



**ASSOCIATION OF EUROPEAN
BUSINESSES
IN THE RUSSIAN FEDERATION**

**The Voice of European Business
in Russia**

Ключевые положения в правовой охране программ для ЭВМ и баз данных в части IV ГК РФ.

О проекте Административного регламента исполнения Роспатентом государственной функции по организации приема заявок на официальную регистрацию программы для ЭВМ и базы данных, их рассмотрения и выдачи в установленном порядке свидетельств об официальной регистрации программы для ЭВМ или базы данных.

Куликовский Вадим Александрович

**Заместитель заведующего отделом регистрации программ для ЭВМ, баз данных и топологий ИМС
Федерального государственного учреждения**

**«Федеральный институт промышленной собственности
Федеральной службы по интеллектуальной собственности патентам и
товарным знакам» (ФГУ ФИПС)**

Введение

- **Предполагаемое вступление в ВТО требует усилить борьбу с «пиратством».**
- **Органы правопорядка с 2005 получили право дознания без заявления правообладателя**
в Санкт-Петербурге:
2004: 6 угол. дел; до суда 3; приговор 1
2006: 198 угол. дел; до суда 198.
- **Нарушения в области ИС переведены из разряда средних в тяжких преступлений.**
- **Уровень контрафакта в 2006 г. снизился до 80% по сравнению с 96-98% в середине 90-х.**
- **В 2006 РФ покинула список ТОП-20 с самым высоким уровнем «пиратства».**

Применяемая система права в РФ

*Программы для
ЭВМ
и базы данных*

**Авторское
право**

*Топологии
интегральных
микросхем*

**Специальное
право**

Основные положения авторского права в части IV ГК РФ применительно к ПрЭВМ и БД (1)

- 1. На результаты интеллектуальной деятельности (РИД) (интеллектуальная собственность) признаются интеллектуальные права, включающие исключительное право, а в случаях предусмотренных ГК, также личные и иные права. (ст. 1226)**
- 2. Интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства являются авторскими правами. (ст. 1255 п.1)**

Основные положения авторского права в части IV ГК РФ применительно к ПрЭВМ и БД (2)

- 3. Авторское право распространяется на произведения, независимо от их достоинств и назначения, а также от способа его выражения (то есть представленные в объективной форме), независимо от факта обнародования, а также материального носителя, на котором они выражены.**

(ст. 1259 п. 1; ст. 1227 п. 1)

Таким образом, правовая охрана произведения возникает в силу его создания и фиксации на материальном носителе.

Основные положения авторского права в части IV ГК РФ применительно к ПрЭВМ и БД (3)

4. Авторские права не распространяются на идеи, концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, решения технических, организационных или иных задач, открытия, факты, языки программирования (ст. 1259, п. 5).

Основные положения авторского права в части IV ГК РФ применительно к ПрЭВМ и БД (4)

5. ПрЭВМ предоставляется правовая охрана как литературным произведениям

(ст. 1259, п. 1; 1261)

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. *(ст. 1261)*

Основные положения авторского права в части IV ГК РФ применительно к ПрЭВМ и БД (5)

- **Определение ПрЭВМ в ГК РФ:**

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 ПрЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения. (ст. 1261)

Основные положения авторского права в части IV ГК РФ применительно к ПрЭВМ и БД (6)

6. БД предоставляется правовая охрана как составному произведению (ст. 1260).

- Авторско-правовая охрана БД признаётся не в отношении содержания (контента), а в отношении подбора или расположения материалов.

- **Определение БД в ГК РФ**

Базой данных является представленная в объективной форме совокупность самостоятельных материалов (статей, расчетов, нормативных актов, судебных решений и иных подобных материалов), систематизированных таким образом, чтобы эти материалы могли быть найдены и обработаны с помощью ЭВМ. (ст. 1260)

Основные положения авторского права в части IV ГК РФ применительно к ПрЭВМ и БД (7)

- 7. С 01.01.2008 правовая охрана предоставляется БД, создание которой требует существенных финансовых, организационных или иных затраты. Такие БД отнесены к главе 71 ГК РФ «Права, смежные с авторскими».**
- Изготовителю БД принадлежит исключительное право на извлечение из БД материалов и последующее их использование**

Основные положения авторского права в части IV ГК РФ применительно к ПрЭВМ и БД (8)

**8. Автор произведения признаётся
физическое лицо, творческим
трудом которого оно создано.**

**При отсутствии иных
доказательств, автором считается
лицо, указанное на оригинале или
экземпляре произведения.**

(ст. 1257)

Основные положения авторского права в части IV ГК РФ применительно к ПрЭВМ и БД (9)

- 9. Автору принадлежат права (ст. 1255, п.2):**
- **Исключительное право на произведение;**
 - **Право авторства;**
 - **Право на имя (определение способа указания имени при публикации);**
 - **Право на неприкосновенность, то есть право на защиту от внесения изменений, которые могут нанести ущерб чести и достоинству автора;**
 - **Право на обнародование, путём выпуска в свет (опубликование) ПП.**

Основные положения авторского права в части IV ГК РФ применительно к ПрЭВМ и БД (10)

10. В случаях, предусмотренных ГК РФ, автору произведения наряду с иными правами принадлежит право на вознаграждение за использование служебного произведения, (ст. 1255, п.3; ст. 1295 п.2)

Основные положения авторского права в части IV ГК РФ применительно к ПрЭВМ и БД (11)

- 11. Для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрация произведения или соблюдение каких-либо иных формальностей (*ст. 1259, п.4*)**
- 12. Исключительное право на произведение действует в течение всей жизни автора и 70 лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора (*ст. 1281*)**
- 13. Правообладатель для оповещения о принадлежащем ему исключительном праве вправе использовать знак охраны авторского права - ©**

Основные положения авторского права в части IV ГК РФ применительно к ПрЭВМ и БД (12)

14. Автору произведения или иному правообладателю принадлежит исключительное право на её использование (ст. 1270):

- **воспроизведение, то есть изготовление одного и более экземпляра произведения или его части в любой материальной форме, ...**
При этом запись произведения на электронном носителе, в том числе запись в память ЭВМ, также считается воспроизведением, кроме случая, когда такая запись является временной и составляет неотъемлемую и существенную часть технологического процесса ...

Основные положения авторского права в части IV ГК РФ применительно к ПрЭВМ и БД (13)

- **Распространение;**
- **Публичный показ;**
- **Импорт оригинала или экземпляров произведения в целях распространения;**
- **Переработка (модификация) ПрЭВМ или БД - любые их изменения, в том числе перевод такой программы или такой базы данных с одного языка на другой язык;**

Основные положения авторского права в части IV ГК РФ применительно к ПрЭВМ и БД (14)

- 15. Правообладателю принадлежит право на осуществление добровольной регистрации ПрЭВМ или БД в Федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности (Роспатенте) *(ст. 1262 п.1)***
- 16. В Роспатенте подлежат регистрации договоры отчуждения на зарегистрированные ПрЭВМ и БД, а также переход исключительного права без договора (наследование, либо реорганизация юридического лица) *(ст. 1262 п.5; ст. 1241)***

Основные положения авторского права в части IV ГК РФ применительно к ПрЭВМ и БД (15)

**17. Договоры на использование ПрЭВМ или БД
-лицензионные договоры (исключительные
лицензии и неисключительные лицензии)
не регистрируются**

(ст. 1232 п. 7; ст. 1262 п. 5)

**18. Защита авторских прав (исключительных и
личных) осуществляется в судебном
порядке**

*(ст. 1248 п. 1; ст. 1250, ст. 1251; ст. 1252,
ст. 1301, ст. 1302)*

Основные положения авторского права в части IV ГК РФ применительно к ПрЭВМ и БД (16)

19. При предоставлении на территории РФ охраны произведению в соответствии с международными договорами РФ автор произведения или иной первоначальный правообладатель определяется по закону государства, на территории которого имел место юридический факт, послуживший основанием для приобретения авторских прав (*ст. 1256 п. 3*)

Основные положения авторского права в части IV ГК РФ применительно к ПрЭВМ и БД (17)

20. При признании исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации в соответствии с международным договором РФ содержание права, его действие, ограничения, порядок его осуществления и защиты определяются настоящим Кодексом независимо от положений законодательства страны возникновения исключительного права, если таким международным договором или настоящим Кодексом не предусмотрено иное (*ст1231 п. 2*)

Служебные произведения (ПрЭВМ и БД)

21. Статья 1295 ГК РФ:

- **Исключительное право (ИП) принадлежит работодателю, если иное не предусмотрено договором.**
- **Личные авторские права принадлежат автору.**
- **Устанавливается 3-х летний срок в течение которого работодатель должен начать использование ПрЭВМ и БД или не передаст право другому лицу, или не сохранит ПрЭВМ и БД в тайне.**
- **Автор имеет право на вознаграждение в случае использования ПрЭВМ и БД работодателем, в случае передачи права или в случае сохранения в тайне.**

ПрЭВМ и БД, созданные по заказу (договору)

22. Статья 1296 ГК РФ:

- ИП принадлежит заказчику, если договором не предусмотрено иное.
- Исполнитель вправе использовать ПрЭВМ и БД на условиях безвозмездной простой (неисключительной) лицензии.
- Если договором предусмотрено, что ИП принадлежит исполнителю, то заказчик вправе использовать ПрЭВМ и БД на условиях безвозмездной простой (неисключительной) лицензии.
- Автор имеет право на вознаграждение.

ПрЭВМ и БД, созданные при выполнении работ по договору

23. Статья 1297 ГК РФ:

- **ИП принадлежит исполнителю, если договором не предусмотрено иное. Заказчик вправе использовать ПрЭВМ и БД на условиях безвозмездной простой (неисключительной) лицензии.**
- **Если ИП передано заказчику или третьему лицу, то исполнитель вправе использовать ПрЭВМ и БД на условиях безвозмездной простой (неисключительной) лицензии.**
- **Автор имеет право на вознаграждение.**

ПрЭВМ и БД, созданные по государственному или муниципальному контракту (1)

24. Статья 1298 ГК РФ:

- 1. ИП на производство науки, литературы или искусства, созданное по государственному или муниципальному контракту для гос. или муниципальных нужд, принадлежит исполнителю, являющемуся автором либо иным выполняющим гос. или муниципальный контракт лицом, если гос. или муниципальным контрактом не предусмотрено, что это право принадлежит РФ, субъекту РФ или муниципальному образованию, от имени которых выступает гос. или муниципальный заказчик, либо совместно исполнителю и РФ, исполнителю и субъекту РФ или исполнителю и муниципальному образованию.**

ПрЭВМ и БД, созданные по государственному или муниципальному контракту (2)

24. Статья 1298 ГК РФ:

- 2. Если в соответствии с гос. или муниципальным контрактом ИП на производство науки, литературы или искусства принадлежит РФ, субъекту РФ или муниципальному образованию, исполнитель обязан путем заключения соответствующих договоров со своими работниками и третьими лицами приобрести все права или обеспечить их приобретение для передачи соответственно РФ, субъекту РФ и муниципальному образованию. При этом исполнитель имеет право на возмещение затрат, понесенных им в связи с приобретением соответствующих прав у третьих лиц.**

ПрЭВМ и БД, созданные по государственному или муниципальному контракту (3)

24. Статья 1298 ГК РФ:

3. Если ИП на производство науки, литературы или искусства, созданное по гос. или муниципальному контракту для гос. или муниципальных нужд, принадлежит в соответствии с пунктом 1 настоящей статьи не РФ, не субъекту РФ или не муниципальному образованию, правообладатель по требованию гос. или муниципального заказчика обязан предоставить указанному им лицу безвозмездную простую (неисключительную) лицензию на использование соответствующего произведения науки, литературы или искусства для гос. или муниципальных нужд.

5. Автор имеет право на вознаграждение.

ПрЭВМ и БД, созданные по государственному или муниципальному контракту (4)

24. Статья 1298 ГК РФ:

6. Правила статьи 1298 также применяются к программам для ЭВМ и базам данных, создание которых не было предусмотрено государственным или муниципальным контрактом для государственных или муниципальных нужд, но которые были созданы при выполнении такого контракта

Основные достоинства и недостатки авторско-правовой охраны ПрЭВМ и БД



Достоинства

1. Правовая охрана наступает с даты создания;
2. Действует презумпция оригинальности;
3. Для признания не требуется соблюдения формальностей;
4. Правовая охрана действует в течение жизни автора+70 лет;
5. Затраты на осуществление государственной регистрации невысоки;
6. Правовая охрана действует на территории большинства стран мира.



Недостатки

1. Правовая охрана распространяется не на существо ПрЭВМ или БД, а на форму выражения этого существа;
2. Возможность обхода правовой охраны (непрямое копирование)

Что даёт официальная регистрация (1)

1. Факт официальной регистрации создаёт, имеющую юридическую силу, презумпцию достоверности сведений, внесённых в соответствующий Реестр, то есть сведения, внесённые в соответствующий Реестр, признаются действительными до тех пор, пока не будет доказано обратное.
2. При вводе в гражданский оборот ПрЭВМ и БД, проведении тендеров, акционировании, при получении кредитов под залог, внесении денежной оценки прав в уставный капитал, привлечении инвестиций свидетельство служит документом, подтверждающим наличие исключительного права.
3. Наличие свидетельства на ПрЭВМ или БД является основанием для разрешения вывоза данных объектов с территории России.

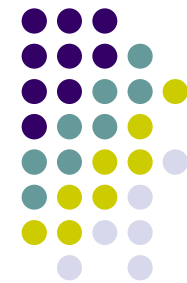
Что даёт официальная регистрация (2)

4. Свидетельство о регистрации существенно облегчает решение задачи передачи прав на ПрЭВМ и БД.
5. Свидетельство является документом, подтверждающим существование НМА и наличие исключительного права на РИД у организации при постановке НМА на бухгалтерский учёт.
6. Свидетельство необходимо для отчёта по НИР, выполненной в рамках госзаказа.
7. Официальная регистрация содействует правовой защите в случаях возникновения конфликтных ситуаций при нарушении авторских прав, таким образом, свидетельство о регистрации необходимо при защите прав правообладателей и авторов в суде;

Что даёт официальная регистрация (3)

8. Свидетельства желательно иметь при проведении оперативных мероприятий по борьбе с “пиратами”, прилагая его вместе с образцом продукции к соответствующему заявлению в органы МВД.
9. Свидетельства необходимо при оптовой торговле ПрЭВМ или БД, где оно служит гарантией от признания произведения контрафактным.
10. Регистрация сопровождается публикацией в официальном бюллетене Роспатента рефератов зарегистрированных ПрЭВМ и БД, что позволяет информировать общественность о созданных ПрЭВМ и БД, а также о наличии у правообладателя и авторов, соответствующих прав.

Основные положения административного регламента по ПрЭВМ и БД (1)



Административный регламент определяет последовательность действий (административных процедур), сроки и порядок взаимодействия Роспатента с гражданами и юридическими лицами при приеме заявок на официальную регистрацию ПрЭВМ и БД, их рассмотрении и выдаче в установленном порядке свидетельств об официальной регистрации ПрЭВМ и БД

Основные положения административного регламента по ПрЭВМ и БД (2)



I. Общие положения.

II. Требования к порядку исполнения государственной функции:

- порядок информирования об исполнении гос. функции;
- порядок получения консультаций (справок);
- обязательства в отношении графика (режима) работы;
- возможность предварительной записи заявителей;
- результат исполнения гос. функции;
- описание заявителей;
- требования к составу документов;
- общий срок исполнения гос. функции;
- перечень оснований для приостановления и прекращения исполнения гос. функции.

Основные положения административного регламента по ПрЭВМ и БД (3)



III. Административные процедуры:

- последовательность административных процедур;
- приём заявки на гос. регистрацию ПрЭВМ или БД;
- проверка заявки на гос. регистрацию ПрЭВМ или БД;
- оформление результата проверки заявки на гос. регистрацию ПрЭВМ или БД;
- внесение записей в Реестр ПрЭВМ или БД при положительном результате проверки и выдача свидетельства о гос. регистрации;
- публикация сведений о гос. регистрации ПрЭВМ или БД в официальном бюллетене Роспатента;
- ведение архива заявок на гос. регистрацию ПрЭВМ, БД.

Основные положения административного регламента по ПрЭВМ и БД (4)



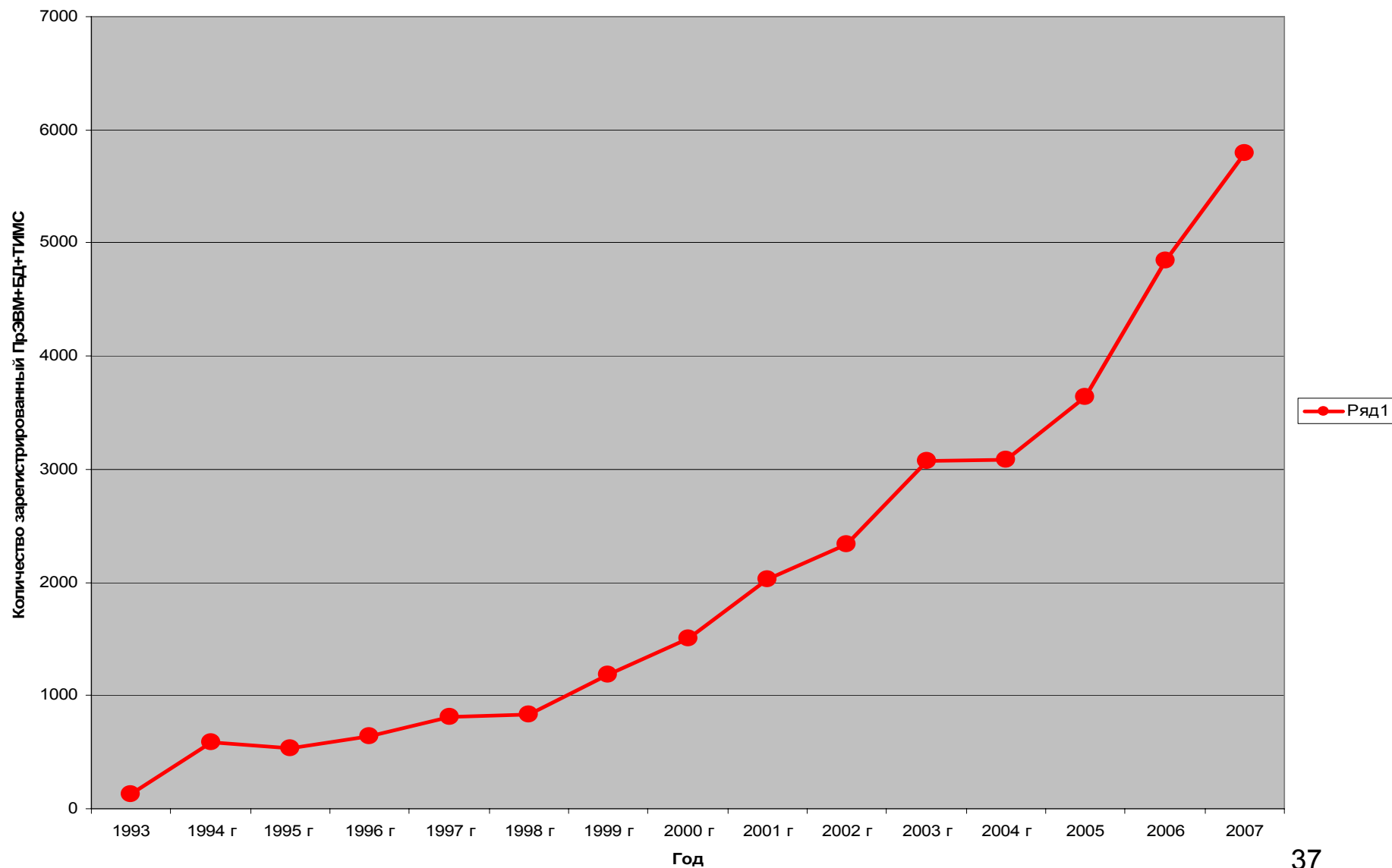
IV. Порядок и формы контроля исполнения АП.

V. Порядок обжалования действий (бездействия) и решений, принятых в ходе исполнения гос. функции.

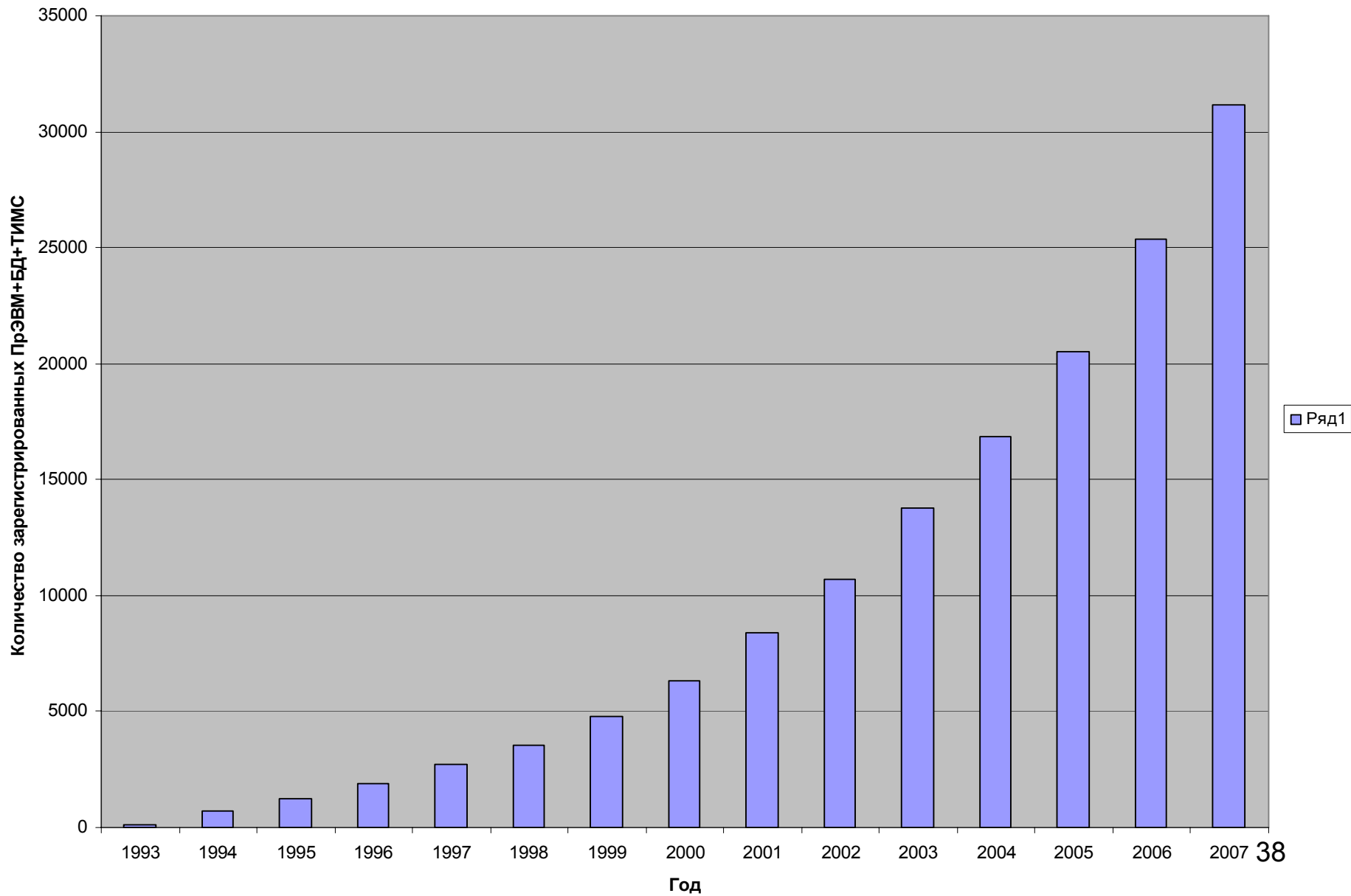
Приложения:

- 1. Сведения о месте нахождения, контактных телефонах, интернет-адресах, адресах электронной почты.**
- 2. Заявление (Форма РП).**
- 3. Дополнение к заявлению (Форма РП/Доп).**
- 4. Блок-схема общей структуры последовательности действий при государственной регистрации ПрЭВМ и БД.**
- 5. Требования к оформлению документов заявки**

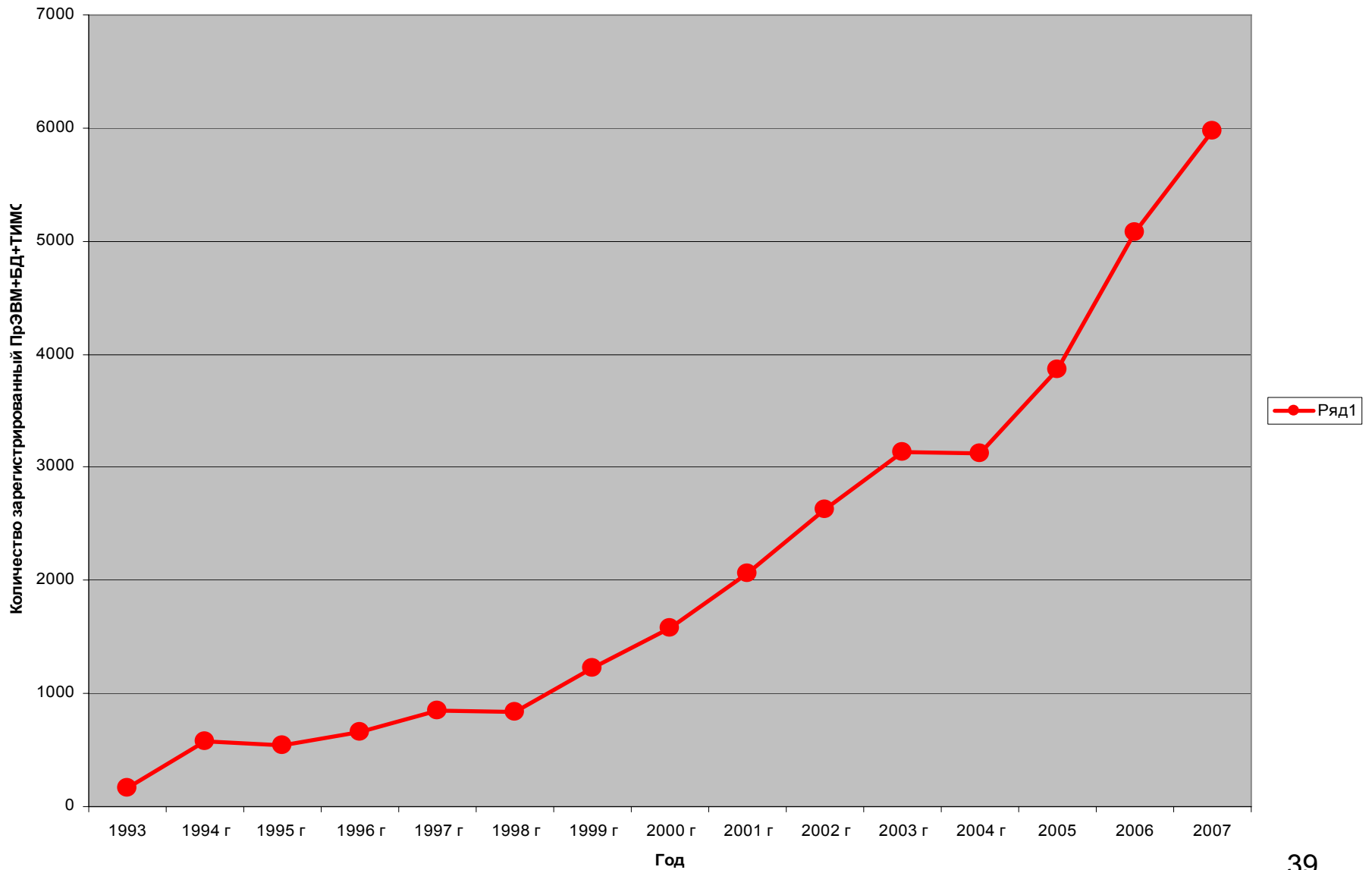
Итоги регистрации по годам



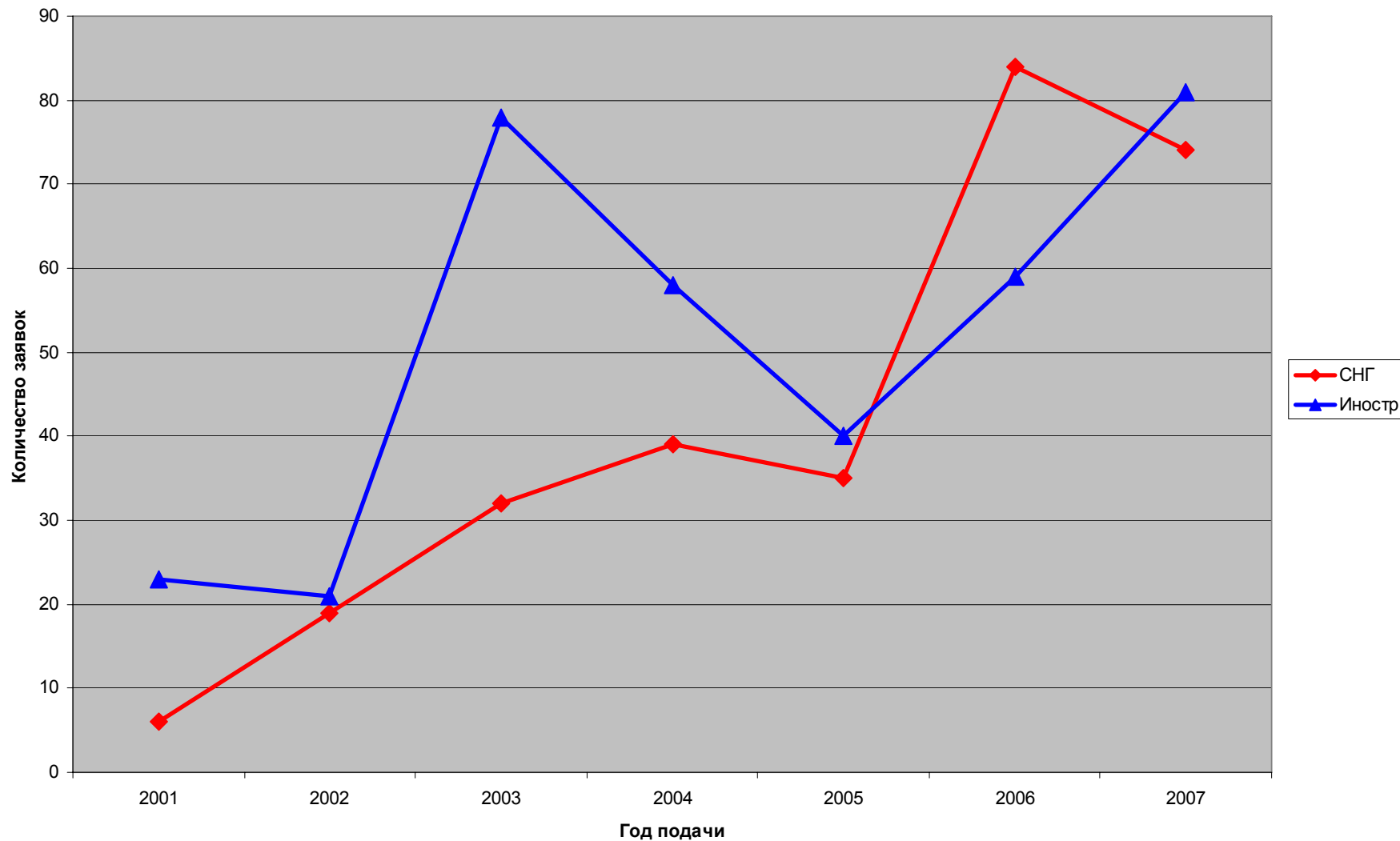
Регистрация нарастающим итогом



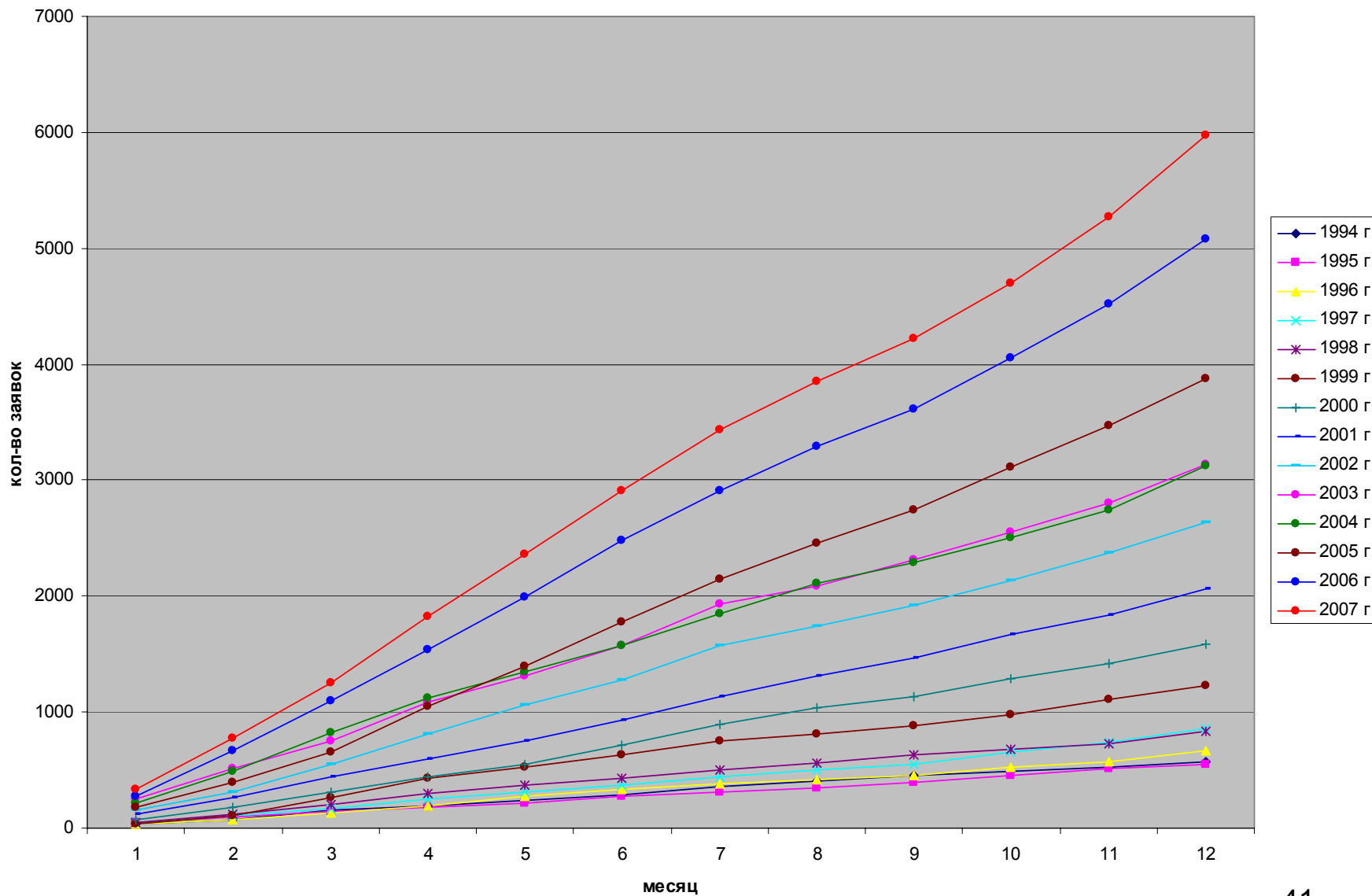
Итоги подачи заявок по годам



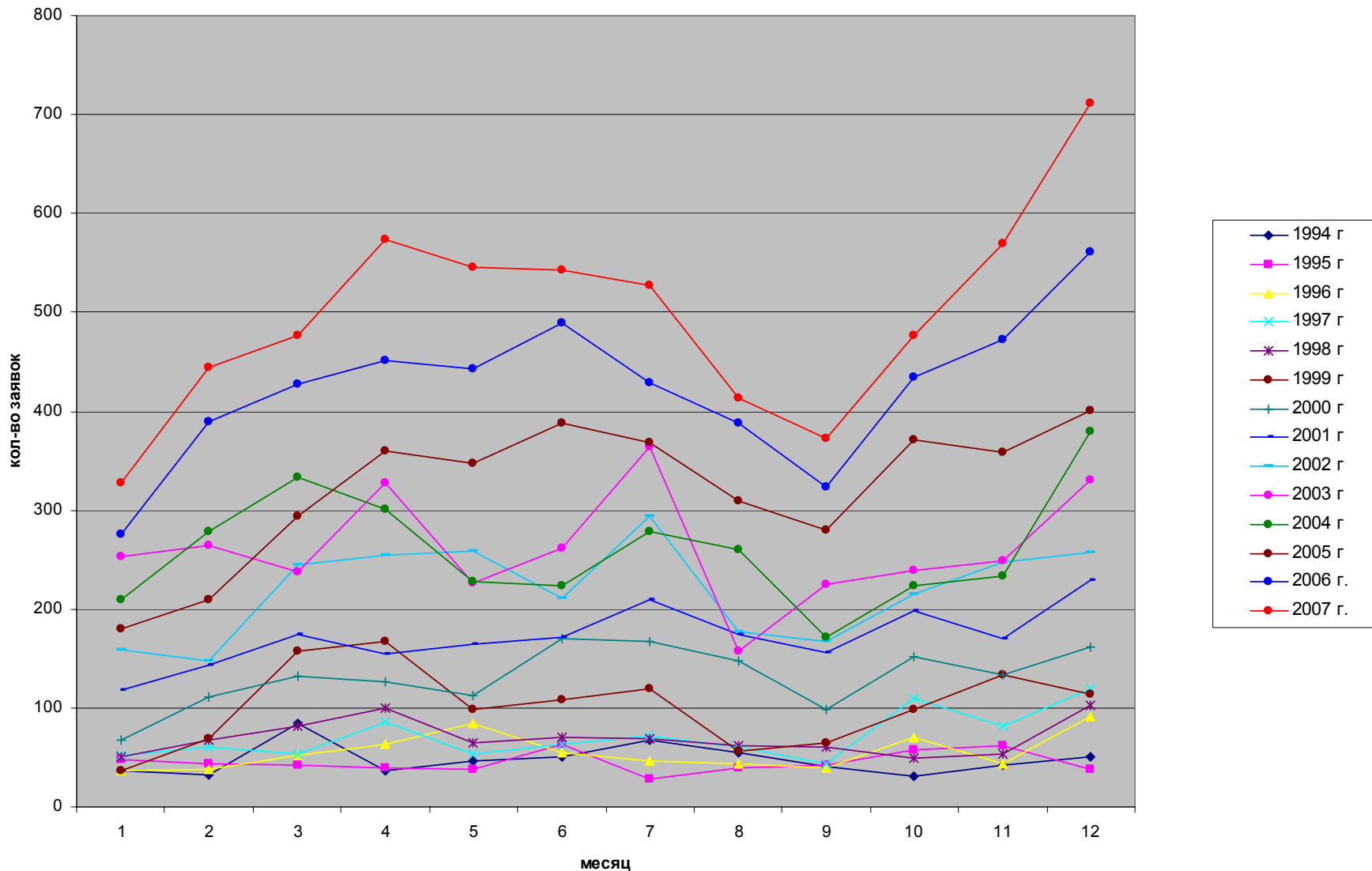
Итоги подачи заявок заявителями из СНГ и дальнего зарубежья



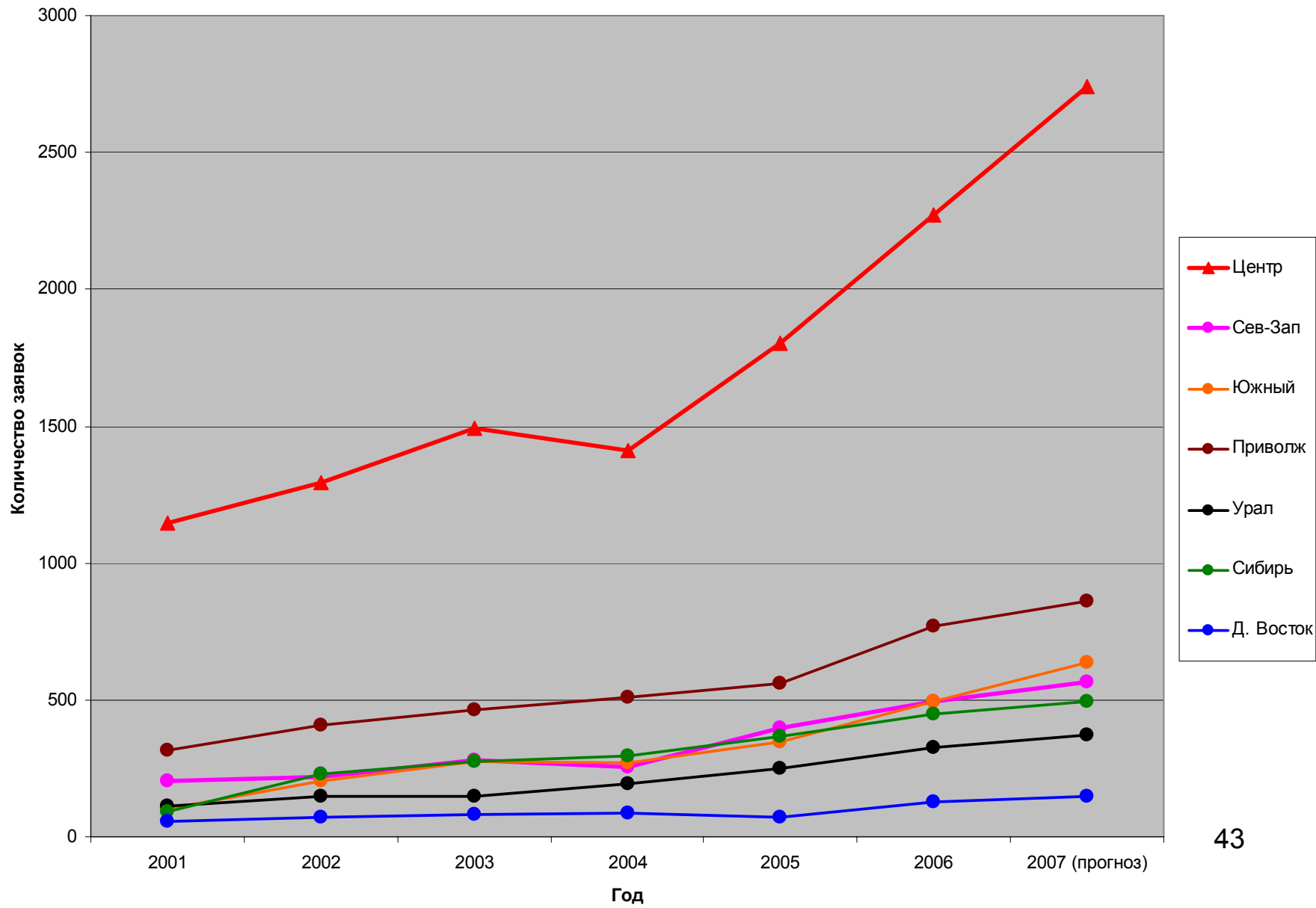
Итоги подачи заявок нарастающим итогом



Итоги подачи заявок по месяцам



Подача заявок по регионам РФ



Контактные реквизиты отдела регистрации ПрЭВМ, БД и ТИМС

- **Городской тел. (499) 240-63-54, 240-33-42**
- **Местный тел. 50-61, 50-50, 55-70**
- **Факс (499) 240-64-05**
- **E-mail otd69@rupto.ru**
- **Сайт www.fips.ru
www.rupto.ru**



COFFEE BREAK