрос о выдаче принудительной лицензии рассматривается в суде, который при положительном решении определяет пределы использования, сроки, размеры и порядок платежей. При этом размер платежей должен быть установлен не ниже рыночной цены лицензии, определенной в соответствии с установившейся практикой. Лицензиат вправе использовать запатентованную разработку в своем собственном производстве, а также

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

передать другому лицу только совместно с соответствующим производством, на котором этот объект используется (п. 4 ст. 11 Патентного закона РК).

Принудительная лицензия подлежит отмене судом в случае прекращения действия обстоятельств, явившихся причиной ее выдачи. Однако в выдаче принудительной лицензии будет отказано, если патентообладатель докажет, что его бездействие было обусловлено уважительными причинами.

Несмотря на то, что в Патентном законе РК содержатся условия принудительного лицензирования, на практике это осуществляется крайне редко (например, в РК с 1992 г. не было выдано ни одной принудительной лицензии). Однако само наличие такого законного порядка увеличивает склонность патентообладателя к добровольной выдаче лицензий.

Наиболее ярким примером из мировой практики принудительного лицензирования является компания XEROX, которая более 20 лет назад была вынуждена поделиться со своими конкурентами технологией фотокопирования. Таков был исход судебного процесса, инициированного конкурентами, которые обвинили XEROX в злоупотреблении патентной монополией.

В патентном праве, как это было сказано выше, исключительность позволяет беспрепятственно использовать изобретение или полезную модель самому изобретателю или его работодателю либо передавать права третьим лицам. В связи с этим Соглашение ТРИПС запрещает или строго ограничивает возможность выдачи либо установленных законом, либо принудительных лицензий, компенсируемых только выплатой вознаграждения. Указанное выше в принципе распространяется и на промышленные образцы, хотя обычно патентообладатель, в случае если это физическое лицо, не в состоянии самостоятельно реализовать свой образец и вынужден передавать права работодателю или третьим заинтересованным лицам. Подобная возможность предусмотрена и ст. 5В Парижской конвенции.

Особенно подробно в ТРИПС (ст. ст. 30 и 31) оговорены положения, относящиеся к ситуации, когда государство, выдавшее патент, может по своему усмотрению воспользоваться запатентованным изобретением или разрешить такое использование третьим лицам, т.е. предоставить им принудительную лицензию на его использование.

Обязательные условия при разрешении других видов использования без разрешения патентообладателя разработаны в ТРИПС наиболее подробно. Ведь предоставление принудительных лицензий на запатентованные изобретения ограничивает действия крупных компаний, вплоть до монополистов, по освоению и/или завоеванию рынка и предоставляет государству законные, но ограниченные условиями права по регулированию их деятельности.

В отношении к принудительной лицензии патентное законодательство РК имеет некоторые отличия от законодательств стран СНГ, например:

— условие об использовании, в первую очередь для «обеспечения потребностей внутреннего рынка государства, закреплено не только в патентном законодательстве РК, такое же условие содержится в законодательствах Киргизии, Армении и Украины. В законах же остальных стран СНГ такого условия нет;

— условие о предоставлении неисключительной принудительной лицензии в отличие от законодательства Республики Казахстан не содержится в законодательствах Таджикистана, Туркменистана и Украины.

Таким образом, патентное законодательство РК в вопросе о предоставлении принудительных лицензий более других и действующих законодательств стран СНГ соответствует требованиям ТРИПС.

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

Европейская патентная конвенция предусматривает выдачу принудительной лицензии в общественных интересах, т.е. это могут быть интересы национальной безопасности, охраны окружающей среды, решения энергетической проблемы, лечение новых заболеваний и т.п., но при условии, что патентообладатель не удовлетворяет в должной степени потребностей общества.

Когда патентообладатель не может использовать объект промышленной собственности, не нарушая при этом прав обладателя другого охранного документа на объект промышленной собственности, отказавшегося от заключения лицензионного договора на приемлемых коммерческих условиях, то он имеет право обратиться в суд с заявлением о предоставлении ему принудительной неисключительной лицензии на использование объекта промышленной собственности на территории Казахстана. При предоставлении принудительной неисключительной лицензии судом должны быть определены пределы использования объекта промышленной собственности, сроки, размер и порядок платежей, при этом размер платежей должен быть установлен не ниже рыночной цены лицензии. Такая выдача принудительной лицензии закреплена в п. 5 ст. 11 Патентного закона РК, в соответствии с которым право на использование объекта промышленной собственности может быть передано только при уступке охранного документа на этот объект промышленной собственности.

В мае 2003 года президентом Казахстана Н. Назарбаевым была утверждена Стратегия индустриально-инновационного развития Казахстана на 2003-2015 годы (Стратегия). В стратегии уделено внимание вступлению Казахстана в ВТО с целью создания благоприятных условий для устойчивого экономического роста за счет осуществления внешней торговли и коренной перестройки внутренних условий производства товаров и услуг в соответствии с правилами и нормами, принятыми в этой организации.

Функции по реализации государственной политики в области охраны прав интеллектуальной собственности осуществляет уполномоченный орган – Комитет по правам интеллектуальной собственности (Комитет), а также подведомственная ему экспертная организация – Республиканское государственное казенное предприятие «Национальный институт интеллектуальной собственности» (НИИС).

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.
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.

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

10. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: Учебник. М., 1999.
11. Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на промышленный образец от 9 февраля 1993 г.
12. Гражданский кодекс Республики Казахстан. Особенная часть. Алматы, 1999.

Лекция № 12

Тема: Защита прав авторов и патентообладателей.

- 1 Введение
- 2 Понятие, формы защиты прав
- 3 Список рекомендуемой литературы

1. Одним из основных условий успешного функционирования патентной системы является обеспечение защиты прав авторов и патентообладателей. В эффективной охране интеллектуальной собственности заинтересованы в равной мере как физические, так и юридические лица-правообладатели. Природа объектов промышленной собственности по своей сути нематериальна, поэтому для их охраны необходимо наличие следующих условий: исключительное право должно быть действительным и действовать на определенной территории в течение определенного срока и в определенном объеме. Однако охрана – прав это более широкое понятие, чем защита прав, поскольку включает в себя всю совокупность мер правового, экономического, политического, организационного и иного характера, обеспечивающих нормальный ход реализации прав.

Защита прав и законных интересов изобретателей и патентообладателей — это предусмотренные законом меры по признанию и восстановлению прав, пресечению их нарушений, применению к нарушителям мер ответственности, а также механизм практической реализации этих мер. Субъектами права на защиту выступают авторы изобретений, патентообладатели, владельцы лицензий и их правопреемники. В новом патентном законодательстве основное внимание, конечно, уделено защите прав авторов и патентообладателей, поскольку они являются основными субъектами патентных правоотношений. Защита прав авторов объектов промышленной собственности, особенно их имущественных интересов, если они впоследствии не становятся патентообладателями, наиболее важна. Соблюдение же прав лицензиата, как правило, обеспечивается патентообладателем-лицензиаром либо им самим на основании заключенного лицензионного договора. Защита прав нескольких лиц, например, соавторов, нескольких патентообладателей, осуществляется или всеми сообща или каждым из них в отдельности.

Защита прав авторов и иных обладателей исключительных прав на объекты промышленной собственности осуществляется путем использования предусмотренных законом форм, средств и способов защиты. Формы защиты прав делятся на юрисдикционные и неюрисдикционные.

Неюрисдикционная форма защиты охватывает собой действия авторов и патентообладателей по защите их прав и законных интересов, которые совершаются ими самостоятельно, без обращения к государственным или иным компетентным органам, так называемая самозащита гражданских прав. Данная форма защиты прав встречается очень редко и, как правило, сводится к отказу от совершения определенных действий (например, к отказу от передачи технической документации, без которой невозможно изготовление объекта промышленной собственности либо отказу произвести оплату по лицензионному договору в случае, если другая сторона его нарушила). Самозащита гражданских прав —

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

возможность потерпевшего правомерно воздействовать на нарушителя без привлечения судебных и других компетентных органов.

Юрисдикционная форма защиты — это деятельность уполномоченных государством органов по защите нарушенных или оспариваемых субъективных прав. Юрисдикционная форма защиты прав и законных интересов делится на общий и специальный порядки. Общий порядок означает рассмотрение возникшего спора судебными органами, то есть лицо, считающее, что его права на объекты промышленной собственности нарушены и располагающее доказательствами этого, вправе обратиться за защитой своих прав в суд.

В административном порядке защита прав осуществляется только в случаях, прямо указанных в законе. Административный порядок означает подачу возражений на решение экспертизы в апелляционный совет патентного ведомства, а также обжалование решения коллегии апелляционного совета председателю апелляционного совета. Возражение может быть подано на решение об отказе в выдаче предварительного патента на изобретение, промышленный образец, полезную модель. Кроме того, апелляционный совет рассматривает возражения против выдачи предварительного патента или патента в случаях, предусмотренных ст. 29 Патентного закона РК, а именно:

- несоответствия охраняемого объекта промышленной собственности условиям патентоспособности;
- наличия в формуле изобретения, полезной модели или в совокупности существенных признаков промышленного образца признаков, отсутствовавших в первоначальных материалах заявки;
- выдачи охранного документа при нарушении заявителем порядка патентования объекта промышленной собственности в зарубежных странах;
- неправильного указания в охранном документе автора (авторов) или патентообладателя.

Возражение должно относиться к одной заявке или одному патенту и содержать обоснование неправомерности оспариваемого решения или основания для аннулирования патента.

В принятии возражения к рассмотрению отказывается, если:

- возражение в соответствии с законодательством Республики Казахстан не подлежит рассмотрению в апелляционном совете;
- возражение не подписано либо подписано лицом, не имеющим полномочия на его подписание;
- возражение подано с нарушением установленного срока и возможность продления и восстановления указанного срока утрачена;
- заявителем в установленный срок не устранены недостатки, касающиеся требований к оформлению, содержанию и процедуре подачи возражения.

Для рассмотрения поданного в апелляционный совет возражения председателем назначается коллегия в составе не менее 3 членов. Затем заинтересованные лица извещаются о месте и времени заседания коллегии. Возражение на решение об отказе в выдаче предварительного патента рассматривается в течение двух месяцев, а на решение об отказе в выдаче патента в течение четырех месяцев с даты его поступления в апелляционный совет. Возражение против выдачи патента на изобретение, промышленный образец, полезную модель рассматривается в течение шести месяцев. По результатам рассмотрения возражения коллегией апелляционного совета может быть принято решение об удовлетворении возражения, о частичном удовлетворении возражения либо об отказе в удовлетворении возражения.

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

Решения апелляционного совета могут быть обжалованы в суде лицом, подавшим возражение, или патентообладателем в течение шести месяцев с момента получения ими решения. Примерный, неисчерпывающий перечень споров, рассматриваемых в судебном порядке, приведен в ст. 33 Патентного закона РК. К ним относятся:

- споры об авторстве на объект промышленной собственности;
- о правомерности выдачи охранного документа;
- об установлении патентообладателя;
- о выдаче принудительной лицензии;
- о нарушении исключительного права на использование охраняемого объекта промышленной собственности и других имущественных прав патентообладателя;
- о заключении и исполнении лицензионных договоров на использование охраняемого объекта промышленной собственности;
- о праве преждепользования и после пользования;
- о выплате вознаграждения автору работодателем;
- о выплате компенсаций;
- другие споры, связанные с охраной прав, вытекающих из охранного документа.

Способы защиты прав и законных интересов авторов изобретений и патентообладателей подразделяются на гражданско-правовые и уголовно-правовые.

2. Гражданско-правовые способы защиты прав авторов объектов промышленной собственности — это предусмотренные законом меры принудительного характера, с помощью которых осуществляется восстановление (признание) нарушенных прав и интересов создателей изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, пресечение нарушений, а также имущественное воздействие на нарушителей. Статья 9 ГК РК к таким способам относит признание прав, восстановление положения, существовавшего до нарушения права, пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, взыскание убытков, неустойки, признание сделки недействительной, присуждение к исполнению обязанности в натуре, прекращение или изменение правоотношений и т.д.

В соответствии со ст. 970 ГК РК (Особенная часть) защита исключительных прав осуществляется способами, предусмотренными ст. 9 настоящего Кодекса, а также путем изъятия материальных объектов, с использованием которых нарушены исключительные права, и материальных объектов, созданных в результате такого нарушения, либо обязательной публикации о допущенном нарушении с включением в нее сведений о том, кому принадлежит нарушенное право.

В случае нарушения права создателей изобретений, полезных моделей, промышленных образцов на подачу заявки на выдачу предварительного патента и патента лицом, притязающим на приобретение прав патентообладателя без достаточных на то оснований, средством защиты права является иск о пресечении незаконных действий лица, претендующего на получение предварительного патента или патента. Данный иск может быть заявлен как до, так и после получения охранного документа.

Нарушение права авторства выражается в присвоении результатов чужого творческого труда и попытке выдать их за собственную разработку. Как правило, нарушение права авторства связано с нарушениями других прав автора, в том числе и имущественных. Нарушением права авторства является исключение из числа соавторов лиц, принимавших творческое участие в работе над соответствующим объектом, подача заявки на выдачу охранного документа одним из авторов без согласия других авторов, включение в состав авторов лиц, не имеющих отношения к созданному объекту промышленной собственности. Средством защиты данного права является предъявление

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

иска о признании права авторства либо иска об исключении определенных лиц из состава авторов.

Право на авторское имя может быть нарушено путем неуказания имени действительного разработчика в опубликованных сведениях о заявке на изобретение, других официальных и неофициальных публикациях, в которых говорится о созданной разработке. Если же автор отказался от упоминания его в качестве автора заявленной разработки, нарушением будет публикация его имени. Средством защиты права на имя в этом случае будет требование о восстановлении нарушенного права (например публикация о допущенном нарушении).

Если право на получение патента принадлежит не автору объекта промышленной собственности, а работодателю или иным лицам, то в случае невыплаты автору вознаграждения, выплаты его в неполном объеме или несвоевременно, нарушается право автора на получение вознаграждения. В этом случае средством защиты права будет служить иск о принуждении виновного лица к выполнению лежащих на нем обязанностей.

Итак, в соответствии со ст. 970 ГК РК (Особенная часть) защита исключительных прав осуществляется способами, предусмотренными ст. 9 настоящего Кодекса, а также путем изъятия материальных объектов, с использованием которых нарушены исключительные права, и материальных объектов, созданных в результате такого нарушения, либо обязательной публикации о допущенном нарушении с включением в нее сведений о том, кому принадлежит нарушенное право.

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.
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.
10. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: Учебник. М., 1999.
11. Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на промышленный образец от 9 февраля 1993 г.
12. Гражданский кодекс Республики Казахстан. Особенная часть. Алматы, 1999.

Лекция № 13

Тема: Оформление патентных прав за рубежом

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

- 1 Введение
- 2 Процедуры зарубежного патентования
- 3 Подача и рассмотрение международной и Евразийской заявок в Республике Казахстан как получающем ведомстве
- 4 Список рекомендуемой литературы

1. Подача заявки на объект промышленной собственности, созданный в РК, в зарубежные страны может быть осуществлена по истечении трех месяцев с даты подачи заявки в патентное ведомство или ранее - после окончания проводимой в установленном законодательством порядке проверки наличия сведений, составляющих государственную тайну (ст.37 Патентного закона).

Заявитель может воспользоваться следующими процедурами зарубежного патентования:

традиционной процедурой, предусматривающей подачу заявки непосредственно в страну патентования;

патентованием изобретений в соответствии с Договором о патентной кооперации (РСТ-Patent Cooperation Treaty);

и спрашиванием патента в региональных патентных организациях: евразийского – в соответствии с Евразийской патентной конвенцией (ЕАПК), европейского – в соответствии с Европейской патентной конвенцией (ЕПК), патента Африканской организации интеллектуальной собственности (ОАПИ), патента Африканской региональной организации промышленной собственности (ARIPO) и т.д.

Подача заявки на объект промышленной собственности, созданный в РК, в зарубежные страны может быть осуществлена по истечении трех месяцев с даты подачи заявки в патентное ведомство или ранее — после окончания проводимой в установленном законодательством порядке проверки наличия сведений, составляющих государственную тайну (ст. 37 Патентного закона).

Заявитель может воспользоваться следующими процедурами зарубежного патентования:

традиционной процедурой, предусматривающей подачу заявки непосредственно в страну патентования;

патентованием изобретений в соответствии с Договором о патентной кооперации (РСТ — Patent Cooperation Treaty);

испрашиванием патента в региональных патентных организациях: евразийского — в соответствии с Евразийской патентной конвенцией (ЕАПК), европейского — в соответствии с Европейской патентной конвенцией (ЕПК), патента Африканской организации интеллектуальной собственности (ОАПИ), патента Африканской региональной организации промышленной собственности (ARIPO) и т.д.

Заявитель по своему усмотрению выбирает одну или несколько процедур зарубежного патентования, но прежде чем сделать свой выбор, ему необходимо ознакомиться с их спецификой. Взвешенный выбор процедуры патентования изобретений за рубежом должен способствовать достижению коммерческих или иных целей, ради которых и осуществляется само патентование. На выбор той или иной процедуры патентования влияют многие факторы, такие, к примеру, как участие страны патентования в международных и/или

региональных соглашениях по охране промышленной собственности, возможность получить патент как можно скорее или необходимость иметь запас времени для уточнения

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

стран патентования, доведения объекта патентования до промышленного освоения, оценки перспектив получения коммерческой выгоды и т.д.

Ознакомимся с особенностями различных процедур патентования.

Традиционная процедура патентования изобретений осуществляется в соответствии с требованиями национального законодательства и, как правило, при выявленной перспективе реализации этого изобретения в конкретных странах, особенно если их количество невелико, и в странах, которые не являются участницами международных и/или региональных соглашений по охране промышленной собственности.

При патентовании изобретения по традиционной процедуре заявка на патент подается в каждое зарубежное патентное ведомство и включает заявление, описание и формулу изобретения, реферат, чертежи, необходимые юридические документы: доверенность и т.д. Все документы должны быть составлены в соответствии с требованиями национального патентного законодательства страны патентования.

Хотя в настоящее время национальные законодательства в значительной мере гармонизированы, еще сохранены различия в правилах оформления, подачи и рассмотрения заявки, выдачи охранного документа и поддержания его в силе. Заявителю надо знать их и учитывать это обстоятельство при выборе процедуры патентования.

Ведение делопроизводства по заявке в зарубежном патентном ведомстве осуществляется через патентного поверенного, проживающего в стране патентования и зарегистрированного в патентном ведомстве данной страны. Список зарегистрированных патентных поверенных можно получить по запросу в каждом патентном ведомстве или в Интернете на web-site этого ведомства.

При выборе процедуры патентования необходимо также учитывать наличие двусторонних межправительственных соглашений. Республика Казахстан заключила такие соглашения с Российской Федерацией, с Кыргызской Республикой, с Республикой Узбекистан, Азербайджанской Республикой и Грузией. Указанные соглашения приравнивают иностранных заявителей к национальным в отношении подачи заявки на изобретение, ведения делопроизводства и уплаты пошлин, т.е. подача заявки и дальнейшее ведение делопроизводства в патентных ведомствах этих стран осуществляются заявителем без патентного поверенного, а все виды пошлин уплачиваются в размере, установленном для национальных заявителей.

Патентование изобретений в соответствии с Договором о патентной кооперации (РСТ) предусматривает подачу одной так называемой «международной заявки» в одно патентное ведомство, называемое получающим. При подаче заявки заявитель указывает государства, из числа участников РСТ, в которых он намеревается получить патентную охрану, которые в дальнейшем называются указанными. По состоянию на 1 апреля 2003 г. участниками Договора являются 120 государств. Такой широкий круг участников дает много преимуществ, поскольку подача международной заявки имеет то же значение, что и подача национальных заявок во всех странах, указанных заявителем в его международной заявке.

Как правило, подача международной заявки признается целесообразной в следующих случаях:

— если необходимо испросить приоритет в нескольких (или во всех других) странах, так как посредством подачи одной международной заявки в одно патентное ведомство это можно сделать несравнимо быстрее, чем подготовить и подать национальные заявки в каждое зарубежное патентное ведомство; — если необходимо отодвинуть процедуру зарубежного патентования, например, когда экономически обоснованное зарубежное патентование начинают в условиях нехватки средств у заявителя, то после уплаты пошлин

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

при подаче международной заявки основные расходы на патентование отодвигаются на 30 месяцев; или когда необходимо выяснить перспективы коммерческой реализации на внешнем рынке, провести дополнительные исследовательские работы по перспективным изобретениям, испытания, определить экономические, экологические, технические или иные характеристики и т. п.

Патентование изобретений в соответствии с Договором РСТ включает две фазы: международную и национальную. Международная фаза предусматривает следующие процедуры: подачу международной заявки, проведение по ней международного поиска, международную публикацию заявки и международную предварительную экспертизу. Первые три процедуры строго обязательны для каждой международной заявки и составляют содержание первой главы РСТ. Международная предварительная экспертиза составляет содержание второй главы РСТ и проводится только по желанию заявителя.

Международная заявка, подаваемая заявителями РК как первая заявка на изобретение, должна подаваться в патентное ведомство республики. Заявка, подаваемая с испрашиванием конвенционного приоритета по ранее поданной в патентное ведомство РК заявке, может подаваться как в патентное ведомство республики в качестве получающего ведомства, так и в Международное бюро Всемирной организации интеллектуальной собственности (МБ ВОИС). Получающее ведомство регистрирует, проверяет международную заявку и, если она соответствует предъявляемым к ней требованиям, устанавливает дату международной подачи и направляет один экземпляр в МБ ВОИС, второй — Международному поисковому органу, а третий экземпляр заявки хранится в получающем ведомстве.

Международная заявка с установленной датой международной подачи имеет силу правильно оформленной национальной заявки в каждом указанном государстве, т.е. дата международной подачи, устанавливаемая получающим ведомством, рассматривается как дата фактической подачи правильно оформленной заявки в каждом указанном государстве.

Указания делаются при подаче заявки путем соответствующей пометки в заявлении РСТ. В настоящее время стало возможным до истечения 15 месяцев с даты приоритета дополнить указания при условии дополнительной оплаты.

Международный поиск осуществляется по выбору заявителя одним из двух установленных МБ ВОИС для Республики Казахстан международных поисковых органов — Европейским патентным ведомством (ЕПВ) или Федеральным институтом промышленной собственности (ФИПС) Российской Федерации, который представляет заявителю отчет о международном поиске. Изучив материалы отчета, заявитель имеет возможность на международной фазе один раз внести изменения в формулу изобретения международной заявки, представив изменения в Международное бюро.

Международная заявка вместе с отчетом о поиске публикуется Международным бюро ВОИС через 18 месяцев с даты приоритета. Публикация осуществляется на языке подачи и сопровождается переводом на английский язык реферата и основных библиографических данных. Благодаря публикации заинтересованные лица могут узнать об изобретении еще до выдачи патента и обратиться к заявителю с взаимовыгодными предложениями.

По требованию заявителя (подаваемому на специальном бланке — РСТ/РРА/401 и сопровождаемому уплатой пошлин) по международной заявке может быть проведена международная предварительная экспертиза. Требование подается непосредственно в орган международной предварительной экспертизы — в то же ведомство, которое проводило по заявке международный поиск.

По результатам международной предварительной экспертизы составляется и направляется заявителю заключение, является ли заявленный объект, охарактеризованный

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

в формуле изобретения, новым, неочевидным и промышленно применимым. Требование содержит перечень выбранных государств (из числа указанных в заявлении), в которых заявитель 7 собирается использовать результаты международной предварительной экспертизы.

После осуществления указанных процедур заявка переводится на рассмотрение в патентных ведомствах выбранных государств, т.е. в патентные ведомства должны быть направлены, до истечения 30 месяцев с даты приоритета, переводы материалов заявок на рабочие языки соответствующего ведомства, доверенности о назначении патентных поверенных и уплачены пошлины.

Некоторые ведомства, включая патентные ведомства государств-стран СНГ, такие, как Европейское патентное ведомство, Евразийское патентное ведомство, Африканская региональная организация промышленной собственности, установили срок для перехода на национальную (или региональную) фазу, на один месяц превышающий срок, установленный Договором РСТ.

Патентование изобретений с использованием этой процедуры связано с дополнительными затратами по сравнению с традиционным путем патентования — уплатой международных пошлин, но это оправдывается за счет других преимуществ. При необходимости можно сэкономить средства, отказавшись от перевода заявок на национальную фазу в некоторых из указанных (выбранных) государств. Кроме того, для заявителей из стран Восточной Европы и государств СНГ с переходной экономикой в настоящий момент предусмотрено значительное снижение размера пошлин на международной фазе.

По процедуре РСТ можно получать как национальные, так и региональные патенты. Следует иметь в виду, что восемь государств-участников Европейской патентной конвенции — Бельгия, Кипр, Франция, Греция, Ирландия, Италия, Монако, Нидерланды могут быть указаны только при испрашивании европейского патента. Указание любого из этих государств для получения национального патента невозможно. То же самое относится и к Свазиленду — члену Африканской региональной организации промышленной собственности.

Таким образом, в каждой конкретной ситуации заявителю придется оценивать все «за» и «против» той или иной процедуры патентования, в том числе предстоящие расходы.

С 1 января 1996 г. Евразийское патентное ведомство (ЕАПВ) начало прием заявок на выдачу евразийских патентов на изобретения (и с этой же даты в международную заявку было включено указание евразийского патента). Единая евразийская заявка, подаваемая на одном (русском) языке, в результате единой процедуры, осуществляемой ЕАПВ, позволяет получить охранный документ, действующий на территории всех договаривающихся государств, ратифицировавших Евразийскую патентную конвенцию или присоединившихся к ней. По состоянию на 1 апреля 2003 г. это — Российская Федерация, Республика Беларусь, Республика Молдова, Республика Армения, Азербайджанская Республика, Республика Казахстан, Кыргызская Республика, Туркменистан и Республика Таджикистан.

Казахстанские заявители должны подавать евразийские заявки через патентное ведомство Республики Казахстан, которое регистрирует поступление заявки, устанавливает дату подачи и затем пересылает ее в ЕАПВ.

Выданный евразийский патент действует во всех договаривающихся странах с даты публикации сведений в Бюллетене ЕАПВ, которая считается датой выдачи патента, и до даты уплаты первой национальной годовой пошлины за поддержание патента в силе. Для продолжения действия евразийского патента патентовладелец должен указать название

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

каждого договаривающегося государства, в котором он намерен продолжить его действие, и уплатить пошлину в отношении каждого указанного государства.

Процедура получения европейского патента на изобретение предоставляет определенные преимущества заявителю в сравнении с традиционной процедурой патентования — подготовка и подача одной заявки на одном языке в одно Европейское патентное ведомство (ЕПВ) через одного патентного поверенного с получением охранного документа на изобретение, действующего одновременно во всех или нескольких государствах-участниках ЕПК. По состоянию на 1 апреля 2003 г. в ЕПК входит 27 европейских государств: Австрия, Бельгия, Болгария, Швейцария и Лихтенштейн, Кипр, Германия, Дания, Испания, Финляндия, Франция, Великобритания, Греция, Ирландия, Италия, Люксембург, Монако, Нидерланды, Португалия, Швеция, Чешская Республика, Венгрия, Ирландия, Эстония, Румыния, Словакия, Словения, Турция. Полученный европейский патент мог бы заменить 18 национальных патентов (Швейцария и Лихтенштейн имеют общий патент) и, кроме того, возможно распространение действия европейского патента еще на некоторые государства — Албанию, Латвию, Македонию, Луизиану.

Европейская патентная конвенция с момента ее подписания и вступления в силу, так же как Евразийская, провозгласила принцип свободного доступа. В соответствии с ним заявители из стран, не являющихся членами ЕПВ, также могут подавать заявки на выдачу европейского патента. Заявка должна быть подана на одном из трех официальных языков ЕПК - английском, французском или немецком. Причем предусматривается ее подача в Европейское патентное ведомство, его филиалы или патентные ведомства стран-членов ЕПК.

Как правило, казахстанские заявители испрашивают европейские патенты, используя процедуру РСТ.

Кроме вышеперечисленных, существуют другие процедуры, в соответствии с которыми может проводиться зарубежное патентование.

Требования к оформлению и содержанию заявки на патент Африканской организации интеллектуальной собственности (ОАПИ — African Intellectual Property Organization) в основном аналогичны требованиям и положениям РСТ. Участниками ОАПИ на октябрь 2001 г. являются 16 государств. Это Буркина Фасо, Бенин, Центральноафриканская Республика, Конго, Кот д'Ивуар, Камерун, Габон, Гвинея, Гвинея-Бисау, Экваториальная Гвинея, Мали, Мавритания, Нигер, Сенегал, Чад и Того.

Заявка, поданная в Центральное бюро ОАПИ, считается поданной в качестве национальной во всех странах-участницах соглашения. Ни в одной из этих стран невозможно получение отдельного национального патента.

Заявка может подаваться на французском или английском языке.

Если в международной заявке указана хотя бы одна страна-участница ОАПИ, то заявка действует как национальная во всех странах-участницах ОАПИ, которые являются членами РСТ. В области охраны изобретений здесь действует правовое регулирование, аналогичное ЕПК.

Срок действия патента - 10 лет с возможностью двукратного продления срока.

Необходимым условием действия патента является использование изобретения, которое должно быть фактическим и осуществляться в рамках национального производства. Однако наряду с фактическим возможно и номинальное использование — в виде предложения о продаже лицензии, обращенного ко всем.

Использование должно быть начато не позднее чем через три года после выдачи патента или четыре года после подачи заявки.

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

Требования к оформлению и содержанию заявки на патент Африканской региональной организации промышленной собственности (A RIPO-African Regional Industrial Property Organization) в основном аналогичны требованиям и положениям РСТ. Участниками ARIPO на декабрь 2001 г. являются двенадцать государств: Гана, Гамбия, Кения, Лесото, Малави, Мозамбик, Судан, Сьерра Леоне, Свазиленд, Объединенная Республика Танзания, Уганда и Зимбабве.

Если предварительно используется процедура РСТ, то ARIPO - это единственный путь получения патентной охраны в Свазиленде. В этой стране по процедуре РСТ получение национального патента невозможно.

ARIPO дает возможность получить охрану в некоторых или во всех договаривающихся государствах путем подачи одной заявки на английском языке и уплаты пошлин непосредственно в ведомство ARIPO. Получающим ведомством может быть патентное ведомство одного из договаривающихся государств.

В заявке должны быть указаны договаривающиеся государства, в которых испрашивается охрана.

Если ведомство ARIPO принимает решение о выдаче патента, оно уведомляет об этом указанные государства, которые в течение шести месяцев могут подать возражение против того, чтобы действие регистрации распространялось на их территории. По истечении этого срока ведомство ARIPO выдает и публикует патент, который незамедлительно вступает в силу в указанных государствах, не подавших возражений.

Срок действия патента на изобретение в каждом указанном государстве регулируется национальным законодательством. В результате гармонизации национальных патентных законодательств практически во всех странах этот срок составляет 20 лет с даты подачи заявки.

Все расходы, связанные с патентованием изобретений в зарубежных странах, несет заявитель или по согласованию с ним иной гражданин или юридическое лицо. Размеры пошлин указаны в патентных законах, официальных патентных бюллетенях патентных ведомств — Европейского патентного ведомства, Евразийского патентного ведомства, а также в «Руководстве для заявителей» — «РСТ Applicant' s Guide» и т.д.

2. В Республике Казахстан функции получающего ведомства, предусмотренные Договором о патентной кооперации (РСТ) (далее — Договор), выполняет патентное ведомство республики, руководствуясь при этом Договором и Инструкцией к Договору (далее - Инструкция РСТ), соответствующими руководствами, публикуемыми Международным бюро ВОИС, Патентным законом РК, а также действующей «Инструкцией по составлению, подаче и рассмотрению заявки на выдачу предварительного патента и патента на изобретение и заявки на выдачу патента на полезную модель» (далее — Инструкция).

Для получения и регистрации международных заявок в соответствии с правилом 19 Инструкции РСТ патентное ведомство РК является получающим ведомством, если хотя бы один из заявителей является гражданином РК или лицом, проживающим в РК.

Физическое лицо считается гражданином РК или проживающим в РК, если оно является таковым в соответствии с законодательством РК.

Юридическое лицо согласно правилу 18.2(Б) Инструкции РСТ рассматривается как гражданин РК, если оно зарегистрировано в качестве юридического лица в соответствии с законодательством РК.

Любое лицо также рассматривается как проживающее в РК, если оно владеет действительным (не фиктивным) промышленным или торговым предприятием на ее территории (правило 18.1 (Б) Инструкции).

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

В случае возникновения сомнений относительно гражданства заявителя или его проживания в РК патентное ведомство вправе запросить у заявителя документальное подтверждение соответствующих фактов.

Международная заявка может быть подана в получающее ведомство непосредственно, по почте, а также другими средствами связи.

Если международная заявка или относящийся к ней документ переданы в патентное ведомство в соответствии с правилом 92.4 Инструкции РСТ каким-либо другим средством, например по электронной, факсимильной связи, датой представления данного документа будет считаться день его передачи в патентное ведомство (передачи последней части полного изображения при передаче в разные дни) только при условии, что заявитель без напоминания в пределах 14 дней от упомянутой даты обеспечит поступление в патентное ведомство оригинала (и двух копий) переданного таким образом документа вместе с письмом, идентифицирующим предшествующую передачу.

Патентное ведомство РК в качестве получающего ведомства принимает международные заявки на русском и английском языках.

Международная заявка должна состоять из следующих документов: заявления РСТ (форма РСТ/RO/101), описания, формулы изобретения, чертежей (если они необходимы для понимания изобретения), реферата.

Заявление РСТ оформляется на бланке, предоставляемом, как и все другие бланки, получающим ведомством по запросу заявителя.

Требования к оформлению заявителем документов международной заявки регламентированы Договором и Инструкцией РСТ.

Международная заявка подается в получающее ведомство в трех экземплярах, каждый из которых должен быть пригоден для прямого репродуцирования.

С учетом ст. 27(8) Договора РСТ требования относительно соблюдения национальной безопасности считаются выполненными, а заявка, поданная в соответствии с Договором, рассматривается как предполагаемая международная заявка, если она подана не ранее чем через три месяца после подачи заявки на то же изобретение или полезную модель в патентное ведомство РК. При этом заявителем должно быть подано заявление, свидетельствующее о данном факте (с приведением номера, даты подачи, названия изобретения по национальной заявке и

содержащее утверждение о неизменности сущности изобретения). Такое заявление прилагается к международной заявке либо досылается в двухмесячный срок с даты отправки заявителю соответствующего уведомления получающего ведомства.

Если заявка, поданная в соответствии с Договором РСТ, поступила в получающее ведомство до истечения трех месяцев с даты подачи национальной заявки, на наличие которой указано в упомянутом заявлении или в Заявлении РСТ, заявитель уведомляется о том, что рассмотрение такой заявки в качестве предполагаемой международной заявки будет осуществлено по истечении трех месяцев с даты подачи национальной заявки либо ранее — после окончания проводимой в установленном законодательством порядке проверки наличия сведений, составляющих государственную тайну.

Подача международных заявок с использованием программного обеспечения РСТ-EASY. Решением ассамблеи Союза международной патентной кооперации, проходившей 7—15 сентября 1998 г. в Женеве, с 1 января 1999 г. заявителям предоставлена возможность подачи международных заявок с использованием программного обеспечения РСТ-EASY.

РСТ-EASY предполагает подачу в электронной форме только части материалов заявки в дополнение к основной заявке на бумажном носителе.

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

Основная заявка, подаваемая на бумажном носителе, включает описание, формулу изобретения, реферат, чертежи и заявление. К заявке прикладывается дискета, содержащая заявление, подготовленное с использованием программного пакета PCT-EASY, и реферат. Заявление на бумажном носителе представляет собой компьютерную распечатку заявления с дискеты.

Предполагается, что это только первый шаг в практике подачи заявок в электронной форме.

Такая подача, при условии, что вышеуказанные требования будут выполнены, позволит снизить международную пошлину на 200 швейцарских франков.

Патентное ведомство РК, как получающее ведомство, принимает международные заявки, поданные в режиме PCT-EASY.

Подача и рассмотрение евразийской заявки в национальном патентном ведомстве. подача и рассмотрение евразийской заявки на изобретение осуществляется в соответствии с Евразийской патентной конвенцией (ЕАПК), Патентной инструкцией к Евразийской конвенции (далее — Патентная инструкция), Патентным законом РК и Инструкцией.

Подача евразийской заявки. В соответствии со ст. 15 Евразийской конвенции и национальным законодательством РК евразийская заявка подается в патентное ведомство РК лицом, имеющим постоянное местожительство или постоянное местонахождение на территории РК. Заявка может быть подана как заявителем, так и его представителем, в том числе патентным поверенным.

Евразийская заявка, поданная в патентное ведомство РК, имеет те же последствия, как если бы она была подана в тот же день в Евразийское патентное ведомство (ЕАПВ), при условии, что она переслана в ЕАПВ в срок, установленный Патентной инструкцией.

Евразийская заявка должна содержать заявление о выдаче евразийского патента, описание изобретения, формулу изобретения, чертежи и иные материалы, если они необходимы для понимания сущности изобретения, и реферат. При этом к евразийской заявке должен прилагаться документ, подтверждающий уплату единой процедурной пошлины в установленном размере, а также доверенность, если заявка подается представителем заявителя.

Заявление о выдаче евразийского патента представляется по форме, установленной ЕАПВ на русском языке, являющемся официальным языком ЕАПВ. Прочие документы евразийской заявки могут быть представлены на русском или другом языке. Если документы евразийской заявки представлены на другом языке, к ней прилагается их перевод на русский язык. Перевод на русский язык может быть представлен в течение двух месяцев с даты получения евразийской заявки патентным ведомством.

Все документы евразийской заявки представляются в патентное ведомство в четырех экземплярах, кроме документа, подтверждающего уплату единой процедурной пошлины, и доверенности на представительство перед ЕАПВ (если заявка подается представителем заявителя), предоставляемых в одном экземпляре. При этом четвертый экземпляр заявки хранится в патентном ведомстве РК.

Рассмотрение евразийской заявки на соответствие требованиям экспертизы по формальным признакам. Материалы евразийской заявки, поступившие в патентное ведомство РК, регистрируются и проверяются на соответствие заявке статье 37 Патентного закона и следующим требованиям:

наличию в материалах евразийской заявки документов, предусмотренных правилом 33 Патентной инструкции, содержащих упоминание о том, что она подается как евразийская заявка; фамилию, имя, отчество (если оно имеется) или официальное наименование заявителя; описание и формулу изобретения;

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

наличию документа, подтверждающего оплату проверки евразийской заявки на соответствие требованиям экспертизы по формальным признакам и пересылку;
наличию документов, указанных в заявлении как приложение;
наличию четырех экземпляров евразийской заявки.

При соответствии поданной евразийской заявки формальным требованиям правила 33 Патентной инструкции патентное ведомство РК устанавливает дату подачи евразийской заявки по дате ее поступления.

Патентное ведомство республики в течение 10 рабочих дней с даты поступления евразийской заявки направляет в адрес заявителя и ЕАПВ уведомление о получении им евразийской заявки, в котором сообщается регистрационный номер заявки, дата ее подачи, название изобретения, сведения о заявителе и его представителе, если он назначен.

В случае выявления несоответствия поданной евразийской заявки требованиям правила 33 Патентной инструкции дата подачи евразийской заявки не устанавливается, и патентное ведомство направляет заявителю уведомление о том, что ему необходимо в двухмесячный срок с даты направления уведомления привести материалы евразийской заявки в соответствии с требованиями правила 33 Патентной инструкции, и после получения указанных материалов будет установлена дата подачи евразийской заявки.

Итак, в Республике Казахстан функции получающего ведомства, предусмотренные Договором о патентной кооперации (РСТ), выполняет патентное ведомство республики, руководствуясь при этом Договором и Инструкцией к Договору, соответствующими руководствами, публикуемыми Международными бюро ВОИС, Патентным законом РК, а также действующей «Инструкцией по составлению, подаче и рассмотрению заявки на выдачу предварительного патента и патента на изобретение и заявки на выдачу патента на полезную модель».

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.
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.
10. Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общая часть).Комментарии. ТВ двух книгах. Книга 1./ Ответственные редакторы М.К. Сулейменов, Ю.Г. Басин. Алматы, 1997.
11. Гражданский кодекс Республики Казахстан. Общая часть. Алматы, 1995.
12. Европейская патентная конвенция. М., 2001.

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

Лекция № 14

Тема: Правовая охрана товарных знаков, знаков обслуживания и наименований мест происхождения товаров

- 1 Введение
- 2 Товарный знак, знак обслуживания и наименования мест происхождения товаров
- 3 Виды товарных знаков, знаков обслуживания и наименований мест происхождения товаров
- 4 Список рекомендуемой литературы

1. В соответствии с определением, данным в ст. 1 Закона РК «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» (далее — Закон РК о товарных знаках), «товарный знак, знак обслуживания (далее — товарный знак) — это обозначение, зарегистрированное... или охраняемое без регистрации в силу международных договоров, в которых участвует Республика Казахстан, служащее для отличия товаров (услуг) одних юридических или физических лиц от однородных товаров (услуг) других юридических или физических лиц».

Из данного определения следует, что главное назначение товарного знака — выделять товар или услугу какого-либо производителя (по его качественным, ценовым или иным характеристикам) из ряда подобных, однородных товаров и услуг других производителей, т. е. индивидуализировать товар или услугу.

В соответствии с определением, данным в ст. 1 Закона РК «О товарных знаках,

Товарный знак играет важную роль в маркетинге товаров и услуг, он придает товару или услуге индивидуальность, делает их привлекательными. Если знак выразителен, он легко запоминается и эффективно воздействует на покупателя, создавая преимущества перед конкурентами, обеспечивает продвижение на рынке товаров и услуг.

Товарный знак является ядром любой рекламы. Он составляет основу рэнда — этого нового для отечественной экономики и очень важного для маркетологов понятия, определяющего положительный имидж/товара или услуги на рынке. Например, в основе общеизвестного брэнда McDonald's, вызыва известные товарные знаки активно работают на своего владельца. Казахстанские любители-автомобилисты с большим доверием и охотой приобретают автомобили NISSAN и TOYOTA. У алматинских сладкоежек одно упоминание товарных знаков «Рахат» и «Назк» вызывает желание полакомиться продукцией их владельцев. Напиток Coca-Cola общеизвестен во всем мире.

На «раскрутку» нового товарного знака западные фирмы нередко тратят 30—40 миллионов долларов. Вышеупомянутая корпорация McDonald's только за 5 лет затратила на свою рекламу 57 миллионов долларов.

Товарный знак важен для всех участников рыночных отношений.

Для потребителя товарный знак — это своего рода логотип при поиске товара с нужными характеристиками в массе однородных товаров. Образно говоря, это обещание производителя постоянно предоставлять товары или услуги определенного специфического качества.

Для производителя товарный знак — это средство для завоевания рынка, поскольку именно товарный знак индивидуализирует его товары в массе однородной продукции разных производителей.

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

Что касается интересов государства, здесь необходимо отметить, что товарный знак является средством наведения порядка на рынке, поскольку он позволяет распознать производителя, защитить интересы как потребителя, так и производителя.

Каким же должен быть товарный знак, чтобы выполнять свои функции? Общепринятыми во всем мире требованиями к товарному знаку являются два:

товарный знак должен быть дистинктивным (т.е. обладать различительной способностью);

не противоречить морали или публичному порядку, а также не вводить потребителей в заблуждение.

Товарный знак должен быть дистинктивным для тех товаров, в отношении которых он используется. Например, слово «напиток» не обладает различительной способностью и не может функционировать в качестве товарного знака для алкогольных или безалкогольных напитков, поскольку оно определяет целую категорию товаров. Монополизация такого обозначения парализовала бы деятельность других производителей напитков. В интересах общества необходимо, чтобы родовые и видовые термины оставались в свободном пользовании.

Высокой дистинктивной способностью обладают фантазийные, вымышленные слова, которые не имеют смыслового значения, как например, «Мумидог» или широко известные товарные знаки «KODAK» и «NESCAFE».

В плане различительной способности товарные знаки бывшего СССР, так называемое «советское наследие», с которыми различные отраслевые предприятия выпускали однородную продукцию (напитки «Буратино» и «Дюшес», конфеты «Белочка», «Мишка косолапый», настойка «Перцовка» и др.), фактически утратили свою различительную способность, стали видовыми. В итоге потребители ориентировались в выборе продукта с нужным качеством не по товарному знаку, а по производителю. Например, многие казахстанцы среди шоколадных конфет с одинаковым названием отдавали предпочтение продукции Карагандинской кондитерской фабрики.

В настоящее время существует достаточно много ярких и оригинальных товарных знаков отечественных производителей, разработанных с использованием национальных мотивов. Однако необходимо отметить также и негативную тенденцию к использованию производителями самых различных видов продукции одних и тех же изображений, например, беркута или археологической находки из Иссыкского кургана — воина в золотой одежде, а также словесных обозначений «беркут», «султан» для своих товаров и услуг, что приводит к жарким схваткам за приоритет и в итоге ведет к утрате различительной способности этих изначально сильных знаков.

Что касается второго, упомянутого выше, требования к товарному знаку, то необходимо отметить, что цель его — предотвратить регистрацию непристойных товарных знаков, а также ложных или вводящих в заблуждение относительно качества или иных свойств товара или их географического происхождения. Товарный знак должен указывать на происхождение, не дезинформируя потребителя. Например, не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков на имя казахстанского производителя известные всем «Шампанское» или «Коньяк» (ложные географические наименования, ведь провинция Шампань и город Коньяк находятся во Франции). Не подлежат охране и другие ложные знаки, например, включающие словесное обозначение «pure wool» («чистая шерсть»), предназначенные для одежды из синтетики.

Для того чтобы товарный знак получил охрану, необходима его регистрация, причем регистрация в отношении определенных товаров и услуг.

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

На практике большинство товарных знаков регистрируется, как правило, для нескольких видов товаров и/или услуг. Одни производители предпочитают иметь один товарный знак для разных видов выпускаемой ими продукции. Другие производители, занятые изготовлением продукции разного качества и дизайна для различных групп потребителей, предпочитают иметь несколько товарных знаков. Фармацевтические фирмы также стремятся зарегистрировать товарные знаки в отношении каждого своего лекарственного средства.

Как видно из приведенного выше определения, товарный знак и знак обслуживания имеют одинаковый правовой статус. Разница лишь в том, что первый предназначен для маркировки товаров, а другой — для индивидуализации услуг. В отечественной заявительской практике большинство заявок содержит просьбу о регистрации заявляемого обозначения и как товарного знака, и как знака услуг одновременно (например, заявляется стилизованное изображение слона для товаров 6-го класса МКТУ «Обычные металлы» и услуг 40-го класса МКТУ «Обработка металлов»). Требования, предъявляемые к товарным знакам, в равной степени относятся и к знакам обслуживания.

Наименование места происхождения товара (НМПТ)

Законом РК о товарных знаках предусмотрена правовая охрана НМПТ в качестве объектов промышленной собственности. Наиболее четкое легальное определение объекта дано в Лиссабонском соглашении об охране наименований мест происхождения и их международной регистрации, действующем в рамках Парижской конвенции по охране промышленной собственности 1883 г. Оно с незначительными изменениями перенесено в национальные законодательства ряда стран. В Законе РК о товарных знаках приводится следующее определение, где юридические и экономические аспекты не исключают, а дополняют друг друга: «Наименование места происхождения товара — это географическое указание, используемое для обозначения товара, особые свойства которого исключительно или главным образом связаны с местом его производства, включая природные условия и/или человеческие факторы».

НМПТ так же, как и товарные знаки, являются средством индивидуализации товаров, при этом особые свойства товаров связаны с данной географической местностью.

В ст. 26 Закона РК о товарных знаках дается представление о том, какие обозначения могут быть зарегистрированы в качестве НМПТ. Это могут быть названия стран, населенных пунктов, местностей, гор, рек и других географических объектов. Наименования мест происхождения товаров могут быть представлены в виде словесных обозначений, состоящих либо только из названия местности («Полострово», «Сарыагаш», «Боржоми»), либо из названия географического объекта и указания на видовое (родовое) обозначение («Аксайская минеральная вода», «Уральские самоцветы»). В качестве НМПТ может быть официальное современное или историческое название географического объекта, а также производное от них («Цейлонский чай», «Будвайзер Будвар», «Будеевицки Будвар» и т.д).

Не могут быть зарегистрированы в качестве НМПТ (в соответствии со ст.27 Закона РК о товарных знаках) обозначения:

— являющиеся названием географического объекта или содержащие такое название, вошедшее в РК во всеобщее употребление как обозначение товара определенного вида, не связанное с местом его изготовления («Жигулевское пиво», «Краковская колбаса», «Голландский сыр»);

— представляющие собой географические указания, способные ввести в заблуждение относительно места производства товара, например, водка «Московская» для производителей РК;

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

.— формально указывающие на истинное место производство товара, но дающие ошибочное представление о том, что товар происходит с другой территории («Уральские самоцветы» для заявителей РК).

Наименование места происхождения товара может быть зарегистрировано только в отношении товара с особыми свойствами, отличающими данный товар от аналогичных товаров, местом производства которого является определенный географический объект.

Особые свойства могут быть обусловлены характерными для этой местности климатическими, геологическими или иными природными условиями и наличием в географическом объекте исходного сырья («наманганские яблоки», «акмолинская пшеница», «карагандинский уголь»). Влияние природных факторов преобладает для сельскохозяйственных продуктов, которые находятся в зависимости от их устойчивости.

Особые свойства могут определяться наличием в данном месте людей (коллектива), способных изготавливать товар традиционным способом («Вологодские кружева», «Гжель»). Если учесть возможность признания в качестве НМПТ обозначений, не являющихся географическими указаниями, но ассоциирующихся в сознании потребителей с конкретной географической местностью, то вполне реальна регистрация «Туский-за» в качестве НМПТ. Это пример того, как народный промысел — изготовление ковров по особой технологии из особых сортов шерстяной пряжи — принес известность казахстанским коврам-тускиизам далеко за пределами страны. В случаях, когда особые свойства товаров определяются только человеческими факторами, НМПТ могут быть неустойчивыми и при определенных условиях превращаются в видовые («пражская ветчина», «одеколон»).

В большинстве случаев особые свойства товара возникают при наличии одновременно и благоприятных климатических условий, и человеческого фактора. При этом предпосылкой для появления особых традиций, технологий и мастерства служат специфические природные условия конкретной местности. Многие известные сорта вин названы по месту производства, где специфические климатические условия способствовали выращиванию особых сортов винограда, а богатый опыт виноделов лег в основу новых сортов вин («Хванчкара», «Шампанское», «Коньяк»). Следует заметить, что в Казахстане также существуют традиции изготовления вин из особых, присущих только данной местности сортов винограда. Так, иссыкские, тургенские, семиреченские вина вполне могут служить для индивидуализации казахстанских вин. Что касается гончарного дела, то мастерство капчагайских гончаров могло бы дать начало еще одному объекту НМПТ — «Капчагайский фарфор», отличающемуся изяществом и высоким качеством исполнения.

Как показывает практика ряда стран, НМПТ, связанные с товарами, качественные характеристики которых сформировались при одновременном воздействии природных условий и человеческого фактора, наиболее устойчивы. Однако при отрыве производства от местности со специфическими природными условиями НМПТ переходит в категорию видового обозначения (саперави, ркацителы, херес, портвейн). Под видовым понимается обозначение, используемое для определения товара, которое в результате его длительного применения для одного и того же товара или для однородных товаров различными предпринимателями, потеряло свою способность указывать на место действительного производства товара и тем более свидетельствовать о его особых свойствах.

Проблема сохранения особых свойств товаров, предотвращение перехода НМПТ в видовое обозначение весьма актуальна для государства. В нашей стране в качестве НМПТ в основном регистрируются географические обозначения для природных минеральных вод. Например, только на использование на своей продукции обозначения «Минеральная вода «Сарыагачская», претендуют более десяти производителей. В целях осуществления

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

контроля за соблюдением особых свойств природной воды, территориальным определением границ ее производства и, следовательно, защиты от «размывания» обозначения из числа самих производителей была создана Ассоциация производителей минеральной воды «Сарыагачская». Наличие на этикетках продукции товарного знака Ассоциации для потребителей является своего рода гарантией качества товара.

Наименование места происхождения товара и товарный знак. Наименования мест происхождения товаров весьма сходны с товарными знаками и знаками обслуживания, поскольку в качестве товарных знаков часто используются названия географических объектов. Они совпадают по выполняемым функциям и иногда практически неразличимы по своей внешней форме. Их основное различие состоит в том, что товарный знак, в отличие от НМПТ, призван связывать свойства и качество товара с конкретным его производителем, а не особыми свойствами географической среды места его производства.

В отличие от товарных знаков и знаков обслуживания к НМПТ не предъявляется требование новизны. Это объясняется тем, что названия географических объектов, включающиеся в обозначения товаров, не являются новыми. Наоборот, именно потому, что они известны потребителю и связываются им с определенными свойствами товара, который производится в данной местности, они и подлежат правовой охране. По этим же причинам к НМПТ не применяется и понятие приоритета.

Наименование места происхождения товара и указание происхождения. Согласно определению «наименование места происхождения товара» — это географическое указание, используемое для обозначения товара. Термин «географическое указание» стал применяться сравнительно недавно, получив распространение в международных соглашениях. Он объединяет два понятия «указание происхождения» и «наименование места происхождения товара».

Указание происхождения — это любое обозначение, сопровождающее товар высокого качества, указывающее на место его происхождения (изображение Эйфелевой башни — для Парижа, статуи Свободы - для Америки, Золотого человека для Казахстана). Указание происхождения может быть также представлено в виде названия географического объекта (страны, названия, местности). Так же, как и НМПТ, оно прямо или косвенно указывает на ту страну, откуда происходит товар. Однако если указание происхождения ограничивается данной информацией, то НМПТ свидетельствует еще и о том, что обозначенный им товар обладает особыми свойствами, зависимыми от природных и/или человеческих факторов, свойственных конкретной стране или местности.

2. Статья 5 Закона о товарных знаках содержит далеко неисчерпывающий перечень видов обозначений, которые могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков. К таким обозначениям относятся словесные, буквенные, цифровые, изобразительные, объемные и иные обозначения или их комбинации, позволяющие различать однородные товары и услуги разных производителей.

Наиболее многочисленную группу составляют словесные товарные знаки. К ним относятся отдельные слова, реально существующие в языках (например Тамаша, Метелица, Advanture), или искусственно образованные, фантазийные слова (Пенталгин, Кармет), а также словосочетания (например, Чингиз хан, Снежная королева) и целые фразы или лозунги-слоганы (например «оз шолшен озгеш жогарлатарыщ жок сенщ», что значит «с нами вкуснее»).

Буквенные и цифровые товарные знаки в силу невысокой степени различительной способности гораздо менее употребительны. При этом необходимо иметь в виду, что не регистрируются обозначения, не имеющие словесного характера, если они содержат менее

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

трех символов. Например, обозначение «ХХ» не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака, а обозначения «ХОХ» или «А7G» подлежат охране.

Изобразительные товарные знаки представляют собой, как правило, стилизованные изображения живых существ (например человека, верблюда, снежного барса) или неодушевленных предметов (например юрты), изображения сказочных существ (например дракона), различные художественные композиции, фигуры различных форм.

Объемные товарные знаки представляют собой трехмерные объекты, изображенные на плоскости. Обычно в качестве объемных товарных знаков охраняются оригинальные упаковки товаров (например флакон для духов, бутылка для напитков).

Комбинированные товарные знаки включают различные комбинации изобразительных, словесных и объемных элементов (например изображение воина на крылатом барсе в сопровождении слов «ОТАНДЫК МАРКАСЫ»).

Кроме перечисленных выше видов товарных знаков существуют так называемые сенсорные (звуковые, световые, обонятельные) и другие виды товарных знаков. Они могут быть зарегистрированы лишь при условии возможности их четкой и однозначной идентификации.

Звуковой товарный знак, например, может охраняться, если такой знак зафиксирован в виде фонограммы и представлен в виде нотной записи или описан с указанием на вид звука (например шум морского прибора для электромассажера). Число зарегистрированных звуковых товарных знаков во всем мире невелико. В Казахстане пока нет примеров таких регистраций. Коллективные товарные знаки составляют особую категорию знаков. В силу условий использования таких знаков они регистрируются на имя ассоциации или иного объединения юридических лиц и(или) индивидуальных предпринимателей, выпускающих товары (или реализующих услуги) с едиными качественными или другими характеристиками. Например, члены широко известной в Казахстане Ассоциации «Сарыагаш Суы» в целях четкого контроля за качеством выпускаемой минеральной воды «Сары-Агаш» производят и реализуют свою продукцию с единым коллективным товарным знаком (с изображением лебедя). В качестве коллективного товарного знака может быть зарегистрирован любой из вышеперечисленных видов товарных знаков.

Товарные знаки охраняются как в черно-белом исполнении, так и в цвете — в том виде, в котором они зарегистрированы.

При этом необходимо иметь в виду, что регистрация черно-белого варианта обозначения косвенно обеспечивает охрану цветных вариантов этого обозначения, поскольку использование других цветовых вариантов данного товарного знака без санкции владельца будет считаться нарушением его прав ввиду их сходства до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком. Тем не менее очень часто регистрация товарного знака в цвете имеет большое значение для борьбы с недобросовестными конкурентами, копирующими чужую цветовую гамму, но использующими, как правило, не тождественное, а сходное с товарным знаком обозначение.

Например, широко известная Procter and Gamble Company, зарегистрировавшая в качестве товарного знака упаковку порошка «ARIEL» в черно-белом исполнении, не могла применить положения ст. 43 Закона о товарных знаках для борьбы с недобросовестным конкурентом, использующим для упаковки своего стирального порошка «ARION» идентичную цветовую гамму и несколько сходную композицию. При том, что возможность смешения потребителем в данном случае была достаточно высока, прямого нарушения права на товарный знак в том виде, как он зарегистрирован, в данном случае установить было невозможно.

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

Правовая охрана на товарный знак предоставляется на основании его государственной регистрации в соответствии со ст. 4 Закона о товарных знаках. Однако заявляемое на регистрацию обозначение не всегда регистрируется в качестве товарного знака. Это объясняется тем, что существует ряд оснований, установленных Законом о товарных знаках, которые препятствуют регистрации.

Статьями 6 и 7 Закона определены абсолютные и иные основания для отказа в регистрации товарного знака.

Под понятием «абсолютные» основания подразумеваются основания, исходящие из внутренних свойств самого обозначения и которые принимаются во внимание при экспертизе независимо от каких-либо обстоятельств.

Иные или относительные основания препятствуют регистрации лишь при определенных условиях, т.е. при таких условиях, когда нарушаются права и интересы владельцев товарных знаков либо права и интересы третьих лиц (к примеру обладателей авторских прав).

Абсолютные основания, исключающие регистрацию товарного знака. В соответствии со ст. 6 Закона не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью, воспроизводящих государственную символику, вводящих в заблуждение относительно товара или его изготовителя, противоречащих общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Под различительной способностью понимается способность вызывать ассоциативные образы у потребителя, достаточные для индивидуализации товара и его изготовителя, т.е. отличать товары одного производителя от однородных товаров другого. К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся обозначения, вошедшие во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида, являющиеся общепринятыми символами и терминами, указывающие на вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность товаров, а также на место и время их производства или сбыта, представляющие натуральное или схематическое изображение товаров, представляющие собой исключительно цвет. Под обозначением «вошедшим во всеобщее употребление», понимается обозначение, которое используется для определенного товара, и вследствие его длительного и широкого применения для одного и того же товара различными производителями независимо друг от друга становится видовым понятием. В результате длительного использования это обозначение приобретает свойства, характерные для определенного вида товаров. К таким обозначениям можно отнести к примеру «вазелин», «термос», «Internet» и др.

К общепринятым символам и терминам относятся условные обозначения, применяемые в науке и технике, обозначения, символизирующие отрасль производства или область деятельности, к которым относятся указанные в заявке на регистрацию товарного знака товары и/или услуги. Например, общепринятым символом является змея и чаша для медицинских товаров и/или услуг, общепринятым термином в области авиапассажирских перевозок стало обозначение «ClubElite».

Следующая категория обозначений, которые не регистрируются в качестве товарных знаков, это:

- указывающие на вид товара — например «масло бутербродное»;
- указывающие на качество, свойства товаров, в том числе носящие явно рекламный или хвalebный характер, — «best of the world» (лучший в мире), «целебная вода»;
- указывающие на количество — «20 сигарет», «0,75 литра»; указывающие на назначение товаров — «детские», «мужские», «желудочные», «почечные»;

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

- указывающие на ценность товаров — «150 тенге»; указывающие на место и дату их производства — «Алматы», «Алматинские», «1999 год».

Не обладают различительной способностью и обозначения, представляющие натуральное или схематическое изображение товаров. Такие обозначения не в состоянии выполнять отличительную функцию, так как одни и те же товары могут изготавливаться различными производителями, и каждый из производителей должен иметь право свободно размещать на товаре или в рекламе и т.д. изображение производимых изделий. Так, например, натуральное изображение стула не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении товаров — «стулья».

Обозначения, представляющие собой исключительно цвет, также не обладают различительной способностью. Фирма «Kraft Jakobs Suchard» заявила фиолетовый цвет упаковки для шоколада. Патентным ведомством было вынесено решение об отказе в регистрации, мотивированное тем, что один цвет не удовлетворяет требованиям охраноспособности. Одни цвета могут быть признаны охраноспособными при условии представления их в сочетании с другими обозначениями, обладающими различительной способностью, или в графической форме. Необходимо иметь в виду, что перечень оснований для отказа вследствие отсутствия различительной способности, указанных в п. 1 ст. 6 Закона о товарных знаках, носит примерный характер и не является ограничительным. К примеру, не обладают различительной способностью обозначения общеязыкового фонда, часто встречаемые в составе знаков типа «International», «Global», «World», «Net» и др. Также не обладают различительной способностью обозначения, не представляющие собой целостного графического изображения (например, отдельные линии, простые геометрические фигуры — треугольники, круги и т.п., не связанные между собой композиционно), обозначения, не имеющие словесного характера либо оригинального графического исполнения, состоящие из комбинации менее трех отдельных единиц языка. Например, обозначению «SP», исполненному в обычном шрифтовом исполнении, заявленному фирмой «SP Brand Holding EEIG» в отношении товаров 12-го класса — «шины, обводные ленты и камеры для шин», патентным ведомством было вынесено решение об отказе в регистрации на основании отсутствия у заявленного обозначения различительной способности, так как оно состоит из комбинации менее трех единиц языка и не имеет словесного характера.

Не обладают различительной способностью и обозначения, представляющие собой трехмерный объект, форма которого обусловлена исключительно функциональным назначением: например форма бутылки для товаров посудной группы либо форма часов для производства часов. Такие знаки могут быть зарегистрированы в качестве промышленных образцов, если они обладают достаточной оригинальностью.

Следует учесть, что обозначения, не обладающие различительной способностью, которые были рассмотрены выше, могут быть использованы в составе товарного знака, если они не доминируют в знаке. При этом эти обозначения будут выведены из-под охраны (дискламированы), а знак будет охраняться в целом.

В то же время знак, изначально не обладающий различительной способностью, может приобрести ее через использование. Статья 64in4uies Парижской конвенции утверждает: «чтобы определить, может ли быть знак предметом охраны, необходимо учитывать все фактические обстоятельства, особенно продолжительность применения знака». Мировая практика имеет примеры, когда обозначения, состоящие исключительно из элементов, не обладающих различительной способностью, могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков в силу своей приобретенной известности в результате интенсивного использования. К примеру, в США Законом о товарных знаках регламентируется

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

возможность регистрации таких знаков (дополнительная регистрация), приобретших различительную способность в результате их длительного и непрерывного использования в коммерции в течение пяти лет. Однако следует заметить, что такие знаки уязвимы в плане оспоримости.

В качестве товарных знаков не могут быть зарегистрированы обозначения, воспроизводящие государственные гербы, флаги и эмблемы, сокращенные или полные наименования международных организаций, официальные контрольные, гарантийные и пробирные клейма, печати, олимпийскую символику, награды и другие знаки отличия, а также обозначения, сходные с ними до степени смешения. Это положение базируется на статье 6ter Парижской конвенции по охране промышленной собственности, предусматривающей запрещение и признание недействительной регистрацию в качестве товарных знаков или в качестве элементов этих знаков гербов, флагов и других государственных эмблем, официальных знаков и клейм контроля и гарантии.

Найробский договор по охране олимпийского символа от 26 сентября 1981 г. предусматривает отказ в регистрации в качестве товарного знака, запрет использования в качестве знака в коммерческих целях любого обозначения, состоящего из олимпийского символа или содержащего этот символ.

Вышеуказанные обозначения могут быть включены в состав товарного знака как неохраняемые элементы при наличии согласия соответствующих компетентных органов либо их владельца. Исключением из этого правила является то, что в качестве единственного элемента товарного знака могут быть зарегистрированы эмблемы и названия международных организаций в том случае, если они заявляются самими этими организациями.

Датской фирме — Мейерифоренинген (Дэниш Дэйари Борд), заявившей обозначение «LURPAK», патентным ведомством был направлен запрос, так как данное обозначение является сертификационным знаком Дании, на который был получен ответ из Министерства продовольствия, сельского хозяйства и рыболовства Дании о разрешении использования данного обозначения в качестве товарного знака на имя вышеназванной фирмы. В результате владелец обозначения «LURPAK» получил регистрацию на данный товарный знак.

Казахстанские заявители при испрашивании регистрации товарного знака часто пытаются использовать в нем элементы государственной символики, например, в виде изображения беркута, воспроизводящего изображение беркута на флаге РК, однако при этом следует иметь в виду, что необходимо разрешение государственного компетентного органа на использование элементов государственной символики.

Следующей категорией абсолютных оснований, как определяет ст. 6 Закона, является введение в заблуждение относительно товара или его изготовителя.

К этой категории относятся обозначения, которые могут вызвать у потребителя ассоциацию с определенным товаром с определенными качествами или его изготовителем либо с определенным географическим происхождением товара, которые на самом деле не соответствуют действительности. Например, обозначение «пиво» для широкого ассортимента безалкогольных напитков (соки, минеральная вода и т.п.), духи «Париж» от казахстанского изготовителя. Обозначения этой группы делают невозможной регистрацию товарного знака, даже если они занимают незначительное место в товарном знаке. Однако сказанное выше не распространяется на географические обозначения, которые не могут быть восприняты как указания на место нахождения заявителя в силу нереальности такой связи (например «Сахара» — на напитки).

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

В соответствии с подпунктами 2, 3 п. 3 ст. 6 Закона (которые базируются на ст. 23 (J) ТРИПС) не регистрируются в качестве товарного знака обозначения, формально указывающие на истинное место производства товара, но дающих ошибочное представление о том, что товар происходит с другой территории (например, обозначение «Московские» на товарах, изготовленных в поселке Москва Актюбинской области способно ввести в заблуждение относительно места производства товаров), представляющие собой или содержащие географические указания, идентифицирующие минеральные воды, вина или крепкие спиртные напитки, для обозначения таких товаров, не происходящих из данного места, а также если используется перевод или обозначение сопровождается такими выражениями, как «вида», «типа», «в стиле» или другими подобными (к примеру, минеральная вода типа Боржоми). В целях координации совместных действий по предупреждению и пресечению использования ложных товарных знаков и географических указаний странами СНГ заключено Соглашение от 4 июня 1999 г., в соответствии с которым стороны в силу своих обязанностей в соответствии с их национальным законодательством или по обоснованному запросу заинтересованной стороны отказывают в регистрации товарного знака либо признают недействительной регистрацию товарного знака, состоящего из географического указания или содержащего его, если такое использование вводит в заблуждение потребителей относительно истинного места происхождения товаров.

К обозначениям, противоречащим общественным интересам, принципам гуманности и морали, относятся обозначения непристойного содержания, антигуманного характера, оскорбляющие человеческое достоинство, национальные или религиозные чувства. К примеру, изображение полумесяца и звезды либо обозначение «Аллах» на водочных этикетках явилось бы оскорблением религиозных чувств людей, исповедующих ислам.

Следующими основаниями для отказа в регистрации товарного знака являются основания, предусмотренные ст. 7 Закона о товарных знаках: «...иные основания для отказа в регистрации товарного знака».

В соответствии со ст. 7 Закона не подлежат регистрации в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени их смешения с товарными знаками, зарегистрированными в Республике Казахстан, либо с обозначениями, заявленными на регистрацию с более ранним приоритетом на имя другого лица, в отношении однородных товаров и услуг.

Тождественными обозначениями являются обозначения, когда все элементы одного из них совпадают с элементами другого обозначения.

Сходными до степени смешения являются обозначения, которые, несмотря на отличие отдельных элементов, ассоциативно могут восприниматься потребителем как тождественные. В соответствии с п. 3.5. Правил рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака сходство может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим), например, обозначения «НІТАСНІ» и «НІТАІSHH» имеют фонетическое и визуальное сходство и признаются знаками, сходными до степени смешения.

Поскольку регистрация товарного знака испрашивается в отношении определенных товаров и услуг, то при определении тождества или сходства важным фактором является выявление однородности товаров и услуг, для которых заявлены противопоставляемые обозначения.

Однородными товарами или услугами признаются такие товары и/или услуги, которые относятся к одному и тому же роду (виду) и при маркировке тождественными или

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

сходными товарными знаками могут создавать у потребителя представление о принадлежности их к одному изготовителю.

В соответствии с п. 3.8 Правил рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака определение однородности товаров осуществляется с целью выявления соответствия заявленного к регистрации обозначения критерию «охраноспособность». Установление однородности товаров — достаточно сложный процесс, когда учитываются род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

Не подлежат регистрации в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с общеизвестными в Республике Казахстан товарными знаками в отношении любых видов товаров или услуг, с сертификационными знаками, зарегистрированными на территории Республики Казахстан, с наименованиями мест происхождения товаров, охраняемыми в Республике Казахстан.

Правовой базой охраны общеизвестных товарных знаков является статья 6¹IS Парижской конвенции по охране промышленной собственности. Однако она не определяет значения «общеизвестные товарные знаки» и не устанавливает критериев, в соответствии с которыми товарный знак можно отнести к категории общеизвестных.

Согласно подпункту 10) ст. 1 Закона общеизвестный знак — это товарный знак, признанный общеизвестным в силу международных соглашений, участником которых является Республика Казахстан, решением компетентного органа или суда, основанном на доказательствах заинтересованных лиц. Более полное понятие «общеизвестного товарного знака» раскрыто в пункте 3.4.6 Правил рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака, который определяет, что общеизвестными обозначениями признаются фирменные наименования и товарные знаки, получившие широкую известность в Казахстане в силу массового распространения товаров и/или рекламы, независимо от их регистрации в качестве товарного знака, а также от маркируемых ими товаров.

Таким образом, этим знакам предоставляется максимально широкая охрана в отношении объектов индивидуализации. Они признаются объектом охраны независимо от факта их регистрации и в отношении всех товаров или услуг, независимо от их характера и назначения. Такое отношение к ним отвечает интересам как владельцев знаков, так и потребителей, защищая их от введения в заблуждение относительно производителя товаров. К общеизвестным товарным знакам можно отнести такие знаки, как «Coca-Cola», «Mercedes», «Toyota», «Marlboro». В настоящее время разработана и утверждена приказом председателя Комитета по правам интеллектуальной собственности Министерства юстиции РК от 15 августа 2002 г. за № 133 Инструкция по признанию товарного знака (знака обслуживания) общеизвестным в Республике Казахстан.

Сертификационные знаки представляют собой знаки соответствия качеству, стандарту, требованиям нормативных документов, зарегистрированные в установленном порядке.

Наименование места происхождения — это географическое указание, используемое для обозначения товара, особые свойства которого исключительно или главным образом связаны с местом его производства, включая природные условия и/или человеческие факторы. В Казахстане в настоящее время наиболее известным наименованием является минеральная вода «Сарыагаш», зарегистрированная в качестве наименования места происхождения товара.

Наименования мест происхождения товаров могут быть включены в качестве неохраняемого элемента товарного знака, регистрируемого на имя владельца права пользования данным наименованием места происхождения товара.

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

В соответствии с Законом не регистрируются в качестве товарных знаков обозначения, воспроизводящие промышленные образцы, охраняемые в Республике Казахстан, на имя других лиц при условии их более раннего приоритета; общеизвестные на территории РК фирменные наименования (или их части), принадлежащие другим лицам, получившим право на эти наименования до даты приоритета заявки на товарный знак в отношении однородных товаров; воспроизводящие названия известных произведений литературы, науки и искусства, произведения искусства и их фрагменты в нарушение авторских прав; фамилии, имена, псевдонимы и производные от них, портреты и факсимиле в нарушение личных неимущественных прав этих лиц и их наследников или правопреемников, а также если эти обозначения являются достоянием истории и культуры РК — без разрешения соответствующего компетентного органа.

Хотелось бы отметить, что при отказе в регистрации обозначения, содержащего имя, фамилию, портрет, факсимиле определенной личности, учитывается степень вероятности того, что это имя будет ассоциироваться у потребителя именно с этой личностью. Например, не исключается вероятность того, что имя «Нурсултан» для казахстанского потребителя будет ассоциироваться с Президентом Республики Казахстан — Нурсултаном Назарбаевым, поэтому такому обозначению, скорее всего, будет отказано в регистрации в качестве товарного знака. Следует учесть, что возможна регистрация в качестве товарного знака обозначений, содержащих имя, фамилию, подпись и т.п. определенной личности, если эта личность дала письменное согласие на использование ее имени в составе товарного знака (к примеру, Бибигуль Тулегенова — на вина).

Регистрации же изображения Аблай хана на водочных этикетках будет отказано на основании того, что историческая личность Аблай хана является достоянием истории и культуры республики.

Понятие «фирменного наименования» определено ст. 38 ГК РК как наименование юридического лица (которое включает в себя его название и указание на организационно-правовую форму), являющегося коммерческой организацией, которое после регистрации юридического лица является его фирменным наименованием. К этому следует добавить, что в настоящее время особых положений, инструкций, определяющих критерии общеизвестности фирменного наименования, пока не разработано.

Итак, в Республике Казахстан функции получающего ведомства, предусмотренные Договором о патентной кооперации (РСТ), выполняет патентное ведомство республики, руководствуясь при этом Договором и Инструкцией к Договору, соответствующими руководствами, публикуемыми Международными бюро ВОИС, Патентным законом РК, а также действующей «Инструкцией по составлению, подаче и рассмотрению заявки на выдачу предварительного патента и патента на изобретение и заявки на выдачу патента на полезную модель».

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.
10. Патентный закон Республики Казахстан. Алматы, 1999. "13. Инструкция по составлению, подаче и рассмотрению заявки на выдачу предварительного патента и патента на изобретение и заявки на выдачу патента на полезную модель. Алматы: Патентное ведомство Республики Казахстан, 2000.
11. Гражданский кодекс Республики Казахстан. Общая часть. Алматы, 1995.
12. Гражданский кодекс Республики Казахстан. Особенная часть. Алматы, 1999.
13. Международные договоры и соглашения в области охраны интеллектуальной собственности. М., 1997.

Лекция № 15

Тема: Правовая охрана и защита ноу-хау

- 1 Введение
- 2 Исторический очерк
- 3 Понятие, объекты и субъекты права на ноу-хау
- 4 Ноу-хау и патентное законодательство
- 5 Создание ноу-хау и меры по его охране
- 4 Список рекомендуемой литературы

1. Несмотря на то, что ноу-хау не является регистрируемым объектом интеллектуальной собственности, однако применительно к патентному праву, будучи в основном техническим по существу и представляя собой по форме специфически определенную и организованную информацию, которая часто патентноспособна, этот объект интеллектуальной собственности, на наш взгляд, органично вписывается в структуру данной книги и требует отдельного рассмотрения.

Результатами интеллектуальной творческой деятельности представляют собой общечеловеческую ценность. В рамках международного и национального законодательства, в обмен на опубликование таких достижений государства предоставляют им патентную защиту, которая, с одной стороны, обеспечивает права патентовладельцев и, с другой стороны, способствует стимулированию научно-технического прогресса общества. Вместе с тем, уважая право автора, разработчика, владельца результатов интеллектуальной творческой деятельности на сохранение этих результатов в тайне, государствами предоставляется их защита в качестве коммерческой тайны.

Точно установить дату появления «секретов производства» не представляется возможным. Известно, что еще в древности тщательно хранились секреты производства китайского фарфора и шелка, дамасской стали, позднее — секреты цеховых объединений ремесленников и мануфактур. Впервые термин «ноу-хау» был использован в договорной практике фирм США и Великобритании, а впоследствии стал широко применяться другими странами. Первоначально им обозначали информацию, необходимую для использования

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

изобретения, специально опущенную заявителем в описании изобретения, и использовали в значении «знать, как применить патент». Впоследствии этот термин приобрел более широкое значение, значимость и ценность ноу-хау неизмеримо возросли, появился и совершенствуется промышленный шпионаж и требуется все более тщательная и всесторонняя охрана и защита ноу-хау.

В России, еще в 1910 г., В. Розенберг в своей книге «Промысловая тайна» рассмотрел теорию и практику защиты коммерческой тайны в России и показал, что состояние правовой защиты коммерческой тайны в России отвечает мировым стандартам в этой области. В октябре 1917 г. декретом ВЦИК «О рабочем контроле» понятие коммерческой тайны было отменено.

В Советском Союзе термин «ноу-хау» стал использоваться с 1962 г., когда Всесоюзному объединению «Лицензинторг» было делегировано монопольное право продажи лицензий на технологии (ноу-хау) за границу, преимущественно в страны СЭВ. В 1973 г. Курчатовский институт продал ноу-хау в ЧССР и СРР, в 1974 г. — в США. В 1977 г. «Атомэнергоэкспорт» заключает лицензионное соглашение с Ливией. На основе многолетнего опыта по продаже технологий в 1979 г. Госкомизобретений при ГКНТ СССР ввел в действие инструкцию «О порядке работы по продаже лицензий и оказанию услуг типа инжиниринг, в которой впервые было определено понятие ноу-хау. Понятие ноу-хау было дано в «Основах гражданского законодательства СССР и республик», принятых 31 мая 1991 г. Казахстане в рамках национального законодательства понятие ноу-хау было закреплено в ныне утративших силу законах «О предприятиях в Казахской ССР» от 13 февраля 1991 г., «О развитии конкуренции и ограничении монополистической деятельности» от 11 июня 1991 г. и «О защите и поддержке частного предпринимательства» от 4 июля 1992 г. Затем это положение было развито в Общей и Особенной частях Гражданского кодекса РК, принятых, соответственно, в 1995 и 1999 гг. В настоящее время в законодательстве Казахстана ноу-хау упоминается также в целом ряде специальных законов, таких как Закон «О недобросовестной конкуренции», Патентный закон и др., Кодексе об административных правонарушениях», Уголовном кодексе, двусторонних и многосторонних соглашениях о торговле, защите инвестиций, а также Парижской конвенции по охране промышленной собственности, устанавливающей общие минимальные требования к охране интеллектуальной собственности в более чем 160 странах-участницах Конвенции.

2. В казахстанском законодательстве ноу-хау (в составе коммерческой тайны) отнесено к объектам интеллектуальной собственности (ст. 961 ГК РК). Это понятие кратко определено как «секреты производства» (ст. 1017 ГК РК), и поскольку ноу-хау обладает всеми признаками коммерческой тайны, его защита подчиняется порядку и процедуре защиты, установленным для коммерческой тайны. Указание на различные виды коммерческой тайны и особенности ее защиты содержатся и в ряде иных законодательных и нормативных актов РК, указание на обязательность его защиты прямо определено практически во всех двусторонних соглашениях РК в области защиты инвестиций, интеллектуальной собственности и партнерстве с другими странами. Однако, по нашему мнению, далеко не всегда и не все виды коммерческой тайны являются результатом интеллектуальной творческой деятельности. «Основы гражданского законодательства СССР и республик» содержали указание на три вида коммерческой информации, которая могла быть секретом производства, — технологическую, организационную и коммерческую; в казахстанском законодательстве термин «технологическая» заменен на более общий — «техническая» (п. 1 ст. 1017 ГК РК). В данной главе мы рассмотрим только те аспекты ноу-хау, которые относятся к технической и научной информации, и оставим за

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

рамками рассмотрения сохраняемую в секрете Экономическую, финансовую, организационную и др. информацию, которая также может составлять ноу-хау компании.

Как указывалось выше, в отличие от иной конфиденциальной информации такой вид ноу-хау, как техническая и научная информация, непременно является результатом интеллектуальной творческой деятельности, она часто является патентоспособной либо составляет важную часть патентоспособной разработки.

Объектом права на ноу-хау является информация, обладающая следующими основными признаками коммерческой тайны (ст. 126 ГК РК) и в значительной степени повторяющая формулировку ст. 151 «Основ гражданского законодательства СССР и республик»):

- информация имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам;
- к ней нет свободного доступа на законном основании;
- обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности.

Право на защиту ноу-хау действует только до тех пор, пока сохраняются все эти условия, то есть, по крайней мере теоретически, оно может быть бессрочным, в отличие от права на защиту патентуемых объектов, срок действия патентов на которые законодательно ограничен. Необходимо отметить, что в данной формулировке, как это указывалось исследователем Э.П. Гавриловой в отношении российского законодательства, выделенные признаки относятся к условиям существования данного объекта интеллектуальной собственности, а не к его существу.

По общему правилу, любая информация может быть отнесена ее собственником к коммерческой тайне. Однако законодательство содержит некоторые исключения из этого правила.

Так, правила о защите нераскрытой информации не применяются к сведениям, которые в соответствии с законодательными актами не могут составлять служебную или коммерческую тайну и по этой причине исключаются из коммерческого оборота. К ним относятся сведения о юридических лицах и уставы компаний, правах на имущество и сделках с ним, сведения, подлежащие представлению в качестве государственной статистической отчетности, информация о неблагоприятных; экологических последствиях деятельности предприятия, информация о тех сторонах деятельности предприятия, которые выступают объектом государственного контроля и надзора, и некоторые иные сведения, перечень которых устанавливается законодательством.

Таким образом, не может быть признана ноу-хау также информация, не имеющая коммерческой ценности, пусть и неизвестная третьим лицам и охраняемая ее собственником или владельцем. Не может быть признана ноу-хау информация, в которой есть свободный доступ на законных основаниях, информация, собственник которой не принимает меры по ее защите, и та информация, которая не может быть конфиденциальной в силу указанных выше изъятий, установленных законом.

В некоторых странах, например во Франции, торговые секреты делят на две составляющие: первая — промышленные секреты и вторая — коммерческие секреты. К промышленным секретам относят информацию чисто технического характера, а к коммерческим секретам — способы организации продажи изделий, методы распространения продукции, формы контрактов, расписание деловых совещаний и перечень деловых партнеров, детали торговых соглашений, стратегию рекламной кампании, списки поставщиков и клиентов, а также другие сведения конфиденциального характера. В Японии в соответствии с Актом о предотвращении недобросовестной конкуренции к торговым секретам отнесена любая информация, касающаяся методов

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

производства, торговли, а также любая другая информация, затрагивающая вопросы технологии или бизнеса, которые неизвестны публике. Аналогичное определение дано в Универсальном акте о торговых секретах США, принятом в 20 штатах этой страны. Определенным суммированным итогом международного опыта в этой области могут являться определения, данные в некоторых судебных прецедентах, приведенных в одном из самых авторитетных международных юридических словарей Black's Law Dictionary. В качестве определения «торгового секрета» («trade secret») в словаре говорится, что «защищаемая от незаконного завладения «коммерческая тайна» может охватывать используемые предприятием формулы, образцы, устройства для сбора информации, которые дают лицу возможность получать преимущество над конкурентами, не владеющими и не пользующимися подобными формулами, образцами или устройствами; это может быть также формула или химическое соединение, способ производства, обработки или сохранения сырья, образец механизма или иного устройства или список клиентов» (Cherne Indus., Inc. vs. Grounds & Associates, Inc., Minn., 278 N.W.2d 81, 89, 90; Kodekey Electronics, Inc. vs. Mechanex Corp. S.A. Colo., 486 F2d 449,455), а также: «План, метод, способ, механизм или состав, известные исключительно собственнику или тем его работникам, которым необходимо их знать. Секретная незапатентованная формула или способ, известные определенному кругу лиц, использующих их для составления нескольких предметов торговли, обладающих рыночной стоимостью» (Palin Mfg. Co., Inc. vs. Water Technology, Inc. 103 Ill.App.3d 926, 59 Ill. Dec. 553, 431 N.E.2d 1310, 1314). Известная неопределенность существа ноу-хау привела к тому, что и в законодательстве Казахстана, в частности в подписанных и ратифицированных РК двусторонних соглашениях «О поощрении и взаимной защите инвестиций» 1994 — 2000 гг., используются такие термины, как «ноу-хау», «технические» и «технологические» процессы, «не подлежащая разглашению информация», «информация имеющая коммерческую ценность», «коммерческие секреты», «производственные и коммерческие секреты», «хозяйственные секреты», «торговые секреты».

И.И. Дахно, на основе анализа многочисленных источников зарубежной литературы, указывает на необходимость наличия следующих существенных признаков информации, которые определяют ее статус в качестве ноу-хау. Это (i) ее секретность, (ii) значительность и (iii) идентифицированность.

Секретность означает, что эта информация в целом или в ее точном очертании, или в соединении своих компонентов не является общеизвестной или легкодоступной, причем элементы ноу-хау составляют предмет ноу-хау не сами по себе, а только в своем сочетании.

Существенность означает, что ноу-хау включает коммерчески важную информацию. Идентифицированность означает, что ноу-хау описано настолько полно, что такое описание делает возможным проверку информации на соответствие критериям секретности и существенности.

Данный перечень не включает требования применения владельцем ноу-хау защитных мер, что обязательно по казахстанскому законодательству, однако последнее уже относится только к предоставлению права на защиту информации.

Западногерманская группа AIPJPI (Международная ассоциация по защите промышленной собственности) предложила следующее определение ноу-хау в Закон о запрете ограниченной конкуренции: «Не защищенные законодательным путем (в рамках патентного законодательства — прим. Ю.Б.) результаты изобретательства, способы изготовления, конструкции и прочие обогащающие технику достижения», то есть «производственные секреты». Это понятие имеет широкое содержание, которое включает в себя не только

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

чертежи, рецептуру и другие подобные письменные сведения, но также всю совокупность имеющегося на предприятии опыта, зафиксированного в письменном виде или имеющегося в знаниях и опыте специалистов.

ВОИС относит ноу-хау к более общему, родовому понятию информации. Так, в сборнике «Интеллектуальная собственность», изданном в Женеве в 1888 г., объекты интеллектуальной собственности в целом определены как «творенья человеческого разума, человеческого интеллекта... К интеллектуальной собственности относится информация, которая может быть представлена на материальном носителе и распространяться в неограниченном количестве копий по всему миру... Собственностью являются не эти копии, а отраженная в них информация». Необходимо отметить, что в соответствии с точкой зрения ВОИС на статус ноу-хау знания или информация должны быть систематизированы, зафиксированы на каком-либо носителе или представлять собой знания определенного человека (что, по существу, является также видом фиксации информации на определенном носителе) и иметь определенное применение в промышленности, сельском хозяйстве и торговле. Здесь, как и в определении АІРРІ, выделены два своеобразных вида ноу-хау: (і) зафиксированный на материальных носителях и выраженный в определенном содержании и (и) знания, опыт и навыки человека, не имеющие неизменно и определенно выраженной формы.

Важной особенностью ноу-хау (как и любой информации) является то, что права на него не являются исключительными. Действительно, разные компании могут обладать ноу-хау независимо друг от друга, при этом, возможно, и не подозревая, что у конкурирующей компании имеется такое же ноу-хау. Кроме того, в отличие от иного имущества, возможны такие ситуации, когда при передаче ноу-хау от одного владельца к другому оно остается у первого владельца, то есть, появляясь в одном месте, информация в другом месте не исчезает. Права на ноу-хау не являются исключительными также потому, что ее собственник хоть и имеет право использовать и передавать право использования третьим лицам, но он не имеет права запрещать всем третьим лицам использовать данное ноу-хау. Право ограничивается лишь запрещением незаконного доступа, незаконного завладения ноу-хау, скорее здесь можно говорить только об относительном, а не об абсолютном праве. В отличие от права на запатентованные объекты, право на ноу-хау действует только в отношении недобросовестных субъектов, в то время как добросовестные, то есть создавшие такое же решение лица, могут и пользоваться им самостоятельно и заявлять и регистрировать свое право на найденное решение в рамках патентной или иной защиты. В данном случае сохранение ноу-хау происходит за счет не юридической, а фактической монополии, сопровождаемой риском независимого создания и патентования такой же разработки.

Другой его особенностью является законодательно не ограниченный перечень объектов, технических решений, которые могут охраняться в качестве ноу-хау. Так, например, отнесенные Патентным законом к непатентуемым объектам научные теории и математические методы, программы для вычислительных машин и алгоритмы как таковые, проекты и схемы планировки сооружений, зданий, территорий и предложения, касающиеся лишь внешнего вида изделий, могут охраняться их владельцем в качестве ноу-хау.

По нашему мнению, субъектами прав на ноу-хау могут являться любые физические лица и организации. Действительно, информация, имеющая коммерческую ценность в силу ее неизвестности третьим лицам, свободного доступа к которой нет на законном основании, может находиться в собственности как у коммерческих, так и некоммерческих организаций, предпринимателей и лиц, не занимающихся предпринимательской деятельностью, которые могут принимать меры по ее защите, и, по нашему мнению,

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

допускаемое некоторыми учеными ограничение субъектов права только теми лицами, которые занимаются предпринимательской деятельностью, неправомерно. Изобретатель, создавший, но не запатентовавший свое изобретение, может продать его третьему лицу, некоммерческая организация — владелец базы данных может передать ее заинтересованной компании, при этом не будучи зарегистрированной в качестве субъекта предпринимательской деятельности. Вместе с тем только организации и физические лица, имеющие право заниматься предпринимательской деятельностью, могут реализовать свои права на ноу-хау на постоянной коммерческой основе.

Наконец, еще одной важной особенностью ноу-хау, в отличие от права на запатентованные объекты, является отсутствие территориального ограничения права на ноу-хау или его территориальная неопределенность. Действительно, неизвестной, а потому коммерчески ценной может быть информация лишь на определенной территории или в рамках всего мира, или, уже по другому признаку, отличному от территориальности, неизвестная именно тем субъектам, для которых она представляет коммерческую ценность. Последнее положение сформулировано в Универсальном акте о торговых секретах США 1979 г., где указано, что конфиденциальная информация должна иметь экономическую стоимость в силу ее неизвестности или недоступности лицам, могущим использовать ее в коммерческих целях. Здесь уже речь идет о субъективных возможностях получения информации теми, кто может использовать эту информацию, а не о «доступности информации вообще».

Такой же подход применен в ст. 39 ТРИПС, указывающей, что «физическим и юридическим лицам предоставляется возможность препятствовать тому, чтобы информация, правомерно находящаяся под их контролем, без их согласия была раскрыта, получена или использована другими лицами способом, противоречащим честной коммерческой практике, при условии, что такая информация:

- является секретной в том смысле, что она в целом или в определенной конфигурации и подборе ее компонентов не является общеизвестной и легко доступной лицам в тех кругах, которые обычно имеют дело с подобной информацией;
- ввиду своей секретности имеет коммерческую ценность;
- и является объектом надлежащих в данных обстоятельствах шагов, направленных на сохранение ее секретности со стороны лица, правомерно контролирующего эту информацию».

Дополнительно, с учетом значимости охраняемой информации, ТРИПС указывает, что «страны-члены, требуя в качестве условия для разрешения сбыта фармацевтических или агрохимических продуктов, в которых используются новые химические вещества, представления закрытых данных об испытаниях или других сведений, получение которых сопряжено со значительными усилиями, должны охранять такие данные от недобросовестного коммерческого использования. Кроме того, страны-члены охраняют такие данные от раскрытия, за исключением случаев, когда это необходимо в интересах защиты населения или, если меры не предпринимаются, то они гарантируют, что эти данные охраняются от недобросовестного коммерческого использования».

3. Как показано выше, основными признаками, отличающими ноу-хау от патента, являются:

- отсутствие сроков защиты, которые в отличие от правовой защиты запатентованных объектов законодательно не устанавливаются, и информация сохраняет свой статус ноу-хау до тех пор, пока существуют три ее признака, установленных ст. 125 ГК РК;

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

- в отличие от устанавливаемых законодательно формальных требований к патентуемым разработкам, к их описанию ноу-хау может относиться к любому не выведенному из оборота виду информации, представленному в любой форме;
- государственная регистрация ноу-хау не требуется и не осуществляется;
- в отличие от патентной защиты, для которой одним из основных принципов является признак территориальности, для ноу-хау нет территориальных ограничений;
- права на ноу-хау являются неисключительными.

По своей сути ноу-хау не может присутствовать в описании патента на изобретение, поскольку последнее подлежит опубликованию. В соответствии со ст. 19 Инструкции по составлению, подаче и рассмотрению заявки на выдачу предварительного патента и патента на изобретение и заявки на выдачу патента на полезную модель, зарегистрированной Министерством юстиции РК 10 февраля 2000 за № 1056, описание изобретения должно раскрывать изобретение с полнотой, достаточной для его осуществления. Данное положение унаследовано казахстанским законодательством из законодательства бывшего СССР и, по существу, не учитывает возможность существования ноу-хау по патенту и необходимости охраны ноу-хау. В связи с этим при принятии решения о патентовании разработки или о сохранении ее в тайне необходимо проанализировать реальную возможность сохранения данной коммерческой тайны, поскольку на практике обратный инжиниринг изделия (то есть его разборка и анализ специалистами) позволяет выявить ноу-хау, и в данном случае патентование представляет лучшую защиту такой разработки. Вместе с тем способы производства, чью сущность или след не несут на себе конечные изделия, зачастую предпочтительно сохранять в тайне и охранять и защищать в качестве ноу-хау.

На практике уже и в настоящее время по опубликованным описаниям изобретений часто практически невозможно осуществить их использование в промышленности. Такие попытки оказываются безрезультатными из-за того, что в описаниях изобретений отсутствует часть сведений, ноу-хау, необходимое для их использования, что противоречит существующей формулировке указанной выше Инструкции. Так, например, исследователю Э.Я. Волинец-Руссет, несмотря на многочисленные попытки, не удалось разыскать ни одного решения суда, патентного ведомства или какого-либо другого компетентного и правомочного органа, который бы аннулировал патент из-за неполноты раскрытия в описании сущности изобретения.

Таким образом, с принятием Особенной части ГК РК, где введено понятие ноу-хау как самостоятельного объекта интеллектуальной собственности, являющегося самостоятельным продуктом и объектом купли-продажи, необходима соответствующая доработка и патентного законодательства Казахстана. По нашему мнению, соответствующее положение Патентного закона и Инструкции должно быть заменено более мягкой формулировкой, например, следующей: «описание изобретения должно раскрывать сущность изобретения с полнотой, достаточной для определения его новизны, изобретательского уровня и промышленной применимости».

Наиболее общими способами появления ноу-хау у компании являются (i) ее создание работниками компании и (ii) передача ноу-хау по договору.

5. Наиболее распространенными способами появления ноу-хау у компании являются (i) ее создание работниками компании и (ii) передача ноу-хау по договору.

Необходимость охраны ноу-хау возникает с момента ее создания или получения от других собственников/владельцев. Такая охрана представляет собой комплекс организационных, технических и иных мер, которые позволяют предотвратить случайную

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

или направленную утечку информации, ее несанкционированное разглашение и распространение.

В процессе работы сотрудники компании создают многочисленные результаты интеллектуальной творческой деятельности, часть из которых остается незамеченной как самими сотрудниками, так и компанией. Часть из этих результатов не представляет коммерческой и производственной ценности; в то же время определенная часть созданной и полученной от третьих лиц информации и патентоспособна, и коммерчески значима.

Чтобы определить и защитить информацию, создаваемую и передаваемую сторонами в качестве конфиденциальной, с учетом требований принятия мер к защите коммерческих секретов по ст. 126 ГК РК необходимо принять ряд мер по оформлению взаимоотношений между работодателем и работником, таких, как:

- включение в трудовые договоры обязательств по сохранению в тайне научных и научно-технических разработок и сведениях об их лабораторных, опытно-промышленных и промышленных испытаниях;

- обязательное указание либо в самом трудовом договоре, либо в отдельном документе, подписываемом работником, на объекты конфиденциальной информации и их перечисление;

- обязательное указание в этих документах на то, что все изобретения, созданные работником в период его работы и разработанные в рамках выполнения им своих служебных обязанностей, принадлежат работодателю, и, таким образом, разглашение их сущности не может быть осуществлено работником без письменного разрешения работодателя. Этот особый порядок должен обязательно быть соблюден при создании работником служебного изобретения, поскольку в соответствии с Положением о служебных изобретениях от 11 августа 1994 г. в том случае, если работник создаст служебное изобретение и должным образом уведомит о нем работодателя, последний должен принять меры к патентованию изобретения либо принять решение о сохранении его в качестве ноу-хау, о чем уведомить работника под расписку;

- указание на обязанность работника хранить указанную информацию в тайне в течение определенного времени после истечения срока действия или расторжения трудового договора. При этом, поскольку действие трудового договора заканчивается при его расторжении или истечении срока действия срочного договора, при увольнении работника следует дополнительно получить от последнего расписку-обязательство по неразглашению ноу-хау в течение определенного срока. Сложность, однако, состоит в том, что во многих случаях трудно провести разделительную линию между опытом и знаниями, полученными работником на предприятии и незаконным разглашением конфиденциальной информации, принадлежащей бывшему работодателю.

Дополнительно, в случае спора относительно статуса информации как ноу-хау, для подтверждения в суде факта принятия мер по защите информации, коммерческой тайны, работодателем/компанией должны приниматься меры по организационной и физической защите ноу-хау. Это, как правило, такие этапы, как собственно определение информации в качестве конфиденциальной, ее ранжирование по степени конфиденциальности и соответствующая маркировка документов (например «Конфиденциально», «Для служебного пользования», «Не выносить и не копировать» и пр.); ограничение доступа к конфиденциальной информации по кругу уполномоченных лиц в соответствии с их служебными обязанностями (предоставление информации на основе «необходимых для работы сведений» — «need-to-know basis»); ограничение доступа посетителей и сотрудников в помещения, где такая информация хранится (пропускная или кодовая система; ограниченное количество лиц, имеющих ключи от данного помещения); установка

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

отделенных от общей сети компьютеров, в которых содержатся сведения конфиденциального характера, что позволяет избежать утечки информации через компьютерную сеть; установление отдельных паролей на компьютерные файлы и пр.

К сожалению, в настоящей главе мы не можем обобщить весь опыт, накопленный в данной области, и привести примеры необходимой документации, а посему ограничимся лишь напоминанием о необходимости и важности этих мер.

Указанные выше меры приведены здесь не случайно, поскольку: (i) лицо, самостоятельно и правомерно получившее сведения, составляющие содержание нераскрытой информации, вправе использовать эти сведения независимо от прав обладателя соответствующей нераскрытой информации, и не отвечает перед ним за такое использование, а также (ii) при разрешении спора о нарушении прав на ноу-хау в судебном или административном порядке собственник или владелец ноу-хау должен будет доказать, что им были приняты меры по охране конфиденциальности. Эти меры должны быть разумно достаточными, но определение такой «разумной достаточности» часто представляет существенную проблему. Например, при наличии комплекса мер по предотвращению попадания случайных лиц на предприятие (забор, пропускная система и т.д.), соблюдении всех требований по оформлению конфиденциальных документов и применению иных указанных выше мер по защите производственных секретов существует возможность фотографирования этого предприятия, например, с самолета, что позволяет специалисту определить по фотографиям технологический цикл. Пока не ясно, как в данной ситуации отнесется казахстанский суд к полноте мер защиты информации и посчитает ли возможность получения информации путем такого направленного фотографирования «свободным доступом» к данной информации. Тем более что, по меткому выражению Э.П. Гавриловой, «для гражданского права надпись на двери «Вход воспрещен», даже если дверь не закрыта на замок, имеет то же значение, что и самый сложный замок на двери сейфа». По нашему мнению, предприятию следует принять наиболее полный, существенный и явно обозначенный комплекс мер, хотя понятно, что излишние меры и бюрократизация приводят к затруднению нормальной работы предприятия.

Исключительное значение ноу-хау для воспроизводства новой техники и технологии привело к тому, что термин «ноу-хау» утратил свое первоначальное значение («знать, как применить патент») и стал переводиться «знать, как сделать», т.е. в более широком смысле ноу-хау стало самостоятельным объектом лицензионных сделок, не обязательно связанных с изобретениями. Так, например, по мнению профессора Ю.И. Свядосца, ни в советском, ни в иностранном законодательстве не было норм, специально регулирующих отношения по передаче технической информации типа ноу-хау, и исключения здесь были невелики. Отношения по коммерческой передаче ноу-хау не были известны внутрихозяйственной практике СССР и возникали, как уже показано выше, только в сфере экспортно-импортных операций, в настоящее же время они все больше применяются и в договорной практике национальных предпринимателей.

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.

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

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.
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.