**Тема 4. Право інтелектуальної власності на правові засоби індивідуалізації учасників цивільно-правового обороту**

План лекції

1. *Знаки для товарів та послуг.*
2. *Нетрадиційні об’єкти інтелектуальної власності: наукові відкриття.*
3. *Нетрадиційні об’єкти інтелектуальної власності: раціоналізаторські пропозиції.*
4. *Нетрадиційні об’єкти інтелектуальної власності: секрети виробництва.*
5. *Нетрадиційні об’єкти інтелектуальної власності: інжиніринг.*
6. *Інші нетрадиційні об’єкти інтелектуальної власності.*

***1. Знаки для товарів та послуг***

*Товарні знаки* належать до *об’єктів промислової власності*.

Знак не може існувати сам по собі, він *існує тільки стосовно певних видів товарів і послуг*.

На сьогоднішній день ринки масово заповнені підробленими товарами, сумнівну якість яких намагаються замаскувати під товарні знаки всесвітньо відомих брендів, що мають хорошу репутацію серед споживачів. У зв’язку з цим, фірми-власники відомих брендів несуть значні матеріальні та, особливо, моральні збитки пов’язані із втратою довіри покупців.

У зв’язку з цим, цілком закономірно постає питання правового захисту від недобросовісної конкуренції в сфері створення та використання товарних знаків.

*Знаки індивідуалізації товарів та послуг (товарні знаки)* – це позначення, за якими товари та послуги одних виробників відрізняються від аналогічних товарів та послуг інших виробників.

Знаки можуть бути *словесними, зображувальними об’ємними або їх комбінаціями.*

*Основні функції, які виконують товарні знаки:*

* ідентифікують товари і виробників;
* рекламують товари та послуги;
* асоціюють певні знаки з якістю товарів та послуг;
* допомагають споживачу вибрати товар потрібних виробників.

Різновидом товарних знаків *є фірмові найменування* – назви фірм або окремих осіб.

На відміну від товарних знаків, фірмові найменування характеризують не якусь певну продукцію, а фірму загалом, слугують для розпізнавання її серед інших. Охорона фірмових найменувань потрібна, в першу чергу, споживачеві товару, адже вона дозволяє за цією відомою назвою відрізнити оригінальну продукцію відомої фірми з високою діловою репутацією від низькопробної підробки. В багатьох країнах світу існує охорона фірмових найменувань. В Україні такої охорони ще немає, але відповідний закон уже розробляється.

Іншим різновидом знаків для товарів та послуг є*географічні зазначення,* які поділяються на два види:

1. географічні зазначення;
2. найменування місць походжень товарів.

*(1) Географічне зазначення місця походження* – це географічна назва країни, регіону або конкретного місця, де вироблений продукт, специфічні властивості якого зумовлені природними або людськими чинниками цієї місцевості.

 *(2) Найменування місця походження* дає уяву про конкретне місце, з якої походить товар, і яке забезпечує останній властивостями, характерними тільки для цього місця.

Географічні зазначення існують для того, щоб покупець міг визначити ким і де вироблений товар та зробити свідомий вибір.

Використовувати географічні зазначення можуть тільки ті виробники, чиї підприємства розташовані в даній місцевості, при цьому лише стосовно продуктів, які виготовляються саме тут.

*Заявка на товарний знак оформляється у відповідності з «Законом про охорону прав на охорону знаків для товарів та послуг»* і відправляється, після сплати відповідного збору, в *Укрпатент* на науково-технічну експертизу. За результатами експертизи заявка на знак або відхиляється, або приймається рішення про видачу *свідоцтва на товарний знак.*

Власник зареєстрованого товарного знаку, зобов’язаний маркувати цим знаком свої товари та послуги. Символ ® означає, що знак зареєстровано, букви «™» – що реєструється.

*Не підлягають правовій охороні:*

1. Знаки, які внаслідок довготривалого використання виробниками одного й того ж товару (целофан, нейлон, новокаїн), втратили свою розрізнювальну здатність і, давши назву виду товару, перетворилися у вільні найменування.

2. Знаки, які не виконують своєї основної функції – не мають розрізнювальної здатності. Вони складаються з простих геометричних фігур або окремих букв та їх сполучень, що не мають словесного характеру.

3. Загальноприйняті позначення, що також не мають розрізнювальної здатності («свинина», «НДІ», «лаки та фарби» тощо).

4. Позначення, які увійшли у загальне вживання як позначення товарів певного виду, загальноприйняті символи (стріли – символи прогресу, руху, інформації; вишки, нафтові качалки – нафтогазової промисловості) і терміни (лічильник, молібден, карбюратор).

5. Знаки, що за своїм змістом суперечать суспільним інтересам, принципам гуманності і моралі. Це зображення порнографічного характеру, антидержавні та расистські лозунги, нецензурні слова.

6. Державні герби, прапори і емблеми, офіційні назви держав, міжнародних організацій, печатки, нагороди тощо.

Всесвітньо відомі торгові марки (знаки), які містять логотипи та інші візуальні елементи (шрифти, кольори, терміни, символи, елементи дизайну або їх комбінації), щоасоціюються у споживачів з загальновідомими фірмами, продуктами чи послугами, називаються *брендами.*

Рейтинг бренду компанії враховує різні аспекти її діяльності, аналіз того, яка частина продукції виробляється і реалізується тільки за рахунок бренду, силу бренду, щовизначається лідерством на ринку, стабільністю і здатністю бренду перетинати географічні та культурні кордони, політику носія бренду.

*Щорічно в Україні реєструється до 10 тис. знаків для позначення товарів та послуг, більшість з яких належить закордонним фірмам.*

Цивілізовані споживачі, як правило, намагаються уникати товару з країн, відомих своїми підробками, віддаючи перевагу аналогічним товарам з країн із жорсткими законами про охорону інтелектуальної власності.

***2. Нетрадиційні об’єкти інтелектуальної власності: наукові відкриття.***

Враховуючи величезне значення наукових відкриттів для розвитку науки і техніки, напр. 19 ст. на Лондонському конгресі Міжнародної літературної і художньої асоціації було піднято питання про доцільність їх спеціальної охорони, а в 1978 році ВОІВ прийняла Женевський договір про міжнародну реєстрацію відкриттів.

Пройшли роки, Договір так і не набрав чинності, міжнародна охорона відкриттівне відбулася і вони традиційно не охороняються убільшості розвинутих країн, незважаючи на те, що досвід такої охорони існував у соціалістичних країнах (СРСР, ЧССР, НРБ, МНР, на Кубі).

З розпадом соціалістичного табору охорона відкриттів у світі припинила своє існування. Але пізніше, уже *на початку 21 ст.* в деяких пострадянських державах, в т.ч. і в Україні, *правова охорона відкриттів була відновлена.*

*Якщо винахід – це інтелектуальний продукт, який є результатом розумової діяльності і якого не існувало до моменту його створення, то відкриття – це явище, яке існувало завжди, але до моменту виявлення було невідомим.*На відміну від винаходу, у випадку з відкриттям, досліднику не потрібно нічого придумувати, а треба лише знайти, «відкрити», дослідити і оприлюднити те, що об’єктивно існувало завжди, але уникало наукового усвідомлення.

Таким чином, *наукове відкриття* – це встановлення раніше невідомих закономірностей, властивостей та явищ матеріального світу, які вносять докорінні зміни в рівень пізнання.

З визначення відкриття випливають його *критерії охороноздатності,*які передбачають, що воно повинно: бути науковим положенням, обґрунтованим теоретично іпідтвердженим експериментально (між датами пріоритету і реєстрації проходить іноді не одне десятиріччя):

* містити закономірність, властивість або явище матеріального світу;
* бути новим, тобто раніше невідомим у світі;
* вносити корінні зміни в рівень пізнання.

Відповідність заявленого об’єкту критеріям охороноздатності встановлює наукова експертиза.

*Пріоритет відкриття* визначається за датою першого формулювання положення, заявленого в якості відкриття.

Слід відзначити відмінність порядку встановлення пріоритету відкриття порівняно з пріоритетом винаходу. Якщо сутність винаходу краще не оголошувати до дати подачі заявки, то сутність відкриття, навпаки, необхідно оприлюднити якомога раніше. При цьому, необхідно зафіксувати факт і дату оприлюднення, а також склад авторів.

*На відкриття географічні, археологічні, відкриття покладів корисних копалин правова охорона не розповсюджується.*

Існує певне протиріччя щодо правового захисту відкриттів. Оскільки це продукт діяльності людського інтелекту, він потребує, з одного боку, належного правового захисту, скажімо, нарівні з винаходом. З іншого боку, маючи охронний документ, подібний патенту на винахід, правовласник здобуде й монопольне право на використання відкриття. Але патентний захист неминуче виключить можливість користування цим продуктом інших людей. В зв’язку з цим *відкриттю не надано статусу об’єкту виключних прав*, ніхто не може установити монополію на використання відкриттів. Вони належать усьому світові.

*Автори* не мають на відкриття майнових прав, а *мають тільки особисті права:* право авторства та право на ім’я.

З появою вітчизняного законодавства, відкриття були виключені з переліку об’єктів інтелектуальної власності, що охороняються державою. І тільки з 2004 року відкриттю повернуто цей статус. Щоправда, цей факт ще не набув подальшого розвитку в законодавчих документах, досі не розроблена нормативно-правова база щодо захисту відкриттів, немає кваліфікованих фахівців для проведення наукової експертизи. У незалежній Україні фактично відкриття ще не реєструвалися, всі відкриття українських авторів зареєстровані в Росії Міжнародною асоціацією авторів наукових відкриттів, вартість експертизи кожної заявки складає близько 3,5 тис. $.

***3. Раціоналізаторські пропозиції***

Термін *«раціоналізація»* означає удосконалення покращення певного об’єкту за рахунок використання розуму (лат. rational is – розумний). При цьому, кожна раціоналізаторська пропозиція вирішує для підприємства, на якому вона подана і впроваджена, можливо невеличке, але конкретне виробниче завдання («вузьке місце»), яке виникає у процесі виробничої діяльності.

Раціоналізаторські пропозиції спрямовані на поліпшення характеристик інструментів, машин, матеріалів, усунення окремих похибок та помилок проектувальників, конструкторів і технологів нової техніки і технологічних процесів, удосконалення організаційних рішень.

Закон України «Про власність» визнає раціоналізаторську пропозицію результатом інтелектуальної праці і відносить її до нетрадиційних об’єктів права інтелектуальної власності.

*Раціоналізаторські пропозиції* – це технічні або організаційні рішення, що є новими та корисними для підприємства і передбачають зміну існуючих конструкцій виробів, процесів і технологій виробництва, складу матеріалів тощо.

Раціоналізаторська пропозиція повинна мати *ознаки охороноздатності:*

* бути технічною або організаційною;
* бути новою для підприємства, якому вона подана;
* бути корисною, тобто при впровадженні давати економічний або інший позитивний ефект.

*Від винаходу раціоналізаторська пропозиція відрізняється*не технічною складністю (винахідницьким рівнем), можливістю впровадження чи меншим економічним ефектом, а *тільки новизною*(у винаходу вона є світовою і діє по відношенню до всіх країн, у рацпропозиції – локальна, тільки для даного підприємства).

*Мета правової охорони раціоналізаторських пропозицій* – встановлення таких відносин між раціоналізатором і підприємством, які б максимально сприяли масовій технічній творчості, скерованій на удосконалення процесу виробництва на кожному підприємстві.

*Технічний аспект*раціоналізації полягає у постійному вдосконаленні виробництва, що дозволяє на певний час уникнути морального і фізичного старіння основних фондів, а їх поступова еволюційна модернізація дає змогу підприємству зменшувати капітальні витрати.

*Соціальний аспект*раціоналізації полягає у наявності права у працівників підприємства брати пряму участь у технічному переоснащенні виробництва.

*Правовий аспект* раціоналізації полягає в тому, що правова охорона раціоналізаторських пропозицій надає їх авторам певні права і пільги, яких не мають інші працівники.

*Раціоналізаторські пропозиції подаються керівнику підприємства*. Після розгляду пропозиції відповідними службами підприємства, керівник, на основі їх висновків, приймає рішення про впровадження чи відхилення пропозиції. *Рішення про відхилення обов’язково має бути**мотивованим.*

Підприємство на основі стандартів підприємства самостійно визначає порядок розгляду пропозицій, черговість впровадження і виплату авторських винагород.

*Авторська* *винагорода* залежить від економічного ефекту, що приносить інновація. Якщо ефект в грошовому еквіваленті підрахувати неможливо, винагорода вираховується за допомогою системи коефіцієнтів.

*Підприємства, яким подаються раціоналізаторські пропозиції, не отримують на них монопольних прав.*Тому будь-які інші підприємства і особи мають право використовувати чужі раціоналізаторські пропозиції, незалежно від того, де і ким вони створені.

Залученням працівників до технічної творчості, створенням сприятливих умов для впровадження результатів творчої діяльності, захистом прав раціоналізаторів опікується громадська організація *Товариство винахідників і раціоналізаторів України (ТВРУ).* Регіональні та міські осередки ТВРУ існують в усіх великих містах, а їх первинні організації діють на великих підприємствах.

***4. Секрети виробництва***

*Ноу-хау* (англ. *know-haw* – знати як) або *секрети виробництва* (комерційні таємниці) – це систематизовані технологічні знання та досвід, *не захищені охоронними документами* і зафіксовані письмово, усно або візуально.

Вперше цей термін було застосовано під час передач науково-технічних знань у США та Англії. Окрім терміну «ноу-хау» вживається й споріднений термін «*шоу-хау*» – «показати як».

Часто угоди, предметом яких є ноу-хау, називають *безпатентними ліцензіями.*

*Ноу-хау, залежно від обставин, можуть містити:*

* вироби, зразки, обладнання, пристрої, комплектуючі, інструменти;
* формули, розрахунки, плани, креслення, незапатентовані винаходи;
* інструкції, описи, різного роду дані, проекти, методи і методики, іншу інформацію.

Ноу-хау –це комерційна інформація, яка використовується для отримання переваг над конкурентами. До такої інформації відсутній доступ на законних підставах, а тому вона має неабияку потенційну цінність і *є постійним об’єктом промислового шпигунства.*

На відміну від винаходів, ноу-хау в більшості країн не мають прямого правового захисту, не реєструються і не публікуються. Однак для їх захисту можуть бути використані загальні закони про захист репутації та чесного імені виробника, санкції проти нечесної конкуренції тощо.

Особливістю правової охорони комерційних таємниць є те, що державою надається не виняткове право на їх використання, як у випадку з винаходом, а *право на відшкодування заподіяних збитків, у разі незаконних методів отримання або розкриття комерційних таємниць.* Одержання інформації незаконними методами (промисловим шпигунством або порушенням умов контракту про конфіденційність) вважається недобросовісною конкуренцією.

На відміну від винаходів, ноу-хау мають реальну цінність тільки в тому випадку, якщо вони надійно захищені від розголошення. При передачі ноу-хау є великий ризик розголошення конфіденційної суті виробничих секретів до укладання контракту.

*Виділяють такі групи ноу-хау:*

1. *Комерційні секрети –* відомості виробничого, організаційного, фінансового та іншого характеру, що складають комерційну цінність і недоступні необмеженому колу осіб.
2. *Технічну документацію* – конструкторську, технологічну, проектну, економічну, призначену для використання при виробництві і реалізації товарів і послуг.
3. *Творчі розробки* – незапатентовані винаходи (скажімо, при розробці комп’ютерної техніки, де термін морального старіння іноді не перевищує кількох місяців, а розгляд заявки в рази перевищує цей термін), формули, рецепти, інженерні розрахунки, результати досліджень.
4. *Знання та досвід* виробничого, управлінського, комерційного, маркетингового, кадрового, фінансового чи іншого характеру.

***5. Інжиніринг***

До цієї категорії об’єктів інтелектуальної власності належать *інженерні знання*, за допомогою яких надають інженерно-консультаційні послуги, *до яких відносяться:*

* підготовка різноманітних техніко-економічних обґрунтувань та бізнес-планів;
* розробка проектів;
* проведення спеціалізованих та випробувальних робіт;
* моніторинг виробничих та дослідницьких процесів;
* розробка рекомендацій та методик у різних галузях.

*Інжинірингові послуги, які надають інжинірингові та консалтингові фірми, поділяють на дві групи:*

1. ті, що пов’язані з підготовкою виробничого процесу;
2. ті, які забезпечують хід виробничих процесів і реалізацію продукції.

***6. Інші нетрадиційні об’єкти інтелектуальної власності***

Правову охорону мають також такі специфічні об’єкти інтелектуальної власності як *топографії інтегральних мікросхем (ІМС) –* зафіксовані на матеріальних носіях, просторово-геометричні розміщення сукупності елементів мікросхеми та з’єднання між ними.

Топографія ІМС відповідає умовам охороноздатності, якщо вона є оригінальною, тобто не створена шляхом прямого копіювання іншої топографії ІМС, має відмінності, що надають їй нові властивості, і не була раніше відомою. Топографія ІМС визнається оригінальною доти, доки не доведено протилежне.

Охороняється державою і *засвідчуються патентами права* на нові *породи тварин та сорти рослин*.

Сорт означає групу рослин, яка може бути визначена за ознаками, які характеризують даний генотип, відрізняється від інших рослин однією або кількома ознаками, стійко поновлюваних при розмноженні.

*Правова охорона сорту рослини* можлива в тому разі, якщо він є новим, таким, що відрізняється, однорідним і стійким (стабільним).

Сорт рахується новим, якщо на дату подачі заявки на видачу патенту, *насіння даного виду не продавалося* і не передавалося іншим особам.

Новий сорт повинен наочно відрізнятися від будь-якого іншого відомого сорту, що існує на момент подачі заявки. Критерій винахідницького рівня повністю відсутній. Селекціонер може просто знайти нову рослину у своєму саду, тому буває дуже складно визначити, чи є даний сорт загальновідомим.

*Сорт рахується однорідним*, якщо його основні ознаки є незмінними, не дивлячись на окремі відхилення, що можуть виникнути у зв’язку з особливостями розмноження.

*Сорт рахується стабільним*, якщо його основні ознаки є незмінними після неодноразового розмноження.

*В Україні охороняються такі сорти рослин:*

* буряк,
* жито,
* картопля,
* капуста,
* кукурудза,
* пшениця, с
* оняшник,
* ячмінь.

*Правова охорона нових порід тварин подібна до охорони нових сортів рослин* і здійснюється у відповідності до тих же критеріїв охороноздатності.

*Породою тварин*, як особливим об’єктом селекційного досягнення, визнається група тварин, яка має біологічні та морфологічні властивості та ознаки, при цьому деякі з них специфічні для даної групи і відрізняють її від інших.