

**ТИПОВЫЕ СТРАТЕГИИ ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ И
МЕТОДИЧЕСКИЕ МАТЕРИАЛЫ В ОТНОШЕНИИ
ПРОГРАММ ДЛЯ ЭВМ И БАЗЫ ДАННЫХ**

УТВЕРЖДЕНО:

Начальник патентно-юридической службы
Центра трансфера технологий Университета ИТМО



_____ Д.С. ДЕНИСОВ

СОГЛАСОВАНО:

ДИРЕКТОР ЦЕНТРА РАЗВИТИЯ
ИНСТИТУТА
ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ
СОБСТВЕННОСТИ



А.С. НИКОЛАЕВ

Начальник отдела
юридического
сопровождения
деятельности в сфере
информации, науки и
техники



А.А. ГУБАНОВА

САНКТ-ПЕТЕРБУРГ

2021

СОДЕРЖАНИЕ

СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ	3
ВВЕДЕНИЕ	4
ПОНЯТИЕ БАЗЫ ДАННЫХ И СПОСОБЫ ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ	4
ПОНЯТИЕ ПРОГРАММЫ ДЛЯ ЭВМ И СПОСОБЫ ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ	8
ВОЗНИКНОВЕНИЕ, СУЩЕСТВОВАНИЕ И ПРЕКРАЩЕНИЕ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО ПРАВА НА БАЗУ ДАННЫХ	9
ВОЗНИКНОВЕНИЕ, СУЩЕСТВОВАНИЕ И ПРЕКРАЩЕНИЕ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО ПРАВА НА ПРОГРАММУ ДЛЯ ЭВМ	10
ГОСУДАРСТВЕННАЯ РЕГИСТРАЦИЯ ПРОГРАММ ДЛЯ ЭВМ ИЛИ БАЗ ДАННЫХ	11
ДЕПОНИРОВАННЫЕ ДОКУМЕНТЫ ПРОГРАММ ДЛЯ ЭВМ И БАЗ ДАННЫХ	16
МЕЖДУНАРОДНОЕ ПАТЕНТОВАНИЕ	17
ИСПОЛЬЗОВАНИЕ И РАСПОРЯЖЕНИЕ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫМ ПРАВОМ НА ПРОГРАММУ ДЛЯ ЭВМ И БАЗУ ДАННЫХ	18
СТРАТЕГИИ ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ	21
ОТВЕТЫ НА ВОЗМОЖНЫЕ ВОПРОСЫ	23
СПИСОК ИСТОЧНИКОВ	26
ГЛОССАРИЙ	27

СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ

- БД – база данных
- ЭВМ – электронная вычислительная машина
- ГК РФ – Гражданский кодекс Российской Федерации
- НК РФ – Налоговый кодекс Российской Федерации
- ФИПС – Федеральный институт промышленной собственности
- ЦТТ – Центр трансфера технологий Университета ИТМО
- РИД – Результат интеллектуальной деятельности
- ИП - Индивидуальный предприниматель
- НИР - Научно-исследовательская работа
- ИС – Интеллектуальная собственность
- ВУЗ – Высшее учебное заведение
- ВАК – Высшая аттестационная комиссия
- ВОИС (WIPO) - Всемирная организация интеллектуальной собственности
- РСТ-Patent Cooperation Treaty - Договор о патентной кооперации, включающий международную систему подачи заявок
- eРСТ - Сервис ВОИС по электронной подаче международных заявок

ВВЕДЕНИЕ

Настоящие стратегии и методические рекомендации являются составной частью серии типовых стратегий правовой охраны объектов интеллектуальной собственности Центра трансфера технологий Университета ИТМО. Настоящие рекомендации подготовлены на основе изучения методических материалов Федеральной службы по интеллектуальной собственности (Роспатент), Федерального института промышленной собственности (ФИПС), крупных российских и зарубежных патентно-правовых фирм. Рекомендации ориентированы на сотрудников и обучающихся Университета ИТМО, а также отраслевых экспертов, привлекаемых для решения задач развития проектов Университета.

ПОНЯТИЕ БАЗЫ ДАННЫХ И СПОСОБЫ ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ

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 электронной вычислительной машины (ЭВМ). [12]

В России базы данных подлежат правовой охране как объект авторский прав, так и как объект смежных прав.



Рисунок 1 - Структура охраноспособности базы данных

Варианты защиты базы данных:

1. Авторско-правовая охрана (Форма, структура БД);
2. Охрана правами смежными с авторскими (Содержание БД);
3. Государственная регистрация¹;
4. Депонирование².

¹ Регистрация не предоставляет правовую охрану БД, но фиксирует информацию о ней.

² Депонирование не предоставляет правовую охрану БД, но фиксирует информацию о ней.

Авторское право

Права на БД возникают в силу факта создания, то есть в момент появления объекта в объективной форме. Возникновение прав на БД не зависит от факта обнародования. Объективная форма должна обеспечивать возможность восприятия БД третьими лицами, в том числе и с помощью технических средств. Вопрос о моменте возникновения авторских прав в ГК не урегулирован. [2]

Основные положения авторско-правовой охраны БД в Российской Федерации:

1. Составителю сборника и автору иного составного произведения (антологии, энциклопедии, базы данных, атласа или другого подобного произведения) принадлежат авторские права на осуществленные ими подбор или расположение материалов (составительство);

2. Авторско-правовая охрана предоставляется базе данных как составному произведению, если подбор и расположение материалов носили творческий характер;

3. Авторское право распространяется на любую БД, являющуюся результатом творческой деятельности автора – физического лица, осуществившего творческую работу по подбору, систематизации и расположению материалов, включенных в БД, независимо от назначения, достоинства и способа представления;

4. Юридическое лицо не может являться автором.

Таким образом, авторско-правовая охрана БД признается не в отношении содержания (контента), а в отношении подбора или расположения включенных в БД материалов. Для предоставления произведению авторско-правовой охраны необходимо и достаточно, чтобы оно было оригинальным, то есть не быть заимствованием известного ранее произведения.

Основная проблема состоит в необходимости доказывания наличия авторских прав (как личных, так и исключительного права) у субъектов правоотношений.

Способы доказывания:

1. Нотариальное заверение подписей;
2. Отправка самому себе заказного письма с экземпляром БД;
3. Публикация БД;
4. Государственная регистрация БД в Роспатенте.

Охрана баз данных правами, смежными с авторскими

К смежным правам относится исключительное право, а также личные права, в случаях, предусмотренных ГК РФ. Таким образом, смежные права обеспечивают правовую охрану от несанкционированного извлечения и повторного использования включенных в БД материалов (контента). Необходимо подтвердить существенные затраты в создание БД,

или иметь в БД не менее 10 000 самостоятельных информационных элементов (материалов), составляющих содержание БД. Охрана смежным правом введена для защиты капиталовложений в БД, где систематизация осуществлена по очевидным или известным критериям. [5]

Государственная регистрация

Правообладателю принадлежит право на осуществление добровольной регистрации БД или программы для ЭВМ в Федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности (Роспатенте). [4]

Помимо Роспатента программы для ЭВМ и БД могут быть зарегистрированы:

1. В отраслевых фондах алгоритмов и программ (ОФАП);
2. В любой организации, с соответствующей записью в Уставе, например, в международном агентстве защиты авторских прав при ЮНЕСКО, АНО «Центр сертификации РИД» – регистрация и депонирование осуществляются под ответственность этих организаций.

Преимущество государственной регистрации перед другими способами правовой охраны в том, что она создает, имеющую юридическую силу, презумпцию достоверности сведений, внесенных в соответствующий Реестр. Сведения, внесенные в Реестр, признаются действительными до тех пор, пока не будет доказано обратное. Полученное после регистрации свидетельство служит документом, подтверждающим наличие исключительного права при:

1. вводе в гражданский оборот;
2. проведении тендеров, участии в конкурсах и грантах;
3. акционировании;
4. получении кредитов под залог;
5. внесении денежной оценки права в уставный капитал;
6. привлечении инвестиций.

Иные преимущества:

- Свидетельство о регистрации существенно облегчает вопросы передачи исключительного права;
- Свидетельство необходимо для отчета по НИР, выполненной по государственному заказу;
- Свидетельства необходимо при оптовой торговле программой для ЭВМ или БД, где оно служит гарантией от признания произведения контрафактным;

- Свидетельства на БД и программы для ЭВМ, зарегистрированные в установленном порядке Роспатентом приравниваются к опубликованным работам, отражающим основные научные результаты диссертации;

- Свидетельство служит подтверждением квалификации преподавателя при проведении аттестации;

- Свидетельство является документом, подтверждающим существование НМА и наличие исключительного права на РИД у организации при постановке НМА на бухгалтерский учет;

- Свидетельство необходимо при вывозе программы для ЭВМ или БД за пределы территории РФ;

- Регистрация содействует правовой защите в случаях возникновения конфликтных ситуаций при нарушении авторских прав. [12]

Помимо преимуществ, у регистрации есть **особенность**, которая не всегда выгодна правообладателю. Так, регистрация сопровождается публикацией в официальном бюллетене Роспатента и в открытых Реестрах рефератов зарегистрированных программ для ЭВМ и БД, что позволяет информировать общественность о созданных программ для ЭВМ и БД, а также о наличии у правообладателя и авторов, соответствующих прав. [18]

Депонирование

Депонирование – это процедура передачи авторского произведения на хранение, при которой правообладателю выдается свидетельство, подтверждающее авторство на данный момент времени.

Депонирование представляет собой добровольную процедуру (при этом консолидированную участниками гражданских правоотношений), реализуемую посредством обращения лица в специальные организации-депозитариум. Результат депонирования авторских прав заключается в получении специального свидетельства, которое подтверждает, что в конкретный момент времени (в определенную дату) объект авторского права существовал в определенной форме, а также указывает, кто обратился с заявлением на депонирование объекта.

Практически, депонирование **подтверждает время создание** объекта, и, как правило, не подтверждает авторства лица, задепонировавшего объект. Преимущество депонирования состоит в том, что не происходит публикации задепонированных объектов, следовательно, правообладатель может сохранить их в секрете.

Преимущества депонирования перед государственной регистрацией:

- Нет открытой публикации, которая делается при государственной регистрации;

- Объем реферата увеличен до 70 страниц, когда при государственной регистрации он не должен превышать 50;
- Сроки депонирования значительно меньше и зависят от субъекта, проводящего процедуру;
- Разнообразие субъектов, у которых можно провести депонирование, в то время как государственной регистрацией занимается только Роспатент.

Недостатки депонирования:

- Подтверждается только факт существования объекта на определенную дату.
- Нет подтверждения авторства;
- Не имеет льгот для студентов и аспирантов при оплате процедуры;
 - Не может выступать формой отчета по НИР (госзаказ) и служить подтверждение квалификации для преподавателя при аттестации.

ПОНЯТИЕ ПРОГРАММЫ ДЛЯ ЭВМ И СПОСОБЫ ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ

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, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения. [12]

Варианты защиты программ для ЭВМ:

1. Авторско-правовая охрана;
2. Получение патента на изобретение;
3. Государственная регистрация³;
4. Депонирование⁴.

Программа для ЭВМ и БД, как объекты авторско-правовой охраны выделены в отдельный объект охраны, что подчеркивает их своеобразие и экономическую значимость, учитываемые в ГК. На программы для ЭВМ и БД распространяются нормы ГК об авторском праве с определенным числом изъятий и добавлений. [3]

Авторские права распространяются на произведение:

1. независимо от его достоинства и назначения;

³ Регистрация не предоставляет правовую охрану программы для ЭВМ, но фиксирует информацию о ней.

⁴ Депонирование не предоставляет правовую охрану программы для ЭВМ, но фиксирует информацию о ней.

2. независимо от способа его выражения; (произведение должно быть представлено в объективной форме, позволяющей его восприятие);
3. независимо от факта обнародования.

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. [2]

При этом авторские права не распространяются на идеи, концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, решения технических, организационных или иных задач, открытия, факты, языки программирования.

Патентование

Программу для ЭВМ, представленную в виде последовательности действий, дающей определенный результат, можно запатентовать как изобретение, в виде способа. При этом алгоритм может представлять собой технологический способ взаимодействия с программным кодом. Часто такой механизм защиты программ для ЭВМ применяется при реализации этой программе непосредственно в изобретении, и патентуется для формирования патентного пакета, относящегося к этому изобретению. [16]

Государственная регистрация и депонирование программ для ЭВМ аналогична с государственной регистрацией и депонированием БД.

ВОЗНИКНОВЕНИЕ, СУЩЕСТВОВАНИЕ И ПРЕКРАЩЕНИЕ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО ПРАВА НА БАЗУ ДАННЫХ

Авторское право:

Исключительное право на БД действует в течение всей жизни автора и 70 лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора. [7,10]

Для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрация программы для ЭВМ и БД или соблюдение каких-либо иных формальностей.

Смежные права:

Изготовителем базы данных признается лицо, организовавшее создание базы данных и работу по сбору, обработке и расположению составляющих ее материалов. [6]

Изготовителю БД принадлежит исключительное право на извлечение из БД материалов и последующее их использование. Исключительное право изготовителя БД возникает в момент завершения ее создания и действует в течение 15 лет, считая с 1 января года, следующего за годом ее создания. Указанный срок возобновляется при каждом обновлении БД. [5]

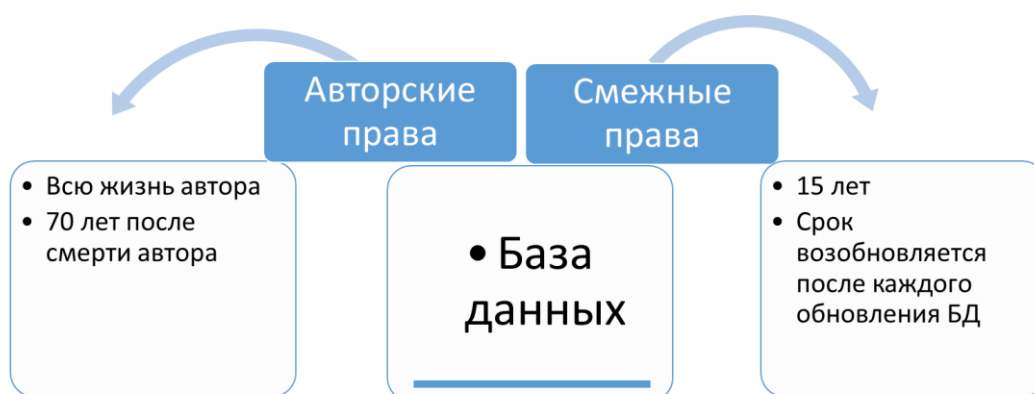


Рисунок 2 – Срок охраны прав на БД

ВОЗНИКНОВЕНИЕ, СУЩЕСТВОВАНИЕ И ПРЕКРАЩЕНИЕ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО ПРАВА НА ПРОГРАММУ ДЛЯ ЭВМ

Исключительное право на программу для ЭВМ действует в течение всей жизни автора и 70 лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора.

Для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрация программы для ЭВМ или соблюдение каких-либо иных формальностей. [3]

Исключительное право на произведение у субъектов авторских правоотношений возникает в связи юридическими фактами:

1. Созданием произведения (для автора);
2. Служебным характером создания произведения (для работодателя);
3. Получением исключительного права по договору заказа между юридическими лицами или договору авторского заказа с автором;
4. Произведение создано при выполнении работ по договору в случае, когда создание произведения не входило в предмет договора;
5. Полным переходом исключительного права по договору отчуждения;
6. Переходом исключительного права по наследству.

ГОСУДАРСТВЕННАЯ РЕГИСТРАЦИЯ ПРОГРАММ ДЛЯ ЭВМ ИЛИ БАЗ ДАННЫХ

Для государственной регистрации программы для ЭВМ или базы данных заявитель представляет в Роспатент заявку на государственную регистрацию программы для ЭВМ или базы данных. Представленная в Роспатент заявка принимается и регистрируется при отсутствии оснований для отказа в ее приеме. [20]

Исчерпывающий перечень оснований для отказа в приеме заявки:

1. отсутствие заявления о государственной регистрации программы для ЭВМ или базы данных на русском языке;
2. заявление не поддается прочтению;
3. представление заявки на бумажном носителе, обработка которого невозможна по техническим причинам, связанным с состоянием бумажного носителя;
4. представление заявки в электронной форме с нарушением положений Правил составления документов.

Заявка не должна относиться к программе для ЭВМ или БД, содержащим сведения, составляющие государственную тайну. Заявитель, несет ответственность за разглашение сведений о программе для ЭВМ или БД, содержащей государственную тайну. Заявка должна относиться к одной программы для ЭВМ или одной БД. В одной заявке нельзя предоставлять документы и материалы, относящиеся и к программе для ЭВМ и к БД. [12]

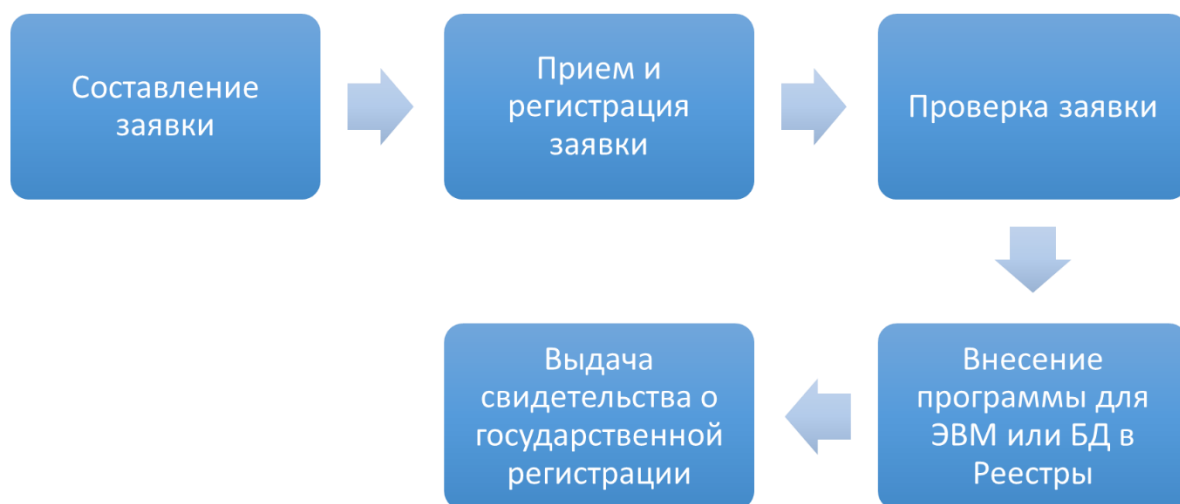


Рисунок 3 – Этапы регистрации в Роспатенте заявки на программу для ЭВМ или БД
Для регистрации БД в Роспатенте необходимо оформить следующие документы:

1. Заявление;
2. Материалы, идентифицирующие базу данных объемом до 50 листов (необходимо отразить форму организации (принципы систематизации) и объективную форму представления данных (материалов), включенных в БД);
3. Реферат, аннотация которого начинается, например, словами «БД содержит .../БД предназначена для хранения...»;
4. Платежный документ об уплате государственной пошлины;
5. Доверенность.

При регистрации БД в Роспатенте в идентифицирующих материалах:

1. Необходимо показать принципы систематизации материалов, включенных в БД, (структура БД, перечень полей с указанием реквизитов поля, скрипты создания таблиц);
2. Необходимо показать объективную форму представления материалов, включенных в БД (фрагментарно представить выборку информационных материалов базы данных объемом до 50 листов).

Государственная регистрация программы для ЭВМ или базы данных осуществляется путем внесения программы для ЭВМ и базы данных соответственно в Реестр программ для ЭВМ или в Реестр баз данных в случае завершения проверки, с положительным результатом, направления (выдачи) заявителю свидетельства о государственной регистрации программы для ЭВМ или базы данных. [3, 12]

В Реестр **программ для ЭВМ** вносятся следующие сведения:

- 1) регистрационный номер программы для ЭВМ (номер свидетельства о государственной регистрации программы для ЭВМ);
- 2) дата государственной регистрации программы для ЭВМ;
- 3) номер заявки;
- 4) дата поступления заявки в Роспатент;
- 5) название программы для ЭВМ;
- 6) сведения о правообладателе(-ях): полное наименование организации, фамилия, имя, отчество (последнее – при наличии) физического лица с указанием кода страны места нахождения, места жительства правообладателя(ей) по стандарту ST.3 Всемирной организации интеллектуальной собственности «Рекомендуемый стандарт на двухбуквенные коды для представления стран, административных единиц и межправительственных организаций» – стандарт ВОИС. Если стандартом ВОИС код страны не установлен, то указывается код страны в соответствии с Общероссийским классификатором стран мира. Для правообладателя – юридического лица Российской Федерации указываются ОГРН и ИНН (при наличии). Для правообладателя – физического лица указываются ИНН и СНИЛС (при наличии);
- 7) количество авторов (включая отказавшихся быть упомянутыми);
- 8) сведения об авторе(ах);
- 9) год создания программы для ЭВМ;
- 10) адрес для переписки;
- 11) контактные реквизиты правообладателя(ей) для представления третьим лицам (если они указаны правообладателем);

12) дата публикации сведений о государственной регистрации программы для ЭВМ в официальном бюллетене Роспатента и номер официального бюллетеня Роспатента.

В Реестр **баз данных** вносятся следующие сведения о базе данных, государственная регистрация которой осуществляется в соответствии с пунктом 4 статьи 1259 ГК РФ:

1) регистрационный номер базы данных, государственная регистрация которой осуществляется в соответствии с пунктом 4 статьи 1259 ГК РФ (номер свидетельства о государственной регистрации базы данных, государственная регистрация которой осуществляется в соответствии с пунктом 4 статьи 1259 ГК РФ);

2) дата государственной регистрации базы данных;

3) номер заявки на государственную регистрацию базы данных, государственная регистрация которой осуществляется в соответствии с пунктом 4 статьи 1259 ГК РФ;

4) дата поступления заявки на государственную регистрацию базы данных, государственная регистрация которой осуществляется в соответствии с пунктом 4 статьи 1259 ГК РФ, в Роспатент;

5) название базы данных;

6) сведения о правообладателе(ях): полное наименование организации, фамилия, имя, отчество (последнее – при наличии) физического лица с указанием кода страны места нахождения, места жительства правообладателя(ей) по стандарту ST.3 ВОИС. Если стандартом ВОИС код страны не установлен, то указывается код страны в соответствии с Общероссийским классификатором стран мира (ОКСМ). Для правообладателя – юридического лица Российской Федерации указываются ОГРН и ИНН (при наличии). Для правообладателя – физического лица указываются ИНН и СНИЛС (при наличии);

7) количество авторов (включая отказавшихся быть упомянутыми);

8) сведения об авторе(ах);

9) год создания базы данных;

10) адрес для переписки;

11) контактные реквизиты правообладателя(ей) для представления третьим лицам (если они указаны правообладателем);

12) дата публикации сведений о государственной регистрации базы данных в официальном бюллетене Роспатента и номер официального бюллетеня Роспатента.

Если данная база данных ранее зарегистрирована также в качестве объекта смежных прав, дополнительно указывается регистрационный номер базы данных, государственная регистрация которой осуществляется в соответствии с пунктом 3 статьи 1334 ГК РФ (номер свидетельства о государственной регистрации базы данных, государственная регистрация

которой осуществляется в соответствии с пунктом 3 статьи 1334 ГК РФ), и дата регистрации. [12]

Таблица 1 - Государственная пошлина за государственную регистрацию⁵ программы для ЭВМ, БД (статья 333.30 НК РФ):

Для юридического лица		Для физического лица		
4500 руб.		3000 руб.		
Размер долей госпошлины для нескольких заявителей рассчитывается путем деления суммы госпошлины на количество заявителей, например:				
	Для заявителей – юридических лиц		Для заявителей – физических лиц	
Количество заявителей	Общая сумма госпошлины	Доля каждого заявителя к уплате	Общая сумма госпошлины	Доля каждого заявителя к уплате
Два заявителя	4500 руб.	2250 руб.	3000 руб.	1500 руб.
Три заявителя	4500 руб.	1500 руб.	3000 руб.	1000 руб.
Освобождаются от уплаты госпошлины:				
Физическое лицо, являющийся единственным автором программы для ЭВМ, БД и правообладателем на нее, если такое физическое лицо является ветераном Великой Отечественной войны, инвалидом, учащимся (воспитанником) образовательных учреждений (независимо от их форм собственности).		Федеральные органы государственной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации и органы местного самоуправления при их обращении за совершением юридически значимых действий, установленных НК РФ.		

Срок предоставления государственной услуги

Максимальный срок предоставления государственной услуги в части государственной регистрации программы для ЭВМ или базы данных и выдачи свидетельства составляет шестьдесят два рабочих дня с даты приема заявки. Указанный срок может быть увеличен в случае необходимости представления заявителем дополнительных или исправленных материалов.

Срок выдачи (направления) свидетельства не превышает пяти рабочих дней с даты внесения программы для ЭВМ или базы данных в соответствующий Реестр. [12]

⁵ Регистрация также включает выдачу заявителю свидетельства о государственной регистрации программ для ЭВМ и БД, а также публикацию сведений о зарегистрированной программе для ЭВМ и БД в официальном бюллетене.

ДЕПОНИРОВАННЫЕ ДОКУМЕНТЫ ПРОГРАММ ДЛЯ ЭВМ И БАЗ ДАННЫХ

Депонируемые материалы, включая реферат, должны обеспечивать однозначную идентификацию регистрируемой программы для ЭВМ или базы данных. [21]

Для программ для ЭВМ:

Идентифицирующие материалы должны относиться только к той конкретной версии программы, сведения о которой указаны в документах заявки на регистрацию, например, к году создания программы для ЭВМ.

Депонируемые материалы, идентифицирующие программу для ЭВМ, представляются в форме исходного текста (полного или фрагментов) или иной форме, присущей языку программирования, на котором написана представленная на регистрацию программа для ЭВМ, в объеме, достаточном для ее идентификации.

Исходный текст должен быть представлен на языке(ах) программирования, указанном(-ых) в реферате.

Объем предоставляемых материалов на машиночитаемом носителе Правилами оформления не регламентируется, за исключением размера файла с изображением (см. пункт 16 Правил составления). Однако, как уже указано выше, депонируемые материалы, включая реферат, должны обеспечивать однозначную идентификацию регистрируемой программы для ЭВМ.

Допускается включать в состав указанных депонируемых материалов подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, а также порождаемые ею аудиовизуальные отображения в любой визуально воспринимаемой форме.

В реферате для программы для ЭВМ могут быть отражены особенности типа реализующей ЭВМ или другого компьютерного устройства, тип и версия операционной системы. [12]

Для баз данных:

Депонируемые материалы, идентифицирующие базу данных, должны отражать объективную форму представления совокупности содержащихся в ней самостоятельных материалов в виде примеров реального наполнения и принципы их систематизации (структуру базы данных), позволяющие осуществить нахождение и обработку этих материалов с помощью ЭВМ.

К депонируемым материалам, идентифицирующим базу данных, государственная регистрация которой осуществляется в соответствии с пунктом 3 статьи 1334 ГК РФ, следует дополнительно прилагать материалы, объективно подтверждающие

количественное содержание базы данных, а именно наличие в представленной на регистрацию базе данных не менее десяти тысяч самостоятельных информационных элементов (материалов), составляющих содержание базы данных, и/или документы, подтверждающие существенные финансовые, материальные, организационные или иные затраты, потребовавшиеся на создание базы данных.

В качестве материалов, объективно подтверждающих количественное содержание базы данных, могут быть представлены экранные изображения фрагментов отчетов, подготовленных системой управления базой данных (СУБД), с указанием числа выявленных информационных элементов и/или в форме нумерационных списков.

Документы, подтверждающие существенные финансовые, материальные, организационные или иные затраты, потребовавшиеся на создание базы данных, должны содержать описание вида затрат, их конкретные размеры или иные показатели.

Например, документами, служащими подтверждением финансовых и т.д. затрат на создание базы данных, могут служить, в частности:

- договоры со всеми лицами, участвующими в создании результата интеллектуальной деятельности: как с авторами, вносящими творческий вклад в создание результата, так и с лицами, оказавшими исключительно техническое, консультационное, организационное или материальное содействие;
- бухгалтерские документы, в том числе касающиеся постановки результата интеллектуальной деятельности на баланс в качестве нематериального актива.

В реферате для базы данных обязательно указывается, совокупность каких самостоятельных материалов она содержит. [12]

МЕЖДУНАРОДНОЕ ПАТЕНТОВАНИЕ

Для баз данных и программ для ЭВМ нет международного общемирового реестра авторских произведений, однако автор из любой страны мира может подать заявку на регистрацию своей электронной программы в Бюро по авторским правам США (The U.S. Copyright Office). Такая регистрация выступает общемировым гарантом для последующей защиты своих прав. При регистрации в Бюро по авторским правам США фиксируется дата создания результата интеллектуальной деятельности и часть такого результата хранится в Бюро.

Бюро по авторским правам США осуществляет свою деятельность при Библиотеке Конгресса США (The Library of Congress).

Комплект документов для регистрации в Бюро (документы предоставляются в переводе на английский язык):

- заполненная заявителем анкета по форме Бюро по авторским правам США;

- краткое описание ПЭВМ или базы данных (не более 1/3 листа формата А4);
- материалы аудиовизуальных отображений, порождаемых программой (скриншоты программы);
- исходный код программы или ключевые фрагменты базы данных (не более 50 стр.);
- подтверждение оплаты процедуры регистрации.

Сопровождение процедуры и оплату государственной пошлины, может осуществить только агент, имеющий свой счет в Copyright Office и специальный почтовый ящик для ведения переписки.

Общий срок регистрации программы для ЭВМ в Библиотеке Конгресса США составляет 9 месяцев со дня предоставления документов. [15]

ИСПОЛЬЗОВАНИЕ И РАСПОРЯЖЕНИЕ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫМ ПРАВОМ НА ПРОГРАММУ ДЛЯ ЭВМ И БАЗУ ДАННЫХ

Статья 1233 ГК РФ предоставляет обладателю исключительных прав на программы для ЭВМ возможность распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом.

Обязательственные отношения, складывающиеся по поводу временной передачи в пользование исключительных прав на программу для ЭВМ, традиционно оформляются в рамках лицензионных договоров. Есть и иные виды договоров, заключаемых на практике для передачи в пользование прав на программы для ЭВМ: договоры доверительного управления, коммерческой концессии; дистрибьюторские соглашения. [16]

Краткая характеристика договоров:

Лицензионный договор

По лицензионному договору одна сторона – (правообладатель) лицензиар предоставляет другой стороне – лицензиату, право на использование объекта, в данном случае программы для ЭВМ или базы данных.[22]

Существенными условиями являются:

- 1) предмет договора, например программа для ЭВМ (с указанием номера и даты выдачи свидетельства, если она была зарегистрирована или с подробным описанием программы (назначение, функции, язык программирования и т.д.), если она не была зарегистрирована);
- 2) размер лицензионного вознаграждения;
- 3) способы использования.

В лицензионном договоре должно быть указана территория, на которой допускается использование программы для ЭВМ.

Договор заключается в письменной форме и, если программа была зарегистрирована, договор также может быть зарегистрирован, государственная регистрация передачи исключительных прав в данном случае не является обязательной.

Срок действия и прекращение договора, если в договоре не предусмотрено иное, он считается заключенным на 5 лет.

По закону правообладатель имеет право на односторонний отказ от договора только в случае неуплаты лицензиатом вознаграждения по договору в установленный срок.

Договор доверительного управления

По договору доверительного управления, заключаемому в отношении прав на программы для ЭВМ, учредитель и выгодоприобретатель, как правило, совпадают в одном лице – авторе или правообладателе.

Этот вид договора урегулирован ГК РФ. Существенные условия: состав имущества, передаваемого в доверительное управление; наименование юридического лица или имя гражданина, в интересах которых осуществляется управление имуществом (учредителя управления или выгодоприобретателя); размер и форма вознаграждения управляющему, если выплата вознаграждения предусмотрена договором; срок действия договора. Договор должен быть заключен в простой письменной форме.

На доверительного управляющего возлагаются все обязанности по содержанию и управлению таким имуществом, не возлагается никаких обязанностей или ответственности на правообладателя, помимо уплаты управляющему вознаграждения. Управляющий обязан действовать исключительно в интересах своего контрагента, проявлять в делах должную заботливость. Он несет имущественную ответственность. [22]

Договор может быть заключен не более, чем на 5 лет, после истечения срока, договор считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, если стороны не согласовали иное.

Договор коммерческой концессии (франчайзинга)

По договору коммерческой концессии одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс принадлежащих правообладателю исключительных прав.

Договор франчайзинга предусматривает использование целого комплекса исключительных прав (а не одного определённого объекта), деловой репутации и коммерческого опыта правообладателя. Применимо к программе для ЭВМ или Базе

данных, по договору коммерческой концессии передается и используется не отдельно, а в совокупности с правами на средства индивидуализации правообладателя.

Данный договор схож с лицензионным, в силу этого к договору коммерческой концессии в субсидиарном порядке применяются правила о лицензионном договоре. Действие договора франчайзинга как правило исключительно в предпринимательской сфере.

Договор заключается в письменной форме и подлежит обязательной государственной регистрации, т.к. помимо объекта ИС передаются и права на средства индивидуализации.

Договор франчайзинга всегда носит возмездный характер. Порядок и размер выплат определяется сторонами.[17]

Правообладатель несет субсидиарную ответственность по предъявляемым к пользователю требованиям о несоответствии качества товаров (работ, услуг), продаваемых (выполняемых, оказываемых) пользователем по договору коммерческой концессии, и солидарную с ним ответственность по требованиям, предъявляемым к пользователю как изготовителю продукции (товаров) правообладателя.

Максимальный срок действия договора в законе не установлен и определяется сторонами. [16]

Дистрибьюторское соглашение

Дистрибьюторское соглашение не предусмотрено российским законодательством. Сравнить его можно с агентским договором или договором комиссии, а применительно к обязательствам, связанным с передачей исключительных прав, оно по своим условиям наиболее близко к договору коммерческой концессии.

Таким образом, в каждом конкретном случае условия такого договора формулируются непосредственно сторонами.

Как правило, дистрибьюторские соглашения заключаются иностранными компаниями, которые, в свою очередь, заключают лицензионные или иные договоры с российскими юридическими лицами.

Рекомендации по применению того или иного вида договора

Лицензионный договор логично заключать правообладателю, который преследует, прежде всего, выгоду в виде уплачиваемого ему лицензиатом вознаграждения. В то же время можно говорить о том, что в случае заключения лицензионного договора риски

(прямые убытки, ухудшение деловой репутации и т.п.), как и ответственность правообладателя минимальны.

Договор доверительного управления разумно заключать в том случае, если правообладатель по каким-то причинам не желает или не имеет возможности реализовывать свои права самостоятельно, и более выгодным будет, пусть и за некоторую плату, поручить управление компетентной организации или индивидуальному предпринимателю.

Договор коммерческой концессии наиболее выгоден для крупных компаний правообладателей, обладающих безупречной репутацией и коммерческим опытом и желающих выйти на новый рынок с целью распространения на нем товаров, работ или услуг, производимых с использованием программы для ЭВМ и Баз данных. Способствует наибольшему распространению коммерческой деятельности под товарного знаком правообладателя.

Дистрибьютерское соглашение чаще всего заключается между юридическими лицами, находящимися на территории различных стран.

Следовательно, из всех рассмотренных вариантов отчуждения исключительного права, правовой режим каждого из договоров применительно к передаче исключительных прав на программу для ЭВМ или базу данных очень сложен и включает в себя множество аспектов. Его выбор осуществляется к каждому конкретному случаю отдельно и должен учитывать все причины отчуждения исключительного права. Применение конкретного договора к объекту всегда индивидуально, и зависит, в основном, от целей правообладателя.

СТРАТЕГИИ ПРАВОЙ ОХРАНЫ

Стратегия правовой охраны программы для ЭВМ и БД зависит от конкретной ситуации, и от планов правообладателя на дальнейшее использование такого объекта ИС.

Так же способ правовой охраны определяется в зависимости от выбранной стратегии коммерциализации объекта ИС.

Рассмотрим возможные стратегии правовой охраны на примерах применения того или иного способа правовой охраны программы для ЭВМ и БД.

Пример 1. Государственная регистрация.

Такая стратегия подойдет всем. Однако надо учитывать, что при такого рода правовой охране раскрывается содержание этого объекта.

Данный способ наиболее подходит научным сотрудникам, преподавателям высшей школы, студентам, аспирантам, при использовании объекта в научной деятельности. При использовании компаниями данного объекта в комплексе объектов ИС, и осуществляющих коммерциализацию целого комплекса. Компаниям, работающим за пределами РФ. И всем, кто хочет максимально обезопасить свой объект и свое авторство от судебных тяжб, ведь только данный способ правовой охраны фиксирует не только факт создания, но и авторство конкретного лица(лиц).

В случае выбора данного способа правовой охраны надлежит руководствоваться следующим алгоритмом, представленным на рисунке 2:



Рисунок 2 –Порядок работы с ЦТТ при государственной регистрации программ для ЭВМ и БД [23]

Пример 2. Депонирование.

Данный способ правовой охраны подойдет тем, кому важно не опубликовывать форму, содержание своей БД и код программы для ЭВМ, и при этом, зафиксировать момент создание данных объектов ИС. В данном случае возможности коммерциализации этих объектов будут уже, чем при государственной регистрации. Однако при данном способе правовой охраны нужно помнить, что подтверждается только факт существование объекта на определенную дату, нет подтверждения авторства.

Пример 3. Авторско-правовая охрана.

Возникает в силу факта создания и фиксации в любой объективной форме на любом материальном носителе и не зависит от факта обнародования. Данный способ охраны является первостепенным и применяется абсолютно ко всем программам для ЭВМ и БД, отвечающим требованиям ГК, вне зависимости от дальнейшей стратегии охраны объекта. [24]

Основная проблема данного способа состоит в необходимости доказывания наличия авторских прав (как личных, так и исключительного права) у субъектов правоотношений. Так же данная охрана не позволит компаниям распоряжаться и коммерциализировать объект. Такая охрана подходит только для первоначальной защиты, до выбора и применения стратегии охраны, и не может быть самостоятельной стратегией.

Пример 4. Патентование программы для ЭВМ.

Часто механизм защиты программ для ЭВМ, как патентование, применяется при реализации этой программе непосредственно в изобретении, и патентуется для формирования патентного пакета, относящегося к этому изобретению. Можно запатентовать как изобретение, в виде способа программу для ЭВМ, представленную в виде последовательности действий, дающей определенный результат. При этом алгоритм может представлять собой технологический способ взаимодействия с программным кодом. Этот способ не подойдет для всех программ, а коснется лишь тех, которые смогут соответствовать эти критериям, что сужает возможность его применения.

ОТВЕТЫ НА ВОЗМОЖНЫЕ ВОПРОСЫ

ВОПРОС: Зачем нужна государственная регистрация программы для ЭВМ и базы данных?

ОТВЕТ: Преимущество государственной регистрации перед другими способами правовой охраны в том, что она создает, имеющую юридическую силу, презумпцию достоверности сведений, внесенных в соответствующий Реестр, то есть сведения, внесенные в Реестр, признаются действительными до тех пор, пока не будет доказано обратное. Полученное после регистрации свидетельство служит документом, подтверждающим наличие исключительного права при: вводе в гражданский оборот; проведении тендеров, участии в конкурсах и грантах; акционировании; получении кредитов под залог; внесении денежной оценки права в уставный капитал; привлечении инвестиций и другие. Также государственная регистрация подтверждает авторство, в отличии от других способов правовой охраны.

ВОПРОС: Как получить свидетельство о государственной регистрации?

ОТВЕТ: Необходимо оформить заявку и подать ее в Роспатент, а также оплатить государственную пошлину. После рассмотрения заявки выносится решение о выдаче свидетельства и затем осуществляется государственная регистрация.

ВОПРОС: Какой срок действия прав на программу для ЭВМ?

ОТВЕТ: Срок действия исключительного права на программу для ЭВМ вся жизнь автора и 70 лет после смерти автора.

ВОПРОС: Какой срок действия прав на базы данных?

ОТВЕТ: Для базы данных есть два срока правовой охраны, это вся жизнь автора и 70 лет после смерти автора для ее формы(структуры) и 15 лет (срок возобновляется после каждого обновления БД) для ее содержания, в случае если она является объектом смежных прав.

ВОПРОС: Кто может подать заявку на государственную регистрацию?

ОТВЕТ: Заявку может подать заявитель – автор, коллектив авторов или его (их) правопреемник. Также ее может подать представитель заявителя (чаще для случая международного патентования) - патентный поверенный или иной представитель, действующий на основании доверенности, оформленной в соответствии с требованиями статьи 1851 ГК РФ.

ВОПРОС: Чем депонирование отличается от государственной регистрации?

ОТВЕТ: При депонировании не подтверждается авторство, не выдается государственное свидетельство и не публикуются материалы.

ВОПРОС: Можно ли запатентовать программу для ЭВМ или алгоритм как изобретение?

ОТВЕТ: Да, можно, если программу для ЭВМ или алгоритм представить в виде последовательности действий, дающей определенный результат, то патентуется изобретение в виде способа. При этом он может представлять собой технологический способ взаимодействия с программным кодом. Если указать, что разработано устройство или элемент устройства, работающий определенным образом и реализующий определенную последовательность действий, то патентуется изобретение в виде устройства.

ВОПРОС: Куда можно обратиться за помощью с государственной регистрацией программ для ЭВМ и Баз данных?

ОТВЕТ: в организации, занимающиеся подачей заявок в Роспатент, к патентному поверенному или в ЦТТ.

ВОПРОС: Что автору необходимо сделать перед обращением в ЦТТ с целью подачи с его помощью заявки на государственную регистрацию?

ОТВЕТ: Следует подготовить материалы, позволяющие сотруднику составить заявку и определить ваш объект.

ВОПРОС: Как выбрать оптимальный способ правовой охраны?

ОТВЕТ: Необходимо исходить из дальнейших планов на распоряжение объектом ИС и его коммерциализации. Возможно, для выбора стратегии правовой охраны потребуется обратиться за помощью к компетентным лицам или в ЦТТ.

ВОПРОС: Может ли компания являться автором программы для ЭВМ или БД?

ОТВЕТ: Нет, по законодательству РФ автором признается только гражданин. Компания может быть только правообладателем.

ВОПРОС: Если планируется сотрудничество с иностранными компаниями, нужно ли как-то обезопасить свою программу для ЭВМ или БД на международном уровне, если есть государственная регистрация на территории РФ?

ОТВЕТ: Для баз данных и программ для ЭВМ нет международного общемирового реестра авторских произведений, однако автор из любой страны мира может подать заявку на регистрацию своей электронной программы в Бюро по авторским правам США (The U.S. Copyright Office). Такая регистрация выступает общемировым гарантом для последующей защиты своих прав. При регистрации в Бюро по авторским правам США фиксируется дата создания результата интеллектуальной деятельности и часть такого результата хранится в Бюро. Поэтому целесообразно будет зарегистрировать объект в Бюро, при выходе на рынок за пределы РФ.

СПИСОК ИСТОЧНИКОВ

1. [Антипов А. А., Богданова Е. Л., Ерузалимская А. В., Коротышева Д. А., Коротышева Ю. Н., Котенева О. Е., Максимова Т. Г., Николаев А. С., Пудкова Г. В., Сербиненко Ю. С. Буду изобретать! Для школьников и их родителей. Учебное пособие для школьников по вопросам интеллектуальной собственности и изобретательской деятельности / под ред. проф. Е. Л. Богдановой, проф. Т. Г. Максимовой / СПб., 2019. Б.и. 94 с.](#)
2. [ГК РФ Статья 1255. Авторские права](#)
3. [ГК РФ Статья 1261. Программы для ЭВМ](#)
4. [ГК РФ Статья 1262. Государственная регистрация программ для ЭВМ и баз данных](#)
5. [ГК РФ Статья 1304. Объекты смежных прав](#)
6. [ГК РФ Статья 1333. Изготовитель базы данных](#)
7. [ГК РФ Статья 1334. Исключительное право изготовителя базы данных](#)
8. [ГК РФ Статья 1335. Срок действия исключительного права изготовителя базы данных](#)
9. [ГК РФ Статья 1335.1. Действия, не являющиеся нарушением исключительного права изготовителя базы данных](#)
10. [ГК РФ Статья 1336. Действие исключительного права изготовителя базы данных на территории Российской Федерации](#)
11. [НК РФ Статья 333.30. Размеры государственной пошлины за совершение уполномоченным федеральным органом исполнительной власти действий по государственной регистрации программы для электронных вычислительных машин, базы данных и топологии интегральной микросхемы](#)
12. [Руководство по регистрации ЭВМ или БД](#)
13. [Приказ Минэкономразвития России от 05.04.2016 № 211](#)
14. [Приказ Минэкономразвития России от 05.04.2016 г. № 210](#)
15. [Бюро авторских прав США](#)
16. [Котенева О. Е. Методы управления интеллектуальной собственностью / О. Е. Котенева, А. С. Николаев. – Санкт-Петербург : Университет ИТМО, 2020. – 108 с.](#)
17. [Котенева О. Е. Патентоведение / О. Е. Котенева, А. С. Николаев. – Санкт-Петербург: Университет ИТМО, 2020. – 122 с.](#)
18. [Котенева О. Е. Правовая охрана объектов интеллектуальной собственности: учебное пособие. – Санкт-Петербург: Университет ИТМО, 2018. – 67 с.](#)
19. [Котенева О.Е. Правовая охрана объектов интеллектуальной собственности. Санкт-Петербург: Университет ИТМО, 2018, 66 с.](#)
20. [Роспатент. Образцы заявок, заявлений и ходатайств и примеры их заполнения.](#)
21. [Национальная ассоциация трансфер технологий](#)
22. [Методические рекомендации для научных организаций и образовательных организаций высшего образования по выявлению патентоспособных \(подлежащих правовой охране\) результатов интеллектуальной деятельности, по разработке стратегии их патентования \(правовой охраны\), по осуществлению их патентования \(правовой охраны\) и трансферу \(коммерциализации\) в кооперации с организациями реального сектора экономики, в том числе посредством создания центров трансфера технологий \(письмо Минобрнауки России от 17.11.2021 №МН-14/1494\)](#)
23. [Рекомендации по управлению правами на результаты интеллектуальной деятельности в организациях \(утверждены Минэкономразвития России 3 октября 2017 г.\)](#)

24. [Типовое положение Всемирной организации интеллектуальной собственности «Политика в области интеллектуальной собственности для университетов и научно-исследовательских организаций», адаптированное для России \(письмо Минобрнауки России от 21.02.2019 № МН-426/ГТ\)](#)

ГЛОССАРИЙ

Автор – гражданин, творческим трудом которого создан соответствующий результат интеллектуальной деятельности.

Правообладатель/патентообладатель – физическое или юридическое лицо, которое обладает исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности.

База данных – 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 электронной вычислительной машины (ЭВМ).

Программа для ЭВМ – 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, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения.

Депонирование – это процедура передачи авторского произведения на хранение, при которой правообладателю выдается свидетельство, подтверждающее авторство на данный момент времени.

Приоритет – это преимущественное право заявителя на получение патента по отношению к другому заявителю, обусловленное более ранней датой подачи заявки.

Техническая документация – это документация, которая используется при проектировании, изготовлении и эксплуатации каких-либо технических объектов: зданий, сооружений, промышленных товаров, программного и аппаратного обеспечения.

Лицензия простая (неисключительная) – договор, предусматривающий передачу лицензиату прав на использование результата интеллектуальной деятельности с сохранением за лицензиаром права на использование и права выдачи лицензии другим лицам (пп. 1 п. 1 ст. 1236 ГК РФ).

Исключительная лицензия – договор, в соответствии с которым лицензиату предоставляется право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации без сохранения за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам (пп. 2 п. 1 ст. 1236 ГК РФ).