

ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ ПРОМЫШЛЕННОГО ОБРАЗЦА

В.Л. МИХАЙЛИКОВ¹⁾
А.А. РЯБУШЕНКО²⁾

*¹⁾ Белгородский государственный
национальный исследовательский
университет*

e-mail: mihailikov.vitalii@mail.ru

*²⁾ Белгородский юридический
институт МВД России*

e-mail: mihailikov.vitalii@mail.ru

Промышленные образцы занимают в настоящее время значительное место в российском гражданском обороте объектов интеллектуальной собственности. Будучи одним из способов правовой охраны дизайнерских решений, они играют существенную роль в реализации продукции предприятий потребительского рынка. Сложившийся в России правовой механизм определения объема правовой охраны промышленных образцов с помощью перечня существенных признаков промышленного образца, составленного заявителем, неизвестен развитым зарубежным правовым системам. При этом неурегулированными остаются методические аспекты определения объема правовой охраны с помощью перечня, возникают трудности «вербального раскрытия эстетических и эргономических особенностей внешнего вида изделия в перечне».

Ключевые слова: промышленный образец, признаки, объект, оборот, охрана.

В условиях многообразия товаров, характерного для рыночной экономики, выбор того или иного товара определяется прежде всего его качеством. В свою очередь, качество изделия в значительной степени характеризуется его эстетическими свойствами.

Привлекательность и эргономичность (т.е. простота и удобство использования) изделий достигается средствами художественного конструирования (дизайна), сочетающего приемы искусства и техники. Дизайнеры придают изделиям выразительность, рациональность формы и целостность композиции. Внешний вид изделия, выполненный на уровне художественно-эстетических требований, приобретает самостоятельную экономическую ценность и превращается в объект правового регулирования.

Оформление внешнего вида изделий может стать решающим фактором, определяющим коммерческую ценность изделий, например, при быстрой смене моды, когда покупатель, зная о технических недостатках товара, все же приобретает его, поскольку он отвечает его эстетическим представлениям.

При экспорте промышленных изделий за рубеж необходимо обеспечить правовую охрану их внешнего вида от возможного копирования или даже от нежелательных объективных совпадений, а также патентную чистоту, то есть юридическую безупречность экспортируемых изделий относительно действующих в стране импорта прав на промышленные образцы. Наличие во внешнем виде изделия художественно-эстетических черт – непременное условие признания его промышленным образцом.

Все это обусловило необходимость предоставления правовой охраны промышленным образцам, которые по существу являются внешней формой изделий, имеющих утилитарное назначение. В качестве промышленных образцов может регистрироваться внешнее оформление самых разнообразных предметов как бытового, так и производственного назначения¹.

Регистрация промышленного образца предоставляет правовую охрану лишь художественным чертам, функциональные же особенности могут копироваться любыми лицами. Поэтому если большая часть черт внешнего вида диктуется назначением изделия, регистрация внешнего вида изделия как промышленного образца достаточной правовой охраны не дает. Для того чтобы установить, техническое или художественное назначение имеет форма изделия, необходимо изменить форму изделия и проверить, полу-

¹ Калятин В.О. Интеллектуальная собственность. – М.; НОРМА-ИНФРА, 2010. – С. 109.

чается ли новый технический результат: если да, то форма должна охраняться патентным законодательством.

История правового регулирования художественно-конструкторских изделий в нашей стране свидетельствует о том, что промышленные образцы не всегда были объектом правовой охраны. Так, в частности, они охранялись с 1924 по 1936 г. Впоследствии был перерыв до 1965 г., когда было принято Постановление Совета Министров СССР от 9 июля 1965 г. «О промышленных образцах»². В дальнейшем этот правовой акт был отменен в связи с принятием Положения о промышленных образцах, утвержденного Постановлением Совета Министров СССР от 8 июня 1981 г. Союзный закон «О промышленных образцах», который должен был вступить в силу с 1 января 1992 г., в связи с последующим распадом СССР не оказал существенного влияния на правовую охрану промышленных образцов в нашей стране.

Патентный закон РФ, предоставивший правовую охрану промышленным образцам, явился практически первым нормативным актом в нашей стране, в котором были зафиксированы принципиально новые подходы, соответствующие мировой практике. Указанный Закон был направлен, прежде всего, на охрану результатов творчества дизайнеров и должен был предоставить результатам их творчества надежную охрану, превратить оригинальные разработки внешнего вида товаров в полноправный объект правовой охраны, дающий важные преимущества в конкуренции товаропроизводителей.

Закон ставил своей целью создание правовых условий для обеспечения экономической заинтересованности всех участников разработки и реализации промышленных образцов, распространение рыночных отношений на все стадии создания и использования промышленных образцов (возможность продажи права на использование промышленного образца, взаимная ответственность сторон по условиям лицензионного соглашения, обязательность оплаты труда автора промышленного образца). Следует отметить, что в определенной степени этот Закон свои задачи выполнил, однако с течением времени нужны были новые подходы и, соответственно, новое законодательство³.

В настоящее время правовая охрана промышленных образцов осуществляется на основании норм главы 72 ГК РФ. Определение и признаки промышленного образца даны в ст. 1352 ГК РФ, согласно которой в качестве промышленного образца охраняется художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее его внешний вид⁴. Промышленному образцу предоставляется правовая охрана, если по своим существенным признакам он является новым и оригинальным. Таким образом, признаками промышленного образца являются новизна и оригинальность⁵. В ст. 1352 ГК РФ содержится указание как на оригинальность, так и на новизну, очевидно, потому, что даже предположительно созданный автором промышленный образец самостоятельно (т.е. оригинальный) может иметь большое сходство с ранее созданным, что может вызвать предположение о заимствовании.

Эти признаки далее уточняются в п. 2 указанной статьи, согласно которому промышленный образец является новым, если совокупность его существенных признаков, нашедших отражение на изображениях изделия и приведенных в перечне существенных признаков промышленного образца (п. 2 ст. 1377 ГК РФ), не известна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца. Промышленный образец является оригинальным, если его существенные признаки обусловлены творческим характером особенностей изделия.

Изделие, внешняя форма которого охраняется в качестве промышленного образца, может создаваться как в рамках промышленного, так и кустарно-ремесленного производства. Под последним понимается мелкое ручное производство по заказу потребите-

² Закон СССР от 10.07.1991 № 2328-1 «О промышленных образцах» // Ведомости СНД и ВС СССР. – 1991. – № 32. – Ст. 908.

³ Дозорцев В.А. Исключительные права и их развитие. Права на результаты интеллектуальной деятельности. – М., ПРОСПЕКТ, 2008. – С.14.

⁴ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 № 230-ФЗ // Российская газета 08.10.2010. № 289.

⁵ Калятин В.О. Интеллектуальная собственность. – М.: НОРМА-ИНФРА, 2010. – С. 102.

ля из своего сырья или сырья заказчика. Нередко такое производство размещается по месту жительства производителя⁶.

Термин «художественно-конструкторское» решение означает, что в данном случае речь идет о единстве эстетического компонента изделия (его внешней формы) и технического исполнения этого изделия. Другими словами внешняя форма изделия не может быть оторвана от его содержания.

При установлении новизны промышленного образца также учитываются, при условии их более раннего приоритета, все поданные в Российской Федерации другими лицами заявки на промышленные образцы, с документами которых вправе ознакомиться любое лицо в соответствии с п. 2 ст. 1394 ГК РФ, и запатентованные в РФ промышленные образцы⁷. Так же, как и в случае с изобретениями, новизна промышленного образца определяется из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца. Таким образом, новизна заявленного в качестве промышленного образца художественно-конструкторского решения должна иметь мировой характер.

В отношении промышленных образцов действует льгота по новизне. Суть ее состоит в том, что заявитель имеет право запатентовать промышленный образец, даже если требование о новизне было нарушено из-за того, что автор, заявитель или любое лицо, получившее прямо или косвенно эту информацию, раскрыли ее для неопределенного круга лиц таким образом, что сведения о сущности промышленного образца стали общедоступными. В частности, автор может передать информацию о новом промышленном образце в средства массовой информации, продемонстрировать его на выставке и т.д. При этом заявка в Роспатент должна быть подана в течение шести месяцев со дня раскрытия информации, а обязанность доказывания указанных выше обстоятельств возлагается на самого заявителя⁸.

Из определения оригинальности промышленного образца следует, что под ней в данном случае понимается создание модели или рисунка, заявленных в качестве промышленного образца самостоятельно, без копирования и заимствования. Вместе с тем, по крайней мере теоретически, можно предположить возможность создания двумя авторами независимо друг от друга идентичных или похожих промышленных образцов.

В абз. 3 п. 1 ст. 1352 ГК РФ раскрывается понятие существенных признаков промышленного образца. К числу таких признаков относятся форма, конфигурация, орнамент и сочетание цветов⁹.

Для решения вопроса о соответствии указанных признаков требованиям технической эстетики необходимо иметь в виду, что художественно-конструкторское решение обладает технической эстетикой, если оно обладает художественной и информационной выразительностью, целостностью композиции, рациональностью формы. При этом видимые элементы формы должны иметь отделку поверхностей, не снижающую эстетических достоинств изделия. Эргономические особенности внешнего вида изделия свидетельствуют об удобстве эксплуатации изделия.

Следует отметить, что в первой редакции Патентного закона РФ содержался такой признак патентоспособности промышленного образца, как промышленная применимость, однако в действующем законодательстве такой признак отсутствует. Целесообразность такого исключения вызывает большие сомнения¹⁰. В соответствии с ранее действовавшей редакцией Патентного закона промышленный образец признавался промышленно применимым, если он мог быть многократно воспроизведен путем изготовления соответствующего изделия.

⁶ Голомшток И. Современный дизайн как историческая форма интеграции искусства и техники. – М.: Аспект, 2010. – С. 12.

⁷ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 № 230-ФЗ // Российская газета 08.10.2010. № 289.

⁸ Раутман Ф.И. Художественное конструирование и охрана новых разработок в качестве промышленных образцов. М., Пилигрим, 2009. – С. 52.

⁹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 № 230-ФЗ // Российская газета. 08.10.2010. № 289.

¹⁰ Гришаев П. Правовая охрана изобретений, промышленных образцов, полезных моделей в России и за рубежом. – М.: ЮКИС, 2008. – С. 31.

По этому признаку проводилось разграничение между промышленными образцами и произведениями декоративно-прикладного искусства, которые хотя и могут иметь функциональное назначение, однако имеют уникальный характер. Как было отмечено в литературе, в ряде стран предусматриваются некоторые условия, позволяющие уточнить критерий промышленной применимости. В частности, в Великобритании промышленная применимость означает возможность использования промышленного образца, по крайней мере, в 50 изделиях¹¹.

Промышленный образец может применяться в каком-либо изделии в качестве его внешней формы и поэтому не может быть идентичен самому изделию. Таким образом, охране подлежит лишь внешнее оформление изделия. По этой же причине не признаются промышленными образцами и не подлежат регистрации объекты, черты которых обусловлены их технической функцией (например, гайка, болт и т.д.).

Изделие, в котором применен промышленный образец, совмещает как художественные, так и функциональные особенности. В этом случае охрана распространяется лишь на художественные черты, а технические черты могут быть заимствованы другими лицами. Современное промышленное изделие может заключать в себе одновременно новое техническое патентоспособное решение и характеризоваться внешними художественными особенностями. При этом новые технические (функциональные) признаки и его художественные черты слиты воедино и не могут быть отделены друг от друга.

Закон не исключает возможности двойной охраны для промышленных образцов. Речь идет о применении норм авторского права для охраны произведений декоративно-прикладного искусства, которые, если они имеют функциональное назначение, могут охраняться и как произведения декоративно-прикладного искусства, и как промышленные образцы. Предоставление двойной охраны обусловлено тем, что указанные объекты одновременно обладают признаками произведения, охраняемого авторским правом и охраняемого патентным правом промышленного образца.

Кроме того, следует учитывать существенную разницу в сроке охраны промышленных образцов и произведений, охраняемых авторским правом. Необходимость выбора только одной из двух форм охраны неизбежно привела бы к тому, что предпочтение отдавалось бы авторско-правовой охране.

Обязательным признаком, объединяющим промышленный образец с произведением декоративно-прикладного искусства, является художественное решение изделия. Однако если для промышленного образца характерны единство технических и эстетических качеств и возможность изготовления промышленным способом, то для произведения декоративно-прикладного искусства это не обязательно.

По-разному понимается новизна промышленного образца и произведения декоративно-прикладного искусства. Новизна промышленного образца определяется, прежде всего, по отношению к другим уже существующим образцам. Однако промышленный образец должен быть новым также и по отношению к самому себе: то есть до подачи заявки в Патентное ведомство сущность промышленного образца не должна быть раскрыта неопределенному кругу лиц (например, путем использования или демонстрации на выставках).

Что касается произведения декоративно-прикладного искусства, то здесь под новизной понимается, прежде всего, творческий характер произведения (то есть то, что автор создал его самостоятельно, а не скопировал с уже существующего). Опубликование (то есть доведение до всеобщего сведения) произведения декоративно-прикладного искусства не препятствует его охране. Наконец, следует иметь в виду, что дизайнер и художник-прикладник ставят перед собой разные задачи¹². Если дизайнер ставит перед собой задачу спроектировать облик предмета утилитарного назначения, то художник-прикладник стремится, прежде всего, создать произведение искусства как окончательный результат.

На практике может возникнуть вопрос о возможности регистрации в качестве образцов известных естественных предметов: растений, животных и т.д.¹³ Очевидно, на этот вопрос надо ответить отрицательно, поскольку в этом случае он не будет оригинальным.

¹¹ Калятин В.О. Интеллектуальная собственность. — М., 2000. — С. 238.

¹² Гальперин Л.Б., Михайлова Л.А. Интеллектуальная собственность: сущность и правовая природа. Право промышленной и интеллектуальной собственности. — Новосибирск, 2009. — С.116.

¹³ Калятин В.О. Интеллектуальная собственность. — М.: НОРМА-ИНФРА, 2010. — С. 111.

Промышленный образец может относиться как к целому изделию (автомобиль), так и к отдельной его части (фара или колесо автомобиля).

Согласно п. 5 ст. 1352 ГК РФ **не предоставляется правовая охрана в качестве промышленного образца:**

- 1) решениям, обусловленным исключительно технической функцией изделия;
- 2) объектам архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленным, гидротехническим и другим стационарным сооружениям;
- 3) объектам неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ¹⁴.

Внешняя форма объектов архитектуры, то есть зданий (как жилых, так и нежилых), промышленных, гидротехнических и других стационарных сооружений не охраняется в качестве промышленных образцов в связи с тем, что указанные объекты охраняются авторским правом как произведения архитектуры. Исключения составляют объекты архитектуры малых архитектурных форм (палатки, сборно-разборные домики, коттеджи, бытовки и т.д.). Последние могут регистрироваться в качестве промышленных образцов.

Под решениями, используемыми в объектах неустойчивой формы, имеется в виду внешняя форма объектов, состоящих из жидких, газообразных, сыпучих и тому подобных веществ. В данном случае имеются в виду объекты, используемые в фонтанах, ледяных скульптурах и т.д. Зафиксировать внешний вид таких изделий с целью предоставления ему правовой охраны достаточно сложно.

Подводя итог вышесказанному, следует еще раз подчеркнуть, что промышленный образец — это декоративное или эстетическое решение внешнего вида изделия. Декоративное решение может касаться формы и (или) цвета изделия и ориентировано на зрительное восприятие. Образец должен быть воспроизводимым промышленным способом, что и определяет его сущность.

Список литературы

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 № 230-ФЗ // Российская газета 08.10.2010. № 289.
2. Закон СССР от 10.07.1991 № 2328-1 «О промышленных образцах» // Ведомости СНД и ВС СССР. 1991. № 32. Ст. 908.
3. Гальперин Л.Б., Михайлова Л.А. Интеллектуальная собственность: сущность и правовая природа Право промышленной и интеллектуальной собственности. — Новосибирск, 2009. С. 116.
4. Голомшток И. Современный дизайн как историческая форма интеграции искусства и техники. — М.: Аспект, 2010. С. 12.
5. Гришаев П. Правовая охрана изобретений, промышленных образцов, полезных моделей в России и за рубежом. — М.: ЮКИС, 2008. С. 31.
6. Дозорцев В.А. Исключительные права и их развитие Права на результаты интеллектуальной деятельности. — М., ПРОСПЕКТ, 2008. С. 14.
7. Калятин В.О. Интеллектуальная собственность — М.: НОРМА-ИНФРА, 2010. С. 109.
8. Раутман Ф.И. Художественное конструирование и охрана новых разработок в качестве промышленных образцов. — М.: Пилигрим, 2009. С. 52.

CONCEPT AND SIGNS OF THE INDUSTRIAL SAMPLE

V.I. MIHAJLIKOV¹⁾
A.A. RJABUSHENKO²⁾

¹⁾ *Belgorod National Research University*

e-mail: mihailikov.vitalii@mail.ru

²⁾ *Belgorod Law Institute of the Ministry of Internal Affairs of Russian*

e-mail: mihailikov.vitalii@mail.ru

Now industrial samples occupy an important place in the Russian civil turnover of objects of intellectual property. Being one of the methods of a legal protection of design decisions, they play an essential role in realisation of goods of the enterprises on the consumer market. The legal mechanism, which has developed in Russia, in determination of volume of a legal protection of industrial samples by means of the list of essential signs of the industrial sample made by the applicant, is unknown to the developed foreign systems of law. Thus the methodical aspects of scoping of a legal protection by means of the list are not settled, there are difficulties in verbal disclosing of aesthetic and ergonomic features of goods form in the list.

Key words: the industrial sample, signs, object, turnover, protection.

¹⁴ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая)» от 18.12.2006 № 230-ФЗ // Российская газета. 08.10.2010. № 289.