

## VI. Другие виды патентоспособной интеллектуальной собственности

### A. Полезные модели

В некоторых странах существует патентная охрана полезных моделей. Полезная модель — это своего рода второй класс патентоспособности, и требования, предъявляемые к ней, ниже требований, предъявляемых к изобретениям. В частности, критерий изобретательского уровня (т.е. степень неочевидности), значительно более низок. Малое изобретение требует, соответственно, и меньшего вознаграждения, а потому и срок патента на полезную модель короче срока действия обычного патента. Как правило, законодательством о полезных моделях предусматривается, что запатентованы могут быть только технические средства решения задачи в виде устройства, что исключает из сферы применения понятия полезной модели такие важные современные области технологии, как химическая, электронная и фармацевтическая. Понятно, что изобретатель чего-то значительного предпочтет более долгий срок охраны своего изобретения обычным патентом. Кроме того, получение патента на полезную модель может привести к раскрытию коммерческой тайны, поскольку по опубликовании патентной заявки, информация о ней становится общедоступной. Поэтому во многих странах, например в США, нет института патентования полезной модели.

В Российской Федерации правовая охрана полезных моделей была введена в 1992 г с принятием Патентного закона РФ, что было достаточно неожиданным, так как этому не предшествовало сколько-нибудь широкое обсуждение данного вопроса специалистами. В качестве полезных моделей охраняются *новые и промышленно применимые решения, относящиеся к конструктивному выполнению средств производства и предметов потребления, а также их составных частей* (п. 1 ст. 5 Патентного закона РФ).

Понятием «полезная модель» обычно охватываются такие технические новшества, которые по своим внешним признакам очень напоминают патентоспособные изобретения, однако являются менее значительными с точки зрения их вклада в уровень техники.

Законодательство тех стран, которые предоставляют особую охрану подобным объектам, устанавливает, как правило, более упрощенный порядок выдачи на них охранных документов (иногда именуемых малыми патентами), сокращенный срок их действия, менее значительные пошлины и т.п. Что касается круга охраняемых в качестве полезной модели объектов, то в мировой практике наметилась отчетливая тенденция к признанию полезными моделями лишь решений-устройств, относящихся к форме или конструкции изделий. Число стран, толкующих понятие полезной модели расширительно, с включением в него того же круга объектов, которые могут стать изобретениями, неуклонно сокращается.

Патентный закон РФ, как видно из содержащегося в нем определения, исходит из узкого понятия полезной модели, то есть ею признается только решение, заключающееся в пространственном расположении материальных объектов. В качестве полезной модели не охраняются решения, относящиеся к способам, веществам или штаммам.

Как и изобретение, полезная модель является техническим решением задачи. Их основное различие заключается в двух моментах. Во-первых, в качестве полезной модели охраняются не любые технические решения, а лишь те, которые относятся к типу устройств, то есть к конструктивному выполнению средств производства и предметов потребления.

Во-вторых, к полезной модели не предъявляется требование изобретательского уровня. Это, однако, не означает, что полезной моделью может быть признано очевидное для любого специалиста решение задачи. Полезная модель, как и изобретение и другие объекты интеллектуальной собственности, должна быть результатом самостоятельного изобретательского творчества. Но степень творчества может быть меньшей, чем это требуется для признания решения изобретением. Кроме того, наличие изобретательского творчества не проверяется при выдаче охранного документа на полезную модель. Для признания решения полезной моделью оно должно обладать *новизной и промышленной применимостью*.

Полезная модель признается *новой*, если совокупность ее существенных признаков неизвестна из уровня техники, то есть совокупности общедоступных в мире сведений.

Однако, в отличие от изобретений, в состав уровня техники при исследовании новизны полезной модели не включаются сведения об открытом применении за пределами России средств, тождественных заявленной полезной модели.

Во всем остальном (требование общедоступности сведений, определение новизны на дату приоритета, льгота по новизне, предоставляемая заявителю, и т. д.) признак новизны полезной

модели совпадает с новизной изобретения.

Критерии промышленной применимости по отношению к полезной модели имеет точно такое же значение, что и по отношению к изобретению. Он свидетельствует о том, что заявленное решение является осуществимым и заявителем разработаны и отражены в заявке конкретные средства, достаточные для воплощения его в жизнь.

Патентование полезных моделей осуществляется по явочной процедуре, т.е. на основании одной лишь формальной экспертизы заявки без проверки критериев патентоспособности по существу. Соответственно, охраненный документ, который именуется свидетельством на полезную модель, выдается на страх и риск заявителя без гарантии того, что он выдан на патентоспособную разработку. Если заявитель желает выяснить, насколько надежно полученное им свидетельство на полезную модель, он может просить Патентное ведомство о проведении информационного поиска с целью проверки соответствия запатентованной разработки критериям новизны и промышленной применимости.

Важным положением российского патентного права является право заявителя на преобразование заявки на полезную модель в заявку на изобретение и наоборот. Сделать это можно до принятия решения о выдаче свидетельства на полезную модель либо до публикации сведений о заявке на изобретение.

Свидетельство на полезную модель действует в течение пяти лет начиная с даты приоритета и по ходатайству заявителя может быть продлено еще на три года. Права владельца свидетельства на полезную модель равнозначны правам обладателя патента на изобретение.

## **Б. Промышленные образцы**

Правовая охрана промышленных образцов может иметь режимы, сходные с патентной охраной, охраной авторских прав или товарных знаков. По патентной схеме охраны обладатель права получает защиту от использования данного промышленного образца как художественно-конструкторского решения другими лицами, независимо от того, создали ли они его независимо или скопировали. По схеме охраны авторского права промышленный образец, если в нем наличествует хотя бы минимальный уровень творчества, получает охрану, но только от копирования. По схеме охраны товарных знаков промышленный образец получает защиту от схожести по внешнему виду, которая в условиях рынка может ввести в заблуждение относительно происхождения товара. Статьей 25(2) Соглашения ТРИПС предусмотрено, что страны-участницы Соглашения свободны в выборе средств обеспечения охраны либо «через законодательство о промышленных образцах, либо через законодательство об авторском праве».

В данном разделе мы остановимся на рассмотрении охраны промышленных образцов по схеме патентного права. Другие формы охраны будут соответственно рассматриваться в главах об авторском праве и товарных знаках. В одних странах действует только одна из указанных схем охраны промышленных образцов, в других сосуществуют два или три подхода. К сожалению, подход к вопросу об охране промышленных образцов по патентному типу далеко не единообразен, в связи с чем возникли значительные трудности в плане унификации и упрощения патентного права. В настоящее время основные усилия направлены на гармонизацию подходов к проблеме охраны промышленных образцов, и в этом смысле первые шаги делаются в сторону упрощения получения мировой патентной охраны на промышленные образцы.

Обычные патенты выдаются только после изучения патентным ведомством заявки по критериям новизны и изобретательского уровня. И хотя практика такого изучения не одинакова в разных странах, данные критерии являются ключевыми и общими в подавляющем большинстве систем патентования. Охрана промышленных образцов в разных странах различна. В ряде стран, в том числе и в США, действует патентная охрана промышленных образцов, по форме близко подходящая к режиму патентной охраны полезных моделей. Однако во многих других странах дело обстоит иначе. В некоторых из них охрана промышленных образцов вводится автоматически без предъявления к ним требований по их регистрации или экспертизе, и способ охраны скорее похож на охрану авторских прав, чем на патентную охрану. Критерий новизны так же варьируется от страны к стране. В одних странах требуется, чтобы данный промышленный образец не был до этого использован нигде в мире. В других требуется, чтобы он не был использован в какой-то конкретной стране или не использовался в течение определенного предшествующего периода времени. Критерий изобретательского уровня так же

варьируется от страны к стране. В некоторых применяется критерий, близкий к критерию, применяемому в отношении изобретений. В других требуется просто внешнее отличие от предшествующих аналогов.

Патентоподобная охрана, как правило, связана с требованием регистрации промышленного образца и испрашиваемых к охране пунктов его формулы в национальном ведомстве по интеллектуальной собственности. Во многих странах, однако, в отличие от процедуры патентования, не существует экспертизы заявок на промышленные образцы. Если заявка отвечает чисто формальным требованиям и уплачена соответствующая пошлина, она регистрируется автоматически. Поэтому в странах, где нет предварительной экспертизы заявки на промышленный образец, в случае возбуждения судебного иска о нарушении прав суду придется с самого начала решать вопросы о новизне и оригинальности промышленного образца.

Такие широкие расхождения сделали весьма затруднительными гармонизацию и упрощение этой отрасли международного права. Существует международный договор — Гаагское соглашение о международном депозитарии промышленных образцов, но его вряд ли можно признать удачным<sup>11</sup>. В Соглашении внимание сконцентрировано, прежде всего, на унификации и упрощении процедур получения охраны промышленных образцов в тех странах, где не существует экспертных процедур. Сейчас предпринимаются шаги по разработке проекта нового договора, который не только облегчил бы процедуры подачи заявок в тех странах, где не проводится их экспертиза, но и упростил бы процедуры получения правовой охраны в тех странах, где заявки подвергаются экспертизе (по аналогии с Договором о патентной кооперации).

В рамках ЕС также предпринимаются попытки создать общеевропейскую систему охраны промышленных образцов. В ней будет принят единый процесс регистрации и она будет осуществляться Службой ЕС по гармонизации внутреннего рынка товарных знаков и промышленных образцов<sup>12</sup>. Кроме того, рассматривается вопрос о развитии европейских правовых принципов охраны промышленных образцов, что сможет примирить противоречащие друг другу национальные схемы их правовой охраны.

Однако все еще остается много спорных вопросов. Наиболее сложными являются вопросы по промышленным образцам автомобильных частей. Страховые компании, независимые поставщики запасных частей и союзы потребителей возражают против тех правил, которые предоставляют исключительные права на запасные части производителям автомобилей. Существует распространенное мнение о том, что охрана промышленных образцов не должна охватывать такие невидимые «подкапотные» части автомобиля, как масляные фильтры и пр. Действительно, нет серьезных причин стимулировать художественное решение внешнего вида тех частей, которые большинство людей никогда не видит, и есть смысл стимулировать конкуренцию в обеспечении потребителей фильтрами, свечами зажигания и т.д. Производители автомобилей имеют особенно слабую аргументацию в пользу охраны таких частей машины, которые должны точно подходить по размерам к отведенному для них отверстию, например хвостового сигнала автомобиля. Наиболее спорным является момент «должен подходить». Если в аварии повреждено правое переднее крыло машины, заменить его может только точно такое же крыло. С другой стороны, если поврежден бампер, то бампер другого рисунка не нарушит симметрии, но не будет соответствовать стандарту внешнего вида. Поэтому производители автомобилей предложили компромиссное решение, по которому они будут получать соразмерные отчисления от продаж «точно соответствующих» запасных частей.

В связи с тем, что не существует достаточного единообразия в вопросе об охране промышленных образцов, в Соглашение ТРИПС включены лишь минимальные требования. Так, ст. 25(1) гласит:

«Страны—участницы Соглашения обеспечивают правовую охрану независимо созданных промышленных образцов, отвечающих критериям новизны и оригинальности. Страны—участницы Соглашения могут считать, что образцы не являются новыми или оригинальными, если они незначительно отличаются от известных образцов или комбинаций известных элементов. Страны—участницы Соглашения могут не распространять охрану на образцы, создание которых продиктовано исключительно техническими соображениями или соображениями функциональности».

Последнее предложение указывает на различие между промышленным образцом и полезной моделью. В большинстве стран отказывают в охране элементов промышленного образца, которая обычно предоставляется патентной охраной полезных моделей. Предоставление в этих случаях охраны промышленным образцам могло бы привести к созданию монопольных прав без

<sup>11</sup> <sup>1</sup> См страницу в Интернете <http://www.wipo.org>

<sup>12</sup> См. страницу в Интернете <http://oami.eu.int/default.htm>

соответствия их высоким стандартам новизны и оригинальности, предъявляемым к полезным моделям. Например, модель тормозных колодок автомобиля, которые не способны быстро остановить машину на обледеневшей дороге, может стать полезной моделью, только если она отвечает критериям новизны и оригинальности. Но даже красивые тормозные колодки не должны получать правовой охраны промышленного образца.

В России, как и в других странах, оригинальные решения внешнего вида промышленных изделий могут охраняться в трех возможных формах: как объекты авторского права (в частности, произведения декоративно-прикладного искусства); в качестве товарных знаков (в частности, объемных); и, наконец, посредством признания их особым объектом промышленной собственности — промышленным образцом. Каждая из названных форм охраны имеет как свои преимущества, так и недостатки. Наиболее действенной формой охраны, которая, однако, предоставляется на достаточно ограниченное время и связана с наибольшими финансовыми издержками, является охрана таких решений в рамках патентного права, предполагающая официальное признание их промышленными образцами.

В соответствии с п. 1 ст. 6 Патентного закона РФ промышленным образцом является *художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид*. Как и изобретение, промышленный образец представляет собой нематериальное благо, результат умственной деятельности, который может быть воплощен в конкретных материальных объектах. Однако если изобретение является техническим решением задачи, то промышленным образцом признается решение внешнего вида изделия, то есть дизайнерское решение задачи.

Родовой признак промышленного образца — *дизайнерское решение* — означает, что в решении содержатся указания на конкретные средства и пути реализации творческого замысла дизайнера. Если задача лишь поставлена, но фактически не решена, промышленный образец как самостоятельный объект еще не создан.

Задача, решаемая с помощью промышленного образца, состоит в определении внешнего вида изделия. Под изделиями в данном случае понимаются самые разнообразные предметы, предназначенные для удовлетворения человеческих потребностей, которые могут восприниматься визуально и способны относительно сохранять свой внешний вид. Внешний вид изделия может включать различные признаки, но в конечном счете он определяется выразительностью и взаимным расположением основных композиционных элементов, формой и цветовым исполнением.

Решение внешнего вида изделия должно носить художественно-конструкторский характер. Иными словами, во внешнем виде изделия должны сочетаться художественные и конструкторские элементы. Использование одних лишь художественных средств, например изменение цвета изделия, равно как и одних конструкторских средств, например изменение размера изделия, для промышленного образца недостаточно. Художественные и конструкторские элементы должны гармонично сочетаться и взаимно дополнять друг друга.

Промышленным образцом могут быть: целое единичное изделие, его часть, комплект (набор) изделий и варианты изделия. *Изделие* как объект промышленного образца может быть, в свою очередь, объемным (модель), плоскостным (рисунок) или составлять их сочетание. Объемные промышленные объекты представляют собой композицию, в основе которой лежит объемно-пространственная структура, например художественно-конкретное решение, определяющее внешний вид станка, машины, обуви и т.п. Плоскостные промышленные объекты характеризуются линейно-графическим соотношением элементов и фактически не обладают объемом (например, внешний вид ковра, платка, ткани, обоев и т.п.). Комбинированные промышленные образцы сочетают в себе элементы, свойственные объемным и плоскостным промышленным образцам (например, внешний вид информационного табло, циферблата часов и т.п.).

*Часть изделия* может быть заявлена в качестве промышленного образца в том случае, если она предназначена для унифицированного применения, то есть может быть использована с целым рядом изделий, а также обладает самостоятельной функцией и завершенной композицией. Например, самостоятельным промышленным образцом могут быть признаны фары, различного рода ручки, седло для велосипеда и т.п.

*Комплект (набор) изделий* признается промышленным образцом, если входящие в его состав элементы, выполняющие разнообразные функции, отличные друг от друга, подчинены общей задаче, решаемой комплектом в целом. Например, как промышленный образец могут быть зарегистрированы чайный или столовый сервиз, мебельный гарнитур, набор инструментов и т.п.

*Вариантами промышленного образца* может быть художественно-конструкторское решение одних и тех же изделий, различающихся по совокупности существенных признаков, определяющих одинаковые эстетические и эргономические особенности изделий. Например, вариантами промышленного образца может быть художественно-конструкторское решение двух или нескольких автомобилей одной модели, отличающихся друг от друга формой облицовки, ручек, фар

и т.п.; стульев, отличающихся фактурой и цветом декоративной обивочной ткани, и т.д.

Внешний вид некоторых предметов материального мира не может заявляться в качестве промышленного образца. Так, не признаются промышленным образцом:

1) изделия, внешний вид которых обусловлен исключительно их технической функцией (гайки, болты, винты, сверла и т.п.);

2) объекты архитектуры, кроме малых архитектурных форм, например внешний вид киосков, палаток, телефонных будок и т.п.;

3) печатная продукция как таковая, которая охраняется нормами авторского права;

4) объекты неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ, так как неустойчивость их формы не позволяет придать им внешний вид с помощью художественно-конструкторских средств;

5) изделия, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали (например, рисунки и надписи порнографического и оскорбительного характера).

Итак, промышленным образцом в широком смысле является любое художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид. В этом смысле промышленным образцом могут считаться решения внешнего вида любых новых изделий, выпускаемых промышленностью, которые в своей подавляющей массе нигде не регистрируются и никак не охраняются.

Правовая охрана предоставляется тем промышленным образцам, которые являются *новыми, оригинальными и промышленно применимыми*. Указанные критерии патентоспособности, закрепленные Патентным законом РФ, соответствуют наиболее распространенным в мировой практике признакам охраняемых правом промышленных образцов. Рассмотрим вкратце эти критерии.

Промышленный образец признается *новым, если совокупность его существенных признаков, определяющих эстетические и эргономические особенности изделия, неизвестна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца*.

При этом под *существенными признаками* промышленного образца понимаются признаки, объективно присущие художественно-конструкторскому решению изделия, каждый из которых необходим, а все вместе достаточны для создания зрительного образа изделия. К новизне промышленного образца предъявляются точно такие же требования, как и к новизне изобретения.

Промышленный образец признается *оригинальным, если его существенные признаки обуславливают творческий характер эстетических особенностей изделий*. Данный признак выполняет применительно к промышленному образцу примерно такую же роль, какую играет относительно изобретений критерий изобретательского уровня: с его помощью охраноспособные промышленные образцы как творческие художественно-конструкторские решения отграничиваются от результатов обычной дизайнерской работы. Правовой охране подлежат лишь те решения, которые, выходя из рамок обычного проектирования, воспринимаются как неожиданные, несхожие с известными художественно-конструкторскими разработками.

Поэтому, например, не признаются промышленными образцами как не обладающие оригинальностью игрушки в виде уменьшенного, упрощенного реального объекта, так как специфика художественно-конструкторского решения должна быть результатом творческого переосмысления формы реальных изделий; изделия, искусственно сохраняющие форму, свойственную изделиям определенного назначения, но выполненные на другой технической основе (например, пластмассовый бочонок, имитирующий деревянный), и т.п.

Промышленный образец является *промышленно применимым, если он может быть многократно воспроизведен путем изготовления соответствующего изделия*. Именно возможность воспроизведения делает актуальной патентно-правовую форму охраны оригинального художественно-конструкторского решения. Если решение внешнего вида изделия практически невоспроизводимо (например, когда речь идет о высокохудожественной ручной работе), необходимость в его патентной охране, как правило, отсутствует. В этом случае права создателя творческого результата в достаточной мере охраняются нормами авторского права.

Критерий промышленной применимости не означает, однако, что решение внешнего вида изделия должно быть обязательно воспроизводимо промышленным путем, хотя, конечно, именно такой способ воспроизведения прежде всего имеется в виду. Как промышленные образцы охраняются и решения внешнего вида тех изделий, при изготовлении которых в большой степени применяется ручной труд. Акцент делается на самой возможности многократного воспроизведения соответствующих изделий, а не на способе воспроизведения. При оценке промышленной применимости проверяется, конечно, и сама осуществимость заявленного промышленного образца с помощью описанных в заявке или известных средств, способов и материалов.

Патент на промышленный образец выдается лишь при положительном решении экспертизы

по существу Последняя проводится по всем без исключения заявкам, успешно прошедшим стадию формальной экспертизы, без подачи заявителем специального ходатайства о проведении экспертизы по существу.

Срок действия патента на промышленный образец составляет десять лет и по ходатайству патентобладателя может быть продлен еще на пять лет. Объем и содержание прав обладателя патента на промышленный образец, а также порядок и способы их защиты совпадают с правами владельца патента на изобретение.

## **В. Сорты растений и породы животных**

### **1. Общие принципы**

Соглашение ТРИПС устанавливает патентную охрану в отношении микроорганизмов. Соглашением предусматривается, что страны-участницы в отношении растений вводят либо патентную охрану, либо своего рода генетическую защиту. В Соглашении нет положений об охране пород животных (исключение составляют пункты о микроорганизмах). На практике во многих странах не существует права интеллектуальной собственности в отношении выведенных пород животных, но при этом есть один или два вида охраны новых сортов растений.

Хотя селекция как целенаправленная деятельность людей по преобразованию объектов живой природы является одним из самых ранних достижений человечества, правовое регулирование общественных отношений в данной сфере началось лишь в XX в. В России охрана некоторых объектов селекции — вновь выведенных или улучшенных сортов зерновых — была впервые введена в конце 30-х годов. В дальнейшем круг охраняемых объектов селекции постоянно расширялся, однако их охрана осуществлялась в рамках законодательства об изобретениях, к которым они условно приравнивались. Размежевание селекционных достижений и изобретений произошло лишь с принятием Патентного закона РФ. Вслед за этим появился специальный Закон РФ от 6 августа 1993 г. «О селекционных достижениях», который вместе с принятыми в его развитие подзаконными актами образует российское законодательство об охране селекционных достижений.

### **2. Сорты растений**

В настоящее время отмечается тенденция роста охраны растительного мира. Международный союз охраны новых сортов растений<sup>13</sup> был создан в целях исполнения положений Международной конвенции по охране новых сортов растений. Последний вариант текста Конвенции (Акт 1991 г.) к настоящему времени ратифицирован значительным числом высокоразвитых государств, включая Соединенные Штаты (которые являются одним из ведущих мировых производителей сельскохозяйственной продукции), государства Европейского экономического сообщества и Японию (которая является основным импортером продукции сельского хозяйства). По мере вступления в Конвенцию страны пересматривают свое законодательство с тем, чтобы устранить разночтения с ее положениями и ввести единую терминологию. Статья I(vi) Конвенции определяет понятие «сорт растений» следующим образом:

«Сорт означает группу растений в одном ботаническом таксоне самого нижнего разряда, которая вне зависимости от условий охраноспособности может быть

определена по признакам, характеризующим данный генотип, либо комбинацию генотипов; отличима от других групп растений одним или несколькими признаками и однородна, как совокупность устойчиво воспроизводимых при размножении признаков».

Такое широкое определение сорта растений охватывает как охраноспособные, так и неохраноспособные виды. Критерии охраноспособности сформулированы в ст. 5(1) Конвенции, где говорится, что охрана может быть предоставлена сорту растений, если он является:

- (i) новым;
- (ii) отличимым;
- (iii) однородным;
- (iv) устойчивым (стабильным).

Критерий новизны в отношении сортов растений не такой строгий, как этот же критерий в отношении изобретений. В ст. 6(1) Конвенции говорится, что «сорт считается новым, если на дату подачи заявки на выдачу патента семена или племенной материал данного вида не продавались и не передавались иным образом другим лицам, самим селекционером или с его согласия в целях

<sup>13</sup> См. страницу в Интернете <http://www.upov.int>

использования этого сорта (i) на территории договаривающейся стороны, на которой была подана заявка, в период не менее года до даты ее подачи и (ii) на территории, иной, чем территория договаривающейся стороны, на которой подана заявка, в период не менее четырех лет до даты подачи, а применительно к деревьям и винограду в период не менее шести лет с указанной даты».

Критерий отличимости совершенно не похож на понятия изобретательского уровня или оригинальности. Статья 7 Конвенции гласит:

«Новый сорт должен явно отличаться от любого другого общеизвестного сорта, существующего на момент подачи заявки».

Отсюда видно, что критерий изобретательского уровня полностью отсутствует. Селекционер может просто обнаружить новый вид растений в своем саду. Бывает очень трудно определить, является ли данный сорт общеизвестным. Поэтому в ст. 7 также содержится положение о регистрации в официальных источниках информации об общеизвестных видах растений. В частности, говорится, что поданная заявка на получение правовой охраны или на включение нового сорта в официальный реестр растений в любой стране должна отражать его сравнение с общеизвестными видами на дату подачи заявки. При этом к общеизвестным приравнены и те виды растений, на которые уже испрошен патент или допуск к использованию.

В ст. 8 и 9 Конвенции соответственно определяются понятия однородности и стабильности:

«Сорт считается однородным, если сохраняются его основные признаки, несмотря на отдельные отклонения, которые могут возникнуть в связи особенностями размножения».

«Сорт считается стабильным, если его основные признаки остаются неизменными после неоднократного размножения или, в случае особого цикла размножения, в конце каждого цикла».

Указанные характеристики сильно отличаются от описания изобретения, которого требует патентное законодательство. Отличается также и объем охраны новых видов растений по сравнению с объемом охраны, которую дает обычный патент. В соответствии с Соглашением ТРИПС исключительные права охватывают:

- (i) производство или репродукцию (размножение),
- (ii) создание условий для целей размножения,
- (iii) предложение к продаже,
- (iv) продажу и иные формы маркетинга,
- (v) экспорт,
- (vi) импорт,
- (vii) создание запасов с любыми целями, указанными в пунктах (i)-(vi).

Исключительное право на импорт особенно важно. Оно означает, например, что селекционер может контролировать ввоз новых сортов растений в страны, где они не могут произрастать по климатическим УСЛОВИЯМ. Примером может служить импорт тропических фруктов в страны Северной Европы.

Статьи 15 и 16 Соглашения предусматривают важные изъятия из исключительных прав селекционера. В частности, допускается, что страны—участницы Соглашения могут включать в национальное законодательство положения, по которым фермерам разрешается оставлять у себя селекционные семена для посадки.

Охрана новых сортов растений в российском праве основывается на принципах Международной конвенции по охране новых сортов растений, к которой Российская Федерация присоединилась в 1997 г. Критериями охраноспособности решений по выведению новых сортов выступают новизна селекционного достижения, его отличимость, однородность и стабильность, содержание которых раскрывается в Законе РФ «О селекционных достижениях» в основном так же, как и в Конвенции 1961 г. Однако в дополнение к этому в п. 1 ст. 4 Закона указывается, что охраноспособными могут быть признаны не любые отвечающие указанным выше критериям сорта, а лишь те их роды и виды, перечень которых устанавливается специально уполномоченным на то государственным органом, а именно Государственной комиссией РФ по испытанию и охране селекционных достижений, с учетом международных обязательств Российской Федерации.

### 3. Породы животных

В законодательстве многих стран не предусмотрена патентная или сходная с ней форма охраны животных, за исключением охраны микроорганизмов. Статья 27(3) Соглашения ТРИПС гласит, что «страны — участницы Соглашения могут исключать из сферы патентования... животных, кроме микроорганизмов». Тем не менее, в ряде стран существует патентная охрана новых пород животных, осуществляемая на общих основаниях. В некоторых других странах патентование не разрешается, но есть формы охраны новых пород животных, сходные с описанными выше схемами охраны новых сортов растений. Есть и такие страны, где разрешается н

патентная охрана, и использование особых форм. По мере развития генной инженерии ученые во все большей степени контролируют генные коды животных, используя вполне надежные процессы с предсказуемыми результатами. Именно это значительно облегчает решение вопроса об отнесении генной инженерии животных в сферу действия патентной охраны.

По российскому законодательству породой животных как особым объектом селекционного достижения признается группа животных, которая независимо от охраноспособности обладает генетически обусловленными биологическими и морфологическими свойствами и признаками, причем некоторые из них специфичны для данной группы и отличают ее от других групп животных. Порода может быть представлена женской или мужской особью или племенным материалом. Охраноспособными категориями породы являются тип и кросс линий.

Признание новой породы животных селекционным достижением осуществляется в соответствии с теми же критериями и в том же порядке, которые установлены в отношении сортов растений.