

ЗАЩИТА РЕЗУЛЬТАТОВ ПРИКЛАДНОЙ НАУКИ ОХРАННЫМИ ДОКУМЕНТАМИ КАК ДОКАЗАТЕЛЬСТВО ЕЕ ЭФФЕКТИВНОСТИ

Л.Н.ЛИННИК, доктор гражданского права ЕАЕН,
профессор, академик РАЕН и МААНОИ,
Федеральная служба по интеллектуальной собственности,
патентам и товарным знакам,
независимый патентный поверенный,

Государство, вкладывая значительные средства в прикладные науки, ориентируется на максимальную эффективность сделанных инвестиций. Одним из наиболее объективных и важнейших критериев эффективности результатов прикладных научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ является их соответствие условиям патентоспособности. Причем это соответствие устанавливается при прохождении государственной экспертизы в Роспатенте в отношении промышленной применимости, новизны и изобретательского уровня созданных объектов интеллектуальной собственности (далее ОИС) с выдачей на них патентов в случае положительного ее результата.

Однако эффективность прикладных разработок при этом предопределяется не только получением охранных документов на их оптимальные результаты, но и тем насколько полноценно сформированы полученные объемы патентно-правовой охраны над защищенными таким образом объектами. В частности, насколько защищены при этом все возможные варианты, модификации и перспектива совершенствования созданных изобретений, а также насколько перекрыты обходные пути и «лазейки», для патентования конкурирующих объектов без привнесения в них существенного творческого вклада. Для формирования подобных дополнительных объемов патентно-правовой охраны при создании формул предполагаемых изобретений рядом специалистов разработано большое количество разнообразных методов и приемов, часто называемых в их совокупности высокими патентными технологиями (далее ВПТ) [1,2].

Представляется целесообразным изложить в порядке обсуждения, а также для использования заинтересованными специалистами, следующие представления по затронутым вопросам, применяя для удобства простейшие аналогии. Понятие обычные патентные технологии, основанные на простом описании предполагаемого изобретения, можно сопоставить с технологией работы обычного фотографа, который с помощью

фотоаппарата и последующих операций изготавливает изображение какого-либо объекта. Понятие ВПТ можно сопоставить с работой художника, изготавливающего то же изображение, но уже с привнесением в это изображение своего творческого вклада, зависящего от его квалификации, опыта, интеллекта и “божьего дара”. Правда и среди фотографов есть мастера своего дела, создающие шедевры фотоискусства, изготовление которых связано с использованием высоких фотохудожественных технологий. Встречаются также сопоставления, когда работу рядового патентоведа сопоставляют с работой портного, а работу с использованием ВПТ - с работой кутюрье по созданию объектов высокой моды.

Специфика обычной работы патентоведа связана, как правило, с тесным взаимодействием с изобретателем и основана на использовании без особых творческих начал нормативных патентных документов для описательного создания формулы изобретения и подготовки комплекта материалов заявки на изобретение. Работа патентоведа с применением ВПТ ориентирована на использование дополнительного творческого вклада особенно в создание формулы изобретения и осуществляется в большинстве случаев с учетом пожеланий будущего патентообладателя изобретения. В целом изучение и анализ формул изобретений дает основание определить ВПТ как творческое использование патентоведем (совместно с изобретателем и патентообладателем) совокупности созидательных методов и приемов для целенаправленного формирования необходимых охраноориентированных объемов патентного права, дополнительных к тому, что дало бы непосредственное традиционное описание патентуемого объекта. Часто используется для иллюстрации ВПТ также следующая мнемоническая аналогия, согласно которой созданный алмаз первоначального изобретения, после высококвалифицированной обработки его граней в виде существенных признаков формулы изобретения заключается в дополнительную патентно-правовую оправу, превращаясь в итоге в бриллиант патента с ценой, намного превышающей исходный алмаз.

Наряду с ВПТ некоторые специалисты употребляют понятие высшее патентоведение используя, в частности, математические аналогии в отношении уровней обобщения, используемых также и в патентоведении, например, алгебра обобщает арифметику, высшая математика - алгебру и т.п. Однако следует считать целесообразной более широкую трактовку понятия высшее патентоведение - как науки, включающей и обобщающей в совокупности результаты решения всех самых сложных вопросов и проблем, в частности, правовой охраны, эффективного введения в хозяйственный оборот изобретений, промышленных образцов и полезных моделей, а также полноценной

коммерческой реализации действующих охранных документов. В частности, без использования высшего патентоведения не обойтись при решении проблем патентования компьютерных, интернет и информационных технологий, когда приходится решать задачи оптимального представления информации, материализуемой в виде электромагнитных компьютерных кодов, и формулирования новых технологических операций над этими кодами, осуществляемых в результате выполнения компьютером систем команд разработанного программного обеспечения [3,4]. Высшее патентоведение естественно включает в себя также разработку, совершенствование и использование ВПТ.

На практике понимание ВПТ носит многоуровневый и многоплановый характер. Для некоторых специалистов понятие ВПТ связано с любым используемым обобщением, например, когда признаки привинчен, приклеен, припаян – обобщаются понятием прикреплен, признаки котел, кастрюля, сосуд – понятием емкость, ограниченная жесткой поверхностью, а вода, бензин, ацетон, спирт – понятием растворитель. Есть также специалисты, которые понятие ВПТ связывают с такими свойствами формулы и описания изобретения как красота изложения мыслей, изящество формулировок, дизайн построения фраз, легкость их восприятия, отшлифованность лингвистики и т.п. Другие специалисты связывают понимание ВПТ с созданием “зонтичных” патентов разной степени обобщения [5]. При этом они обращают внимание, что нет предела обобщению признаков патентуемых объектов для высококвалифицированного интеллекта по аналогии с установками высшей математики с ее все более усложняющимися обобщающими разделами, которые формируются в настоящее время в разнообразные самостоятельные направления высшей математики.

Дать какие-то конкретные рекомендации в использовании ВПТ вне рамок рассмотрения конкретного предполагаемого изобретения практически очень трудно, несмотря на то, что у опытных патентоведов имеется достаточный запас различных методов и приемов для этих целей, которые составляют их, как правило, не публикуемые ими ноу-хау. Тем не менее возможность применения ВПТ полезно проиллюстрировать на примерах, в частности, следующих прошедших государственную экспертизу зонтичных патентов [6,7]. Как следует из рассмотрения зонтичных формул указанных патентов, они, кроме полноценной охраны исходных изобретений, хорошо защищают практически все возможные их варианты и модификации, а также блокируют обходные пути и “лазейки” для потенциальных конкурентов относительно возможности патентования ими сходных объектов. Целесообразно здесь также изложить мнение, хотя оно достаточно дискуссионно, что в случае реализации подобного зонтичного патентования, вопреки ориентации законодательства на предоставление исключительного права на каждое

изобретение только одному патентообладателю, могут возникнуть права двойной патентно-правовой собственности с различающимся приоритетом у разных патентовладельцев на один и тот же ОИС в дополнение к правам преждепользования или правам, переданным по лицензионным договорам, которые традиционно формируют институт множественного патентного права.

Перспективы практического использования ВПТ predeterminedены тем, что нет предела и недостижимых вершин в творческой и созидательной работе патентоведов и новаторов, а также возрастающим коммерческим спросом на создание охранных документов, созданных на основе ВПТ. Так же необходимо отметить, что перспективы использования ВПТ будут всегда обуславливаться аспектами практической целесообразности – по аналогии, например, с использованием математики – для расчетов в магазине достаточно арифметики – для решения системы уравнений – необходима алгебра, а для сложных технических задач без высшей математики не обойдешься.

Кроме объектов, которые можно полноценно и всесторонне защитить патентным правом, в числе результатов прикладных разработок создается достаточное количество ОИС, защищаемых преимущественно авторским правом, в частности, программы для ЭВМ, базы данных и топологии микросхем. В условиях усиливающейся многоаспектной и особенно недобросовестной конкуренции все возрастает количество авторов и правообладателей этих созданных коммерчески перспективных объектов, проявляющих непосредственный интерес к изысканию возможностей увеличения объема их правовой охраны. Это обусловлено тем, что авторское право, хорошо защищающее ОИС от буквального копирования, становится практически мало эффективным, когда в созданный ОИС конкурентом привносится некоторый не всегда существенный творческий вклад и декларируются авторские права на якобы новый ОИС.

Поэтому ряд заинтересованных специалистов разрабатывает технологии, направленные на формирование дополнительных объемов авторско-правовой охраны над созданными ОИС, защищающих по аналогии с ВПТ все возможные варианты, модификации и перспективу совершенствования первоначально созданного объекта, и не позволяющих недобросовестным авторам и/или конкурентам найти обходные пути и «лазейки», чтобы без привнесения существенного творческого вклада не иметь легитимной возможности претендовать на авторство аналогичных произведений. Эти технологии ряд специалистов называет [8] высокими авторско-правовыми технологиями (далее ВАПТ), что является в настоящее время дискуссионным, так как некоторые специалисты выражают критическое к ним отношение, к сожалению, ничего не предлагая взамен для решения указанной насущной проблемы. ВАПТ, также как и ВПТ, имеют

немало как сторонников, так и активных оппонентов, что показали масштабные по ним дискуссии, в ходе которых появилось большое количество в том числе, к сожалению, и некорректных, субъективно-ориентированных или неконкретных публикаций, существенно снижающих их эффективность [9,10].

В результате состоявшихся дискуссий определилось, что наибольшее количество специалистов удовлетворяет следующее представляемое на обсуждение определение: ВАПТ - это совокупность методов, приемов и творческих положений, ориентированных на формирование над созданным ОИС дополнительных объемов авторско-правовой охраны, направленных на наиболее полноценную и эффективную защиту произведения в конфликтных ситуациях и не только от буквального копирования, но и от различного рода подделок, творческого плагиата и т.п., не выходящих за пределы, ограниченные авторским замыслом произведения и/или не содержащих существенных элементов творческого вклада в первоначально созданное авторское произведение.

Практическую апробацию ВАПТ прошли при их использовании в ряде депонированных в Российском авторском обществе (далее РАО) описаний ОИС, в частности, в виде коммерчески перспективных предпринимательских проектов [11,12]. Здесь для формирования дополнительных объемов авторско-правовой охраны созданных ОИС было признано целесообразным включать в описание при депонировании в РАО авторского произведения следующие взаимосвязанные с ним объекты, например, в виде формулы авторского замысла, перечня существенных признаков и программы-сценария вариантов практической реализации основного произведения.

Формула авторского замысла защищаемого ОИС, по мнению ряда специалистов, должна представлять собой совокупность основных творческих положений, характеризующих авторские представления и творческий вклад, реализованные в созданном произведении. В развитие формулы авторского замысла более полноценно характеризует созданный ОИС также его перечень существенных признаков, представляющих собой, например, совокупность основных характеристик, параметров, определяющих отличительные особенности произведения других многоаспектных факторов, и заключающих в себе, как правило, все авторские, предпринимательские, экономические, организационные, хозяйственные, прагматические и другие особенности, направленные на индивидуализацию и авторизацию коммерческого использования ОИС на рынке товаров и услуг. Программа – сценарий реализации ОИС представляет собой набор основных схем, вариантов, модификаций, перспектив и т.п. практического осуществления формулы авторского замысла и перечня существенных признаков, формирующих основные объемы авторско-правовой защиты произведения. Описание

первоначально созданного ОИС, дополнительно защищаемого таким образом с использованием ВАПТ, включено при этом в программу-сценарий в виде базового объекта [10], однако являющегося, в том числе, частным случаем практической реализации взаимосвязанных с ним и формулы авторского замысла и перечня существенных признаков.

Кроме, в частности, бизнесменов, авторов коммерчески перспективных предпринимательских проектов, использовавших возможности РАО для регистрации своих ОИС, созданных с применением ВАПТ [11,12], активный интерес к возможности использования ВАПТ проявил также ряд авторов программного обеспечения, баз данных и топологий интегральных микросхем, регистрация которых производится в Роспатенте. Если, в частности, программное обеспечение широкого спроса в основном подвержено буквальному копированию и его контрафактному распространению, то специализированное программное обеспечение, более узкого целенаправленного назначения, часто модифицируется или приспосабливается конкурентами без привнесения в него значимого творческого вклада и якобы правомерно используется как самостоятельно созданное. Поэтому в первую очередь такими разработчиками, пострадавшими от якобы легитимных подделок разработанного ими программного обеспечения дискутируются возможности, особенности и порядок включения в депонируемые материалы, например, формул авторского замысла, перечней существенных признаков, а также программ-сценариев вероятного практического осуществления версий созданного ОИС.

Обсуждение с некоторыми специалистами РАО вышеуказанных вопросов проявило их положительное отношение как к ВАПТ, так и к возможности принятия на депонирование даже программного обеспечения, баз данных или топологий интегральных микросхем, в частности, в случае их доработки до уровня коммерчески перспективных предпринимательских проектов. Ряд специалистов Роспатента также не отрицает целесообразности использования ВАПТ в принимаемых на депонирование объектах авторского права. Следует иметь в виду, что и в Интернете все больше появляется сайтов организаций, готовых на коммерческих и/или альтруистских началах, в частности, в рекламных целях принять на депонирование и регистрацию ОИС с использованием при их создании ВАПТ. Например можно указать сайты <http://a-idea.narod.ru> «Объединения Поддержки Творческой Инициативы» и <http://technol-optim.narod.ru> «Технологии оптимизации бизнес-процессов», а также <http://www.avtor-pravo.ru> АНО "Центр сертификации результатов интеллектуальной деятельности в издательской и

полиграфической деятельности". В связи с этим представляется целесообразным узнать мнение более широкой аудитории специалистов по затронутой проблеме.

Учитывая достаточный интерес новаторов, правообладателей и правоведов к проблеме использования ВПТ и ВАПТ, а также дискуссионный характер многих из затронутых в статье вопросов, автор заинтересован в определении сторонников их решения, в обсуждении достигнутых результатов, а также незавершенных в этой области или перспективных работ и будет благодарен оппонентам за конструктивную критику.

Использованные источники известности

1. Л.Н.Линник. «Высокие патентные технологии и перспективы их использования». Тезисы дополнительных докладов приглашенных участников научно-практической конференции «ТЕОРИЯ И ПРАКТИКА ОХРАНЫ ПРОМЫШЛЕННОЙ СОБСТВЕННОСТИ И НЕКОТОРЫХ ОБЪЕКТОВ АВТОРСКОГО ПРАВА В РФ НА РУБЕЖЕ ТЫСЯЧЕЛЕТИЙ» М., РОСПАТЕНТ, 10-11 октября 2000г.

2. Линник Л.Н. «Высокие и криминальные патентные технологии и возможности злоупотребления ими в патентных спорах». Интеллектуальная собственность, №2, 2001г.

3. Л.Н.Линник. «Особенности защиты компьютерных технологий». Открытые системы, №11-12, 1999г.

4. Артюхов В.В. и др. «Практические аспекты идентификации технического решения способов как объектов компьютерных изобретений». Материалы дополнительных докладов 10-й научно-практической конференции «СОСТОЯНИЕ И ПЕРСПЕКТИВЫ ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ ОБЪЕКТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ», М., РОСПАТЕНТ, 11-12 октября 2006 г.

5. Линник Л.Н. «Особенности создания зонтичных патентов на изобретения». Интеллектуальная собственность, № 5, 2000г.

6. Козлов В.А. и др. «Способ электрофизической обработки газовой среды и устройство для его осуществления». Патент РФ №2056174, МПК В03С3/38, А61М15/02, опубл. 20.03.1996г. Бюллетень изобретений №8, 1996г.

7. Лузянин Г.А. «Неинвазивный способ определения параметров гемодинамики в биообъектах и устройство для его осуществления». Патент РФ №2127999, МПК А61В5/02, опубл. 27.03.1999г. Бюллетень изобретений №9, 1999г.

8. Линник Л.Н. и Тимофеев Л.П. «Высокие авторско-правовые технологии и возможности их использования». Сборник докладов IV Всеукраинского научно-практического семинара (с международным участием) «Правовые и эстетические аспекты

охраны интеллектуальной собственности артистов исполнителей и производителей фонограмм». Украина, Киев, Ворзель, Дом творчества композиторов 28-30 сентября 2000г.

9. Войтович Е.И. и др., «Некоторые итоги дискуссии о зонтичных патентах, а также высоких и крамольных патентных технологиях». Сборник докладов 8-й Международной конференции "Актуальные проблемы защиты интеллектуальной собственности". Крым, 6-11.09. 2004г.

10. Батманов В.С. и др. «К дискуссии о высоких авторско-правовых технологиях». Вестник интеллектуальной собственности, №12, 2007г. (см. также <http://www.cpvis.ru/?ro=2007-12003> или <http://www.linnik-patent.com/article0012.html>).

11. П.Е.Трушко. «Создание централизованной службы приема заявок на осуществление грузовых автотранспортных перевозок в Москве и Московской области». Свидетельство РАО №2347, зарегистрировано в Реестре 08.09.1997г.

12. Ю.Ф.Шатагин. «Аспекты индивидуализации и авторизации деятельности на рынке товаров и услуг предприятий под эгидой обозначения «ИНПРЕД». Свидетельство РАО №7170, зарегистрировано в Реестре 23.03.2004г.

Контактные реквизиты: тел/факс (495) 393-79-73, моб. тел. 8916 1545399

Web-Сайт: **Ошибка! Источник ссылки не найден.** E-mail: **Ошибка! Источник ссылки не найден.**