



Развитие законодательного регулирования R&D в сфере ИТ в России: актуальные проблемы и решения для бизнеса в сфере интеллектуальной собственности

Виктор Наумов
Salans

Конференция «Разработка ПО 2012»
CEE-SECR 2012
1 ноября 2012, Москва

Top-ranked in
CHAMBERS

CHAMBERS
EUROPE
AWARDS
2009
WINNER

PLC Which lawyer?
**Global
50**

THE LAWYER
www.thelawyer.com
EUROPEAN AWARDS 2010
WINNER
European Law Firm of the Year

- I. Развитие законодательства в сфере инноваций и R&D
- II. Служебные РИД и риски, связанные с ними
- III. Управление ИС в сфере инноваций
- IV. Доступ к знаниям и ИС: тенденции развития законодательства

Что существенного есть у R&D/инновационного бизнеса?

- I. Люди (начало)
- II. Нематериальные активы
- III. Решения по защите/организации активов и бизнеса (полноценная компания)

Ресурсы, достижения и возможности

1. Кадровый потенциал и культура общества
2. Короткий путь от идеи до востребованного решения
3. Решения: нематериальные активы
4. Российский Интернет/ИТ: высокая степень концентрации решений
5. Информационное общество + инновационные решения:
«Мечта инноватора»

Вопрос: как в сложившихся условиях должны взаимодействовать государство, инновационный бизнес и общество

Минимум: не мешать

Хорошо: создавать инфраструктуру и беречь на старте

Максимум: (много решений)

Актуальные изменения последних лет в российском законодательстве

- Изменения в корпоративное законодательство (ООО, АО)
- Часть четвертая ГК РФ
- 217-ФЗ: начало процесса создания условий для привлечения инвестиций и практического применения научных разработок
- Федеральный закон от 25.12.2008 № 284-ФЗ «О передаче прав на единые технологии» (вступил в силу 9 января 2009 года): зачем?
- Отмена льгот по ЕСН для ИТ и их восстановление: 50 чел. > 30 чел.
- Освобождение от НДС сделок с интеллектуальной собственностью (2009)
- Сколково
- ФЗ-86 «О внесении изменений в Федеральный Закон «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» и отдельные законодательные акты Российской Федерации»
- Инновационное товарищество / хозяйственное партнерство
- Государственные РИД: дискуссия, что делать с ИС, созданной за счет бюджета
- Гражданский кодекс !!! (27 апреля принят в первом чтении)

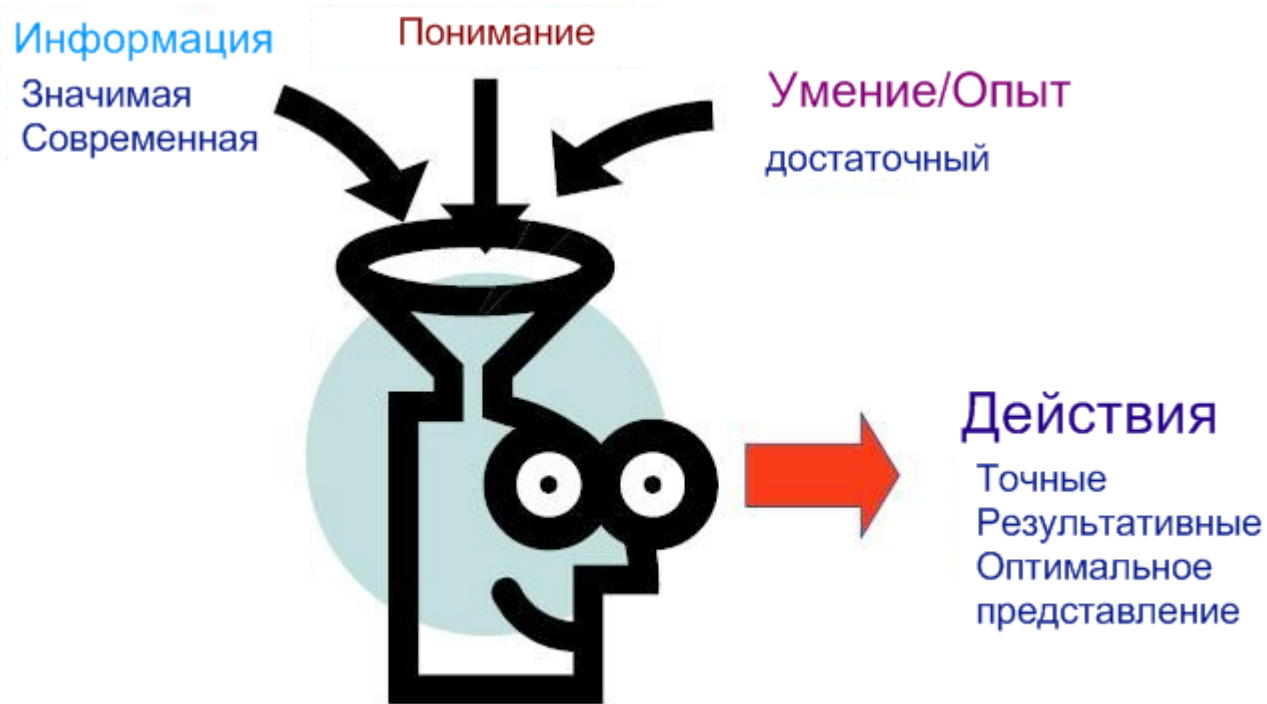
Интеллектуальная собственность: особенности отношений

- Интеллектуальная деятельность: свобода творчества, трудовые отношения и экономические интересы;
- Правовая культура (!)
- Нематериальная форма: сложность индивидуализации, практическая потребность в носителях объектов;
- Трансформация и «сосуществование» объектов;
- Возникновение прав у компании:
 - ▶ отсутствие формальностей (например, служебное произведение)
 - ▶ государственная регистрация
 - ▶ установление режима конфиденциальности
- Роль государства минимальна (!)

Сведения о рассмотренных арбитражными судами делах, связанных с защитой ИС, в 2010 - 2011 гг., www.arbitr.ru

		2010 г.	2011 г.	2010 г.	2011 г.		
Рассмотрено дел судами первой инстанции:							
связанных с охраной интеллектуальной собственности		1	3234	2996	1733	1599	
из них:	об обжаловании решений Роспатента	1.1	249	239	60	64	
	в т.ч.	по товарным знакам	1.1.1	211	185	35	52
		по изобретениям, полезным моделям, промышленным образцам	1.1.2	30	25	3	8
	о защите исключительных прав	1.2	2910	2704	1640	1468	
	в т.ч.	авторских и смежных прав	1.2.1	1896	1455	1111	770
		патентных прав	1.2.2	81	100	33	47
		на селекционные достижения	1.2.3	3	2	2	0
		на топологии интегральных микросхем	1.2.4	0	0	0	0
		на секрет производства (ноу-хау)	1.2.5	6	12	3	6
		на средства индивидуализации	1.2.6	609	969	327	593
		прав на товарные знаки	1.2.6.1	449	772	232	478
		прав на фирменные наименования	1.2.6.2	131	160	77	99
	из строки 1.2	возмещение убытков или взыскание компенсации	1.2.7	1190	1213	758	750
		конфискация контрафактных экземпляров и оборудования	1.2.8	8	8	5	4
ликвидация		1.2.9	0	1	0	1	
о привлечении к административной ответственности за незаконное использование товарного знака		2	4929	4401	2643	2696	

«Работник-мечта»



Служебное произведение

Произведение науки, литературы или искусства, созданное в пределах установленных для работника (автора) трудовых обязанностей

До 1 января 2008 года Закон «Об авторском праве и смежных правах»	После 1 января 2008 года Часть четвертая ГК РФ
Создание: в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания (ст. 14)	Создание: в пределах установленных для работника трудовых обязанностей (ст. 1295)
Правообладатель – работодатель, если трудовым или иным договором между работодателем и автором не предусмотрено иное (1295; 14 - ... договором...)	
	Переход исключительного права в отсутствие продемонстрированного интереса работодателя – 3 года (1295)
Служебные произведения журналистов: «отсутствуют» (11)	Исключительные права были переданы издателю или другим лицам либо перешли к издателю или другим лицам по иным основаниям, предусмотренным законом (1260)

Служебные изобретение, полезная модель, промышленный образец

Изобретение, полезная модель или промышленный образец, созданные работником в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя

До 1 января 2008 года Патентный закон РФ	После 1 января 2008 года Часть четвертая ГК РФ
Создание: выполнение трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя (8; 1370)	
Переход исключительного права в отсутствие продемонстрированного интереса работодателя (8, 1370) – 4 месяца (на подачу заявки, передача права на получение патента, сохранение в тайне)	
Уведомление (8)	Письменное (или иное предусмотренное соглашением сторон) уведомление о создании результата (1370)
	Использование денежных, технических или иных материальных средств работодателя. Работодатель: либо простая неисключительная лицензия, либо возмещение расходов (1370)

Служебный секрет производства

- Секрет производства (ноу-хау) – **сведения ЛЮБОГО характера:**
 - ▶ имеющие действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам;
 - ▶ к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании;
 - ▶ в отношении которых обладателем таких сведений введен режим коммерческой тайны.
- Создан в связи с выполнением трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя
- Обязанность сохранять в тайне сохраняется до прекращения действия исключительного права на секрет производства
- ФОРМАЛЬНОСТИ ФЗ «О коммерческой тайне»

Источники рисков инновационной компаний в сфере нематериальных активов

в порядке убывания:

- **Соавторы, Работники (разработчики, sales)**
- **Соучредители**
- **Инвесторы и «инвесторы»**

- Менеджмент
- Конкуренты (новые наниматели)

Государство: риски минимальны (!)

Источники рисков - 2

- Доступ работника и иных лиц к информации: копирует, разглашает, уничтожает (*но: резервное копирование*)
- Кризис: смена работы ► утечка РИД и конфиденциальной информации
- *59% опрошенных уволившихся работников покидают работу не с пустыми руками ("Data Theft Common By Departing Employees", Washington Post, Feb.26, 2009, Ponemon Inst., USA, 2009)*
- Исследование «Анкор»: ИТ/Телекоммуникации, май 2009 года
 - ▶ **Более 50% сотрудников уносят с собой коммерческую информацию и разработки на новое место работы**
 - ▶ **60% опрошенных не подписывали документов на передачу ИС**
 - ▶ **40% респондентов имеют опыт подработки**(См. <http://www.ancor.ru/company/news/article/articleid/2504/>)
- Компании идентифицируют риски, но не принимают мер по их минимизации

Компания и честный работник: риски

	Честный работник	Режим коммерческой тайны	Обязательность использования	Иное
Программы для ЭВМ и иные объекты авторских прав		Возможен	<u>3 года или переход прав</u>	Созд. « <u>в пределах установленных для работника трудовых обязанностей</u> »
Базы данных (объекты авторских и смежных прав)		Возможен	<u>3 года / - или переход прав</u>	Затраты или 10000 элементов
Изобретения, полезные модели, промышленные образцы		Стадия подготовки (и рассмотрения*) заявки	<u>Право на подачу заявки: 4 месяца или переход прав</u>	Уведомление о результате Использование ресурсов
Товарные знаки	-	Стадии подготовки заявки	3 года в коммерческой деятельности	-
Ноу-хау (секрет производства)	Невозможна	Обязателен	Нет	Утрата конфиденциальности

Компания и нечестный работник: риски

	Нечестный работник	Режим коммерческой тайны	Обязательность использования	Иное
Программы для ЭВМ и иные объекты авторских прав		Возможен	3 года или переход прав	Созд. «в пределах установленных для работника трудовых обязанностей»
Базы данных (объекты авторских и смежных прав)		Возможен	3 года / - или переход прав	Затраты или 10000 элементов
Изобретения, полезные модели, промышленные образцы		Стадия подготовки (и рассмотрения*) заявки	Право на подачу заявки: 4 месяца или переход прав	Уведомление о результате Использование ресурсов
Товарные знаки	-	Стадии подготовки заявки	3 года в коммерческой деятельности	-
Ноу-хау (секрет производства)		Обязателен	Нет	Утрата конфиденциальности

ТИПОВЫЕ СПОРЫ, СВЯЗАННЫЕ СО СЛУЖЕБНЫМИ РИД

1. О признании исключительного права на использование:
статус произведения: служебное или созданное по гражданско-правовому договору
 2. О взыскании компенсации за нарушение авторских прав
(необходимость доказывания правообладания)
 3. О выплате вознаграждения работнику-автору за использование служебных РИД
- (1) + (2): Литературные / фотографические произведения
Программы для ЭВМ
Научно-техническая документация
Архитектурные и дизайнерские проекты

О ПРИЗНАНИИ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО ПРАВА НА ИСПОЛЬЗОВАНИЕ СЛУЖЕБНОГО РИД

- а) Споры между компаниями
- б) Споры между компаниями и (бывш.) работниками-авторами
конфликты в творческих коллективах (!), недобросовестные
работники-авторы (и работают, и продают третьим лицам)

Суд устанавливал:

- наличие охраняемых объектов
- наличие трудовых отношений
- наличие служебных обязанностей / заданий и объем и характер действий работника

Работник как свидетель (😞 !)

Регистрации / свидетельства (😊)

Экспертиза (😞 😞)

Вознаграждение за создание РИД

- Соблюдение требований законодательства
- Повышение лояльности к работодателю работников, являющихся носителями важных сведений
- Установление единообразного регулирования материального поощрения
- Положение в трудовом договоре или отдельное соглашение
- Вознаграждение – дополняет оклад, имеет гражданско-правовой характер (ВС РФ)

Условия выплаты вознаграждений (1)

- Служебные РИД:
 - ▶ Работник обязан письменно уведомить работодателя о создании РИД (ИЗ, ПМ, ПО - обязанность в труд. договор!)
 - ▶ Исключительное право принадлежит работодателю (ОАП, право на патент) – может распоряжаться

- Инициативные РИД:
 - ▶ Автор может передать работодателю исключительное право / право на получение патента по договору

Условия выплаты вознаграждений (2)

- Создание РИД:
 - ▶ *Служебные ИЗ, ПМ, ПО, СД: получение патента организацией (обязательно для ИЗ, ПМ, ПО в силу ст. 1370 ГК РФ)*
 - ▶ *Служебные Ноу-хау: решение об отнесении РИД к ноу-хау (засекречивание, обязательно для ИЗ, ПМ, ПО в силу ст. 1370 ГК РФ)*

Условия выплаты вознаграждений (3)

■ Использование РИД:

(обязательно для ИЗ, ПО в силу ст. 32 Закона СССР «Об изобретениях», ст. 22 Закона СССР «О промышленных образцах», для ОАП в силу ст. 1295 ГК РФ, для СД – ст. 1430 ГК РФ)

- ▶ совершение действий по использованию, предусмотренных ст. 1270, 1358, 1421, 1454 ГК РФ
- ▶ отчуждение исключительного права / сохранение в тайне
- ▶ предоставление лицензии на РИД
- ▶ передача права на получение патента (для ИЗ, ПМ, ПО)

Условия выплаты вознаграждений (4)

- Содействие созданию и использованию РИД:
(обязательно для ИЗ, ПО в силу ст. 34 Закона СССР «Об изобретениях», ст. 21 Закона СССР «О промышленных образцах»)
 - ▶ Открытый перечень действий, рассматриваемых как содействие созданию и использованию РИД, в том числе, заключению лицензионных и иных договоров о распоряжении правами на РИД
 - ▶ Не является *содействием* выполнение обычных трудовых обязанностей

Расчет и размер вознаграждения

- Вознаграждение за использование РИД:

Критерий расчета	ИЗ(*),	ПО (**)	ПМ	ПЭВМ, БД	СД
Прибыль от использования РИД в хоз.деятельности	15%	5 МРОТ	?	?	?
Доход по лицензионным договорам	20%	20%	?	?	?
Доход от отчуждения исключительного права на РИД	(20%)	(20%)	?	?	?
Доля себестоимости продукции, приходящейся на РИД, полезный эффект которого не выражается в прибыли или доходе	2%	-----	-----	-----	-----

(* обязательно для ИЗ в силу ст. 32 Закона СССР «Об изобретениях»

(** обязательно для ПО в силу ст. 21 Закона СССР «О пром. образцах»)

Проект изменений в ГК 4

- Статья 1246. Государственное регулирование отношений в сфере интеллектуальной собственности
1. Минимальные ставки вознаграждения за служебные результаты интеллектуальной деятельности (статьи 1295, 1320, 1370, 1430, 1461), а также условия и порядок их выплаты устанавливаются Правительством Российской Федерации.
- Статья 1295. Служебное произведение
4. Работодатель может обнародовать служебное произведение, если договором между ним и автором не предусмотрено иное, а также указывать при использовании служебного произведения указывать свое имя или наименование либо требовать такого указания.

Процессы по управлению ИС в инновационной сфере



Идентификация + Учет ИС

- **Учет объектов ИС:** система организационных, юридических и технических мер, в том числе предусмотренных бухгалтерским и налоговым законодательством
- **Цели:**
 - ▶ **идентифицировать** объекты ИС с учетом юридического статуса, индивидуальных особенностей и возможных рисков
 - ▶ **поддержка принятия решений** касательно юридической и технической защиты и использования в коммерческих целях
 - ▶ **минимизировать риски**

Основные этапы выявления РИД

1. Анализ потенциальной возможности отнесения результата НИР и/или ОКР к РИД определенного вида.
2. Проверка патентоспособности в качестве изобретения (для устройства, вещества или способа).
3. Проверка патентоспособности в качестве полезной модели (для устройства, не являющегося изобретением).
4. Выбор формы правовой охраны изобретения или полезной модели (для устройства)
5. Проверка патентоспособности в качестве промышленного образца (для художественно-конструкторских решений изделий).
6. Анализ возможности и целесообразности охраны в качестве секретов производства (ноу-хау) (для технических решений, программ для ЭВМ, баз данных, произведений).

Защита ИС: Учет

Использование нематериальных активов – это процесс!

1. **Учет** создаваемых, приобретаемых и используемых нематериальных активов:
 - ✓ Что создано?
 - ✓ Важно ли для бизнеса?
 - ✓ Кем создано? Какое вознаграждение выплачивается?
 - ✓ Когда создано?
 - ✓ Почему создано?
 - ✓ Кто имеет доступ?
 - ✓ Как используется? Как обновляется (модифицируется)?
 - ✓ Как защищается?
 - ✓ Как учитывается, как платятся налоги и т.д.
2. Единообразное нормативное обеспечение
3. Соблюдение обязательных требований по обеспечению режима коммерческой тайны

Реестр объектов ИС - 1

Название	1	Договор № 000/00, заключенный между ОАО и «AAA»	Договор № 00 / 00 о передаче исключительных прав на использование произведения	Свидетельство на товарный знак №111AAA
Назначение	2	Биллинговая система	Рекламная деятельность	Рекламная деятельность
Автор	3	неизвестен	Анатолий К.	–
Подразделение	4	-	-	–
Служебное задание	5	-	-	–
Уступка прав на объект	6	Не предусмотрена договором	Предусмотрена договором	Возможна по закону
Требуемые меры юридической защиты	7	Регистрация договора	Регистрация договора	Регистрация товарного знака

Реестр объектов ИС - 2

Осуществляемые меры юридической защиты	8	–	–	Регистрация товарного знака
Вид объекта	9	Объект авторского права	Объект авторского права	Средство индивидуализации (пром. собственность)
Использование объекта	10	Объем передаваемых прав не определен	Права на: публикацию; распространение; воспроизведение; обнародование; публичное исполнение; импорт.	Все права предусмотренные законодательством
Лица имеющие, доступ к информации	11	–	–	–
Дата постановки на бухгалтерский учет	12	–	–	–
Стоимость объекта	13	–	–	1 250 руб.

- Ответственное лицо - IP-менеджер, или подразделение
- Сочетание с бухгалтерским учетом нематериальных активов

Отсутствие учета: возможные последствия

- ВАС РФ, Постановление от 22 апреля 2008 г. N 255/08:
 - ▶ нарушение авторских прав на сайт: составное произведение, степень использования и подбора фрагментов, а также история создания элементов и всего ресурса
- Северо-Западный округ, ликвидация исследовательского центра, аналитические материалы:
 - ▶ при определении ликвидационного баланса не определена судьба объектов. Акционеры не доказали наличие объектов и прав
- Налоговые споры: ссылки налоговых органов в рамках налоговых споров на отсутствие ноу-хау

Защита ИС: авторское право

- Проблемы в сфере авторских прав:
 - ▶ возникновение в силу создания
 - ▶ отсутствие требования уникальности при предоставлении охраны
 - ▶ «независимость творчества»
 - ▶ сложность индивидуализации
- Формализм взаимоотношений с работником как гарантия защиты собственных интересов
НО: культурные проблемы
- «Упреждение» для обеспечения доказательств

Понятие программы для ЭВМ (ст. 1261) (проект части четвертой части ГК РФ)

Авторские права на все виды программ для ЭВМ (в том числе на операционные системы и программные комплексы), которые могут быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код, охраняются так же, как авторские права на произведения литературы. Программой для ЭВМ является представленная в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, материалы, созданные в процессе ее последующего усовершенствования автором или иным правообладателем, а также порождаемые программой аудиовизуальные отображения.

Защита ИС: «ноу-хау»

- Информационные отношения: сбор, хранение, обработка и распространение информации
- Положение о коммерческой тайне: режим коммерческой тайны
 - ▶ Секретом производства (ноу-хау) и обладатель таких сведений принимает разумные меры для соблюдения их конфиденциальности, **в том числе** путем введения режима коммерческой тайны (проект нормы ст. 1465 ГК РФ)
- Массовое создание объектов - Реестр!

Проект части четвертой ГК РФ: ноу-хау (ст. 1465)

Секретом производства (ноу-хау) признаются сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие), в том числе о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, а также сведения и о способах осуществления профессиональной деятельности, которые имеют *имеющие* действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу вследствие неизвестности их третьим лицам, к которым *если к этим сведениям* у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и в отношении которых *обладателем* таких сведений введен режим коммерческой тайны *обладатель таких сведений принимает разумные меры для соблюдения их конфиденциальности, в том числе путем введения режима коммерческой тайны.*

Секретом производства не могут быть признаны сведения, обязательность раскрытия которых или недопустимость ограничения доступа к которым установлена законом или иным правовым актом.

Выбор между ноу-хау и объектами промышленной собственности

- Требование наличие критериев охраноспособности для промышленной собственности
- Наличие экспертизы и длительность процедуры патентования
- Госпошлины и услуги патентных поверенных

НО:

- Ноу-хау – самый незащищенный объект
- Аналогичный результат может быть независимо разработан другим лицом
- Сочетание: ноу-хау + объекты промышленной собственности

Вопросы патентования

- Практическая невозможность защитить технологию во всем мире, необходимость делать выбор
- **Длительность** процедуры патентования
- Различие правовых норм об интеллектуальной собственности в разных странах
- Практическая сложность использования патентов без сопутствующих ноу-хау и знаний ключевых работников
- Ограниченность информации при проведении патентных экспертиз: информация о заявках, поданных в мире, как правило, недоступна
- Государственные **пошлины**
- **Патентные стратегии**
- Проект части четвертой: упрощение регистрации распоряжения

Задачи структурного подразделения

1. информационное, аналитическое, правовое и методическое обеспечение выполнения НИОКТР и научно-производственных работ;
2. ведение реестра РИД и составление форм отчетности;
3. участие в разработке, координация и контроль деятельности по защите ИС, выработке патентной и лицензионной политики, оценке ИС и стимулированию работников в сфере создания РИД;
4. обеспечение единообразного применения законодательства об интеллектуальной собственности;
5. оказание методической помощи подразделениям и сотрудникам по вопросам создания и использования РИД

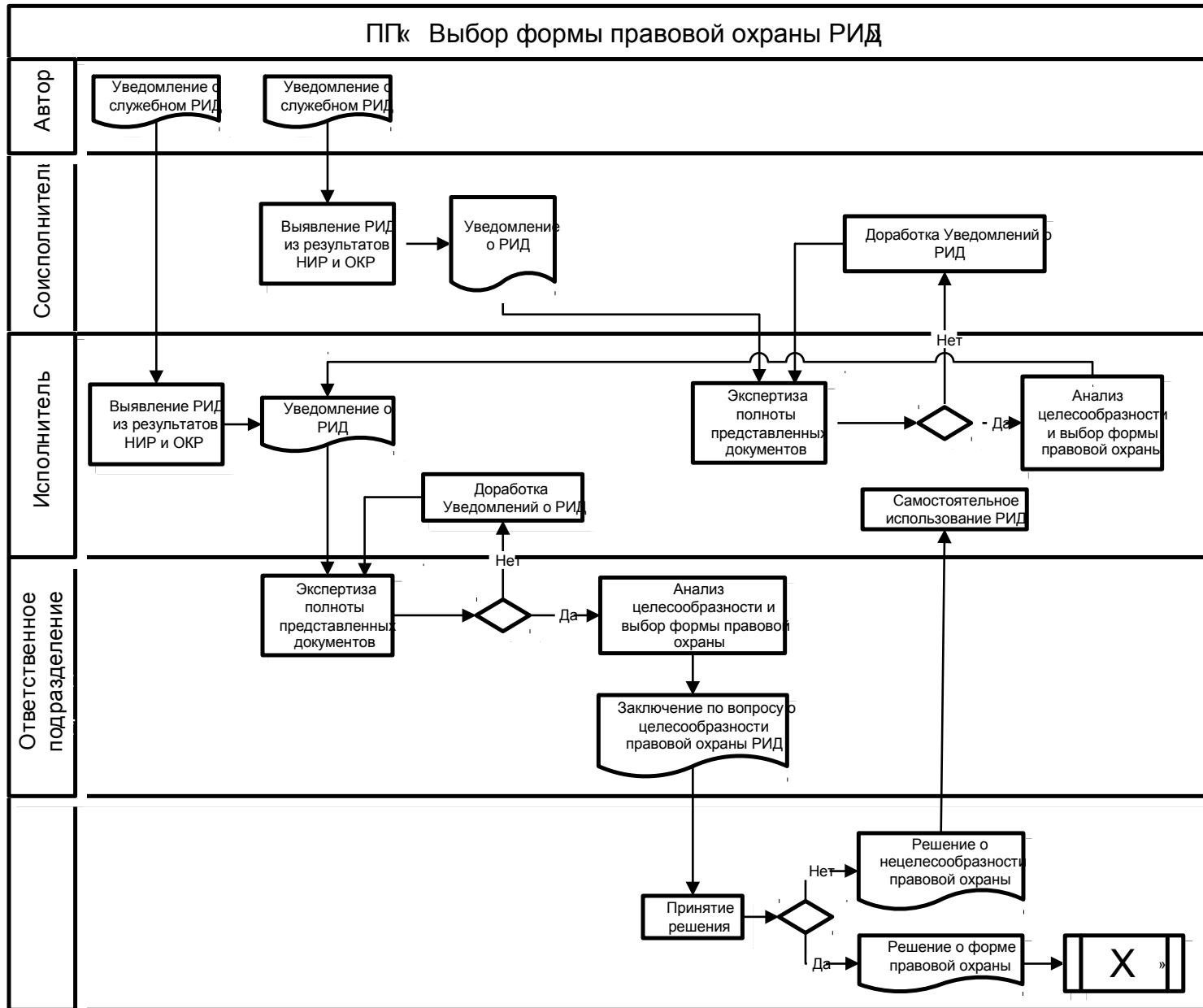
Функции структурного подразделения

Основные (либо дополнительные) функции:

1. патентование и патентные исследования;
2. разработка типовых документов в сфере ИС;
3. экспертиза договоров и лицензий;
4. конкурентная разведка;
5. выявление фактов неправомерного использования РИД и координация действий по пресечению правонарушений;
6. проведение образовательной, научно-исследовательской и научно-методической работы в области правовой охраны и управления ИС

Взаимодействие внутри компании (холдинга): кооперация или иерархия ?

Выбор правовой охраны



Единая система учета и использования ИС (нематериальных активов)

- Положение об учете объектов ИС
- Реестр объектов ИС
- Положения, касающиеся ИС, в трудовых договорах и должностных инструкциях
- Положение о коммерческой тайне
- Положение об учете и налогообложении нематериальных активов, включенных в Реестр
- Рекомендации по юридической защите объектов ИС, включенных в Реестр

Система учета создания и использования ИС

- ЧАСТО: Положения, касающиеся ИС, в трудовых договорах и должностных инструкциях, Положение о выплате работникам вознаграждений в сфере ИС, Положение о коммерческой тайне
- РЕДКО: Положение об учете объектов ИС, Реестр объектов ИС, Положение об учете и налогообложении нематериальных активов, включенных в Реестр, решения по корпоративному управлению (одобрение сделок с ИС)
- ОЧЕНЬ РЕДКО: Рекомендации по юридической защите объектов ИС, включенных в Реестр, Политика по управлению ИС («научно-техническая», «инновационная», управление знаниями...)

Основные направления обсуждаемых изменений в систему интеллектуальной собственности

1. Снятие «барьеров» в распоряжении ИС
2. Изменение терминологии и приведение норм в соответствие природе отношений
3. Гармонизация норм: российское и иностранное законодательство
4. Возвращение к идее расширения свободного доступа к знаниям

Также важно для инноваций: проекта новой редакции гл. 38 ГК РФ (часть вторая), ст. 128 «Объекты гражданских прав»:

*К объектам гражданских прав относятся вещи, включая наличные деньги и документарные ценные бумаги, иное имущество, в том числе безналичные денежные средства, бездокументарные ценные бумаги, имущественные права; **результаты работ и оказание услуг**; охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность); нематериальные блага.*

Распоряжение ИС (проект ГК РФ)

1. Упрощенный порядок государственной регистрации передачи прав (заявление с указанием существенных признаков договора, но без цены)
2. Совместное обладание; доли в исключительном праве
3. Запрет безвозмездных отчуждения и исключительной лицензии

Механизмы, сходные с открытыми лицензиями (ст. 1233 – одна из редакций до внесения законопроекта)

6. *Правообладатель может сделать публично, то есть путем сообщения неопределенному кругу лиц, заявление о предоставлении любым лицам возможности безвозмездно использовать принадлежащий ему результат интеллектуальной деятельности на определенных им условиях и в течение указанного им срока. В течение этого срока любое лицо вправе использовать этот результат на указанных условиях.*

При отсутствии в заявлении правообладателя указания на срок считается, что этот срок составляет пять лет.

В течение срока действия заявление не может быть отозвано, а предусмотренные в нем условия использования не могут быть изменены.

Механизмы, сходные с открытыми лицензиями (ст. 1233)- 2

6. **Правообладатель может сделать заявление о предоставлении любым лицам возможности безвозмездно использовать принадлежащий ему результат интеллектуальной деятельности на определенных им условиях и в течение указанного им срока. В течение этого срока любое лицо вправе использовать этот результат на указанных условиях.**

При отсутствии в заявлении правообладателя указания на срок считается, что этот срок составляет пять лет.

При отсутствии в заявлении правообладателя указания на территорию считается, что это территория Российской Федерации.

Правообладатель не имеет права осуществлять такие действия при наличии действующих возмездных лицензионных договоров, по которым предоставляется право использовать результат интеллектуальной деятельности в тех же пределах.

Указанное заявление должно быть сделано путем размещения на официальном сайте федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности. В случае, если в отношении результата интеллектуальной деятельности осуществлена государственная регистрация, введения о таком заявлении должны быть внесены федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в соответствующий государственный реестр.

В течение срока действия заявление не может быть отозвано, а предусмотренные в нем условия использования не могут быть изменены.

Положения настоящего пункта не применяются к результатам интеллектуальной деятельности, в отношении которых настоящим Кодексом установлен порядок предоставления правообладателем открытой лицензии (статьи 1368 и 1429).

Свободное использование произведений

- Статья 1274. Свободное использование произведения в информационных, научных, учебных или культурных целях
«7) запись на электронном носителе, в том числе запись в память ЭВМ, и доведение до всеобщего сведения авторефератов диссертаций.»
- Статья 1275. Свободное использование произведения библиотеками, архивами и образовательными организациями
 1. *Общедоступные библиотеки, а также архивы, доступ к архивным документам которых не ограничен, при условии отсутствия цели извлечения прибыли вправе без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты авторского вознаграждения предоставлять во временное безвозмездное пользование (в том числе в порядке взаимного использования библиотечных ресурсов) оригиналы или экземпляры произведений, правомерно введенные в гражданский оборот.*

При этом экземпляры произведений, выраженные в электронной форме, могут предоставляться во временное безвозмездное пользование (в том числе в порядке взаимного использования библиотечных ресурсов) только в помещении библиотеки или архива при условии исключения возможности дальнейшего создания электронных копий произведения.

Свободное использование БД (ст.1335-1)

Статья 1335.1. Действия, не являющиеся нарушением исключительного права изготовителя базы данных

1. Лицо, правомерно пользующееся обнародованной базой данных, вправе без разрешения обладателя исключительного права изготовителя базы данных и в той мере, в которой такие действия не нарушают авторских прав изготовителя базы данных и других лиц, извлекать из такой базы данных материалы и осуществлять их последующее использование:

в целях, для которых база данных ему предоставлена, - в любом объеме, если иное не предусмотрено договором;

в личных, научных, образовательных и иных некоммерческих целях (статья 1306) - в объеме, оправданном указанными целями;

в иных целях - в объеме, составляющем несущественную часть базы данных.

2. Совершение другим лицом действий, охватываемых исключительным правом изготовителя базы данных, не считается нарушением такого права, если это лицо докажет, что оно не могло установить личность изготовителя базы данных либо что оно, исходя из обстоятельств дела, обоснованно считало, что срок действия исключительного права на такую базу данных истек.

3. Не допускается неоднократное извлечение или использование материалов, составляющих несущественную часть базы данных, если такие действия противоречат нормальному использованию базы данных и ущемляют необоснованным образом законные интересы изготовителя базы данных.

4. Изготовитель базы данных не может запрещать использование отдельных материалов, хотя и содержащихся в базе данных, но доступных получившему их лицу из иных источников, чем эта база данных.

Ответственность информационных посредников

Статья 1253-1. Особенности ответственности информационного посредника

1. Лицо, осуществляющее передачу материала в сети Интернет или предоставляющее возможность размещения материала в этой сети – информационный посредник (Интернет-провайдер) несет ответственность за нарушение интеллектуальных прав в сети Интернет на общих основаниях, предусмотренных настоящим Кодексом, при наличии вины, с учетом особенностей, установленных в пунктах 2 и 3 настоящей статьи.

2. Информационный посредник, осуществляющий передачу материала в сети Интернет, не несет ответственности за нарушения интеллектуальных прав, произошедшие в результате такой передачи, при соблюдении следующих условий:

1) информационный посредник не изменяет указанный материал после его получения, за исключением изменений, осуществляемых для обеспечения технологического процесса передачи материала, и

2) информационный посредник не знал и не должен был знать о том, что использование соответствующего результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицом, инициировавшим передачу материала, содержащего такой результат или средство индивидуализации, является неправомерным.

2. Информационный посредник, предоставляющий возможность размещения материалов в сети Интернет, не несет ответственности за нарушения интеллектуальных прав, произошедшие в результате размещения в сети Интернет материала третьим лицом или по его указанию, при соблюдении следующих условий:

1) информационный посредник не знал и не должен был знать о том, что использование соответствующего результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, содержащегося в таком материале, является неправомерным;

2) информационный посредник в случае получения письменного заявления правообладателя о нарушении интеллектуальных прав в результате размещения такого материала в сети Интернет своевременно принял необходимые и достаточные меры по устранению последствий нарушения интеллектуальных прав, предусмотренные законодательством об информации.»

Виктор Наумов

к.ю.н., управляющий партнер офиса в Санкт-Петербурге,
глава российской практики Salans в сфере ИС, ИТ и
Телекоммуникаций

vnaumov@salans.com

SALANS

Наб. реки Мойки д. 36
191186 Санкт-Петербург

Тел.: +7 (812) 325 8444

Факс: +7 (812) 325 8454