



Буч Ю.И.

ПАТЕНТ! Как завораживающе звучит, просто "священная корова" мира машин и хайтека. И действительно, переоценить значение патентной системы для развития науки и техники невозможно. Однако, как часто люди связывают с патентом то, к чему патент не имеет никакого отношения!

Перед вами типичные заблуждения - мифы о патентах.

## Патент и право

### *Миф 1: "Для производства продукции нужен патент"*

Так рассуждает подавляющее большинство руководителей предприятий: "Если ты хочешь что-то производить, то надо обязательно получить патент, например, на производимую продукцию, или осуществляемый в производстве способ. Ничего общего со смыслом патента это не имеет.

Если на изобретение выдан патент, это означает только одно - никто без разрешения патентообладателя не может использовать это изобретение. Патент удостоверяет право патентообладателя препятствовать другим лицам использовать запатентованное изобретение. Патент - это возможность воздействовать на других лиц - возможность требовать от них прекращения использования изобретения, возмещения ущерба, нанесенного незаконным использованием, заключения лицензионного договора на право использования. Патент всегда направлен против других!

Кто в отсутствие или при наличии собственного патента, запрещает вам производить продукт? Если вы знаете, как это делать - пожалуйста. Условиями для производства может быть наличие соответствующих мощностей, материалов, рабочей силы, оборотных средств и пр., но не наличие собственного патента на изобретение. Если деятельность вашего предприятия относится к лицензируемой, например, это производство медицинских препаратов, то требуется получить соответствующую лицензию. Но это лицензия на определенный вид деятельности. Запрет со стороны патентного права может возникнуть, но только если кто-то другой получит патент, а ваше предприятие использует это изобретение.

### *Миф 2 "Патент – гарантия монополии на использование изобретения"*

Часто люди употребляют это выражение "патент - гарантия монополии на использование изобретения". Патент ничего не может гарантировать в этом смысле. Патент, как мы выяснили, позволяет вам воздействовать на других. Вы либо что-то производите, либо нет. А будет ли ваше

производство монопольным или нет - никто не знает. Патент имеет к этому весьма опосредованное отношение. Вы можете блокировать действия конкурента, но ни о какой гарантированной монополии речи не может быть. Хотя мысль, конечно, правильная - монополия в том смысле, что у вас появился некий инструмент. Если понимать "монополию" в этом смысле, то - да. Но часто понимают так, что если есть патент, то никто не будет использовать изобретение. Будут, обязательно будут, если изобретение стоит того. И чтобы бороться с этим, нужно будет приложить большие усилия, затратить деньги, время. И никто за вас это не станет делать. Никакую монополию вам никто не будет обеспечивать - вы ее можете добиваться, используя закон. Между гарантией защиты ваших прав, установленных законом, и реальной монополией дистанция огромного размера.

### ***Миф 3 "Патент на "колесо" распространяется на любые колеса"***

Часто, получив патент, например, на "колесо" люди считают, что любые производимые колеса подпадают под действие этого патента. "Колесо" в данном случае - условный пример, это может быть любое название изобретения, с которым, как правило, совпадает название продукта. Так ли это?

Достаточно беглого взгляда на патентные документы, а сегодня это легко сделать, учитывая доступность патентных баз всех стран мира, чтобы убедиться - изобретений с одинаковыми названиями очень много. Ясно, что и товаров разных, но одинакового назначения также великое множество.

Объем правовой охраны определяется формулой изобретения, точнее ее независимым пунктом, в котором изобретение охарактеризовано в виде конечного, что очень важно, перечня признаков, или, как говорят, совокупности признаков. Например, конструктивных элементов колеса. И если мы можем найти в изготовленном продукте каждый признак из этой совокупности, тогда можно говорить, что изобретение используется. Тогда можно говорить о нарушении патента, если это делают без разрешения патентообладателя. Но если какого-либо признака мы не обнаруживаем, все - это другой продукт! Часто люди удивлены: как же, ведь в продукте использованы практически все основные, определяющие достоинства изобретения, признаки? Увы, не бывает "частичного" использования изобретения: либо все, либо ничего.

### ***Миф 4 "Чужие патенты не нарушаются, если используешь то, что придумал сам"***

Иногда люди рассуждают так: я придумал сам это изобретение, начинаю использовать его в производстве, и постольку придумал сам, никаких претензий со стороны каких-либо патентообладателей ко мне не может быть.

Но, кто сказал, что не бывает параллельного творчества, что то же самое не придумал кто-то другой, и этот кто-то другой не подал заявку и не получил патент на такое же изобретение, как и придуманное тобой? Другое дело, что ты мог придумать изобретение раньше и, главное, начать его использовать до того, как кто-то другой подал патентную заявку. И в этом случае у тебя может быть право преждепользования, как право продолжать использовать изобретение независимо от чужого патента. Но если опоздал с началом использования, ты окажешься нарушителем патента. Несмотря на то, что сам это придумал.

### ***Миф 5 "Собственный патент – гарантия ненарушения чужих патентов"***

Как люди рассуждают: я это придумал, запатентовал, произвожу продукцию, а раз есть собственный патент, то чужих патентов не нарушаю. Глубокое заблуждение.

Во-первых, в любом объекте техники, как правило, используется не одно и не два - десятки различных изобретений. Например, ваше изобретение касается конструкции стула. Но это не

означает, что нет патентов, относящихся, например, к материалам, крепежным деталям, которые вы использовали при производстве своего стула.

Во-вторых, ваше изобретение могло базироваться на другом изобретении, ваше его развивает, добавляя признаки и не меняя совокупность признаков запатентованного другим лицом изобретения. В этой ситуации при использовании своего собственного изобретения, даже запатентованного, вы все равно окажетесь нарушителем чужого патента. То, что использовано ваше изобретение, это никого не волнует. И вы сами к себе претензии не предъявляете. Но то, что могут быть использованы иные запатентованные изобретения тоже - это реальная ситуация.

К сожалению, этот "миф" - настолько укоренившееся мнение, что иногда так рассуждают даже судьи. Скажем, истец предъявляет претензию в связи с нарушением патента. В свое оправдание ответчик предъявляет свой патент. Судья смотрит - да, патент есть, название совпадает, ответчик использует свой патент, значит (!?)... чужой не использует. Но ведь иск был не в связи с использованием изобретения по патенту ответчика, претензии предъявили в связи с использованием изобретения по патенту истца. А это принципиальная разница. Ясно, что к закону такое судебное решение не имеет никакого отношения.

### ***Миф 6 "Если вам предъявили претензии о нарушении патента, значит вы нарушитель"***

Очень часто люди, после того, как им предъявили соответствующие претензии, поднимают руки: "сдаюсь, виноват, я - нарушитель". Или впадают в панику. Разберемся, так ли это на самом деле.

Вначале убедимся, что патент есть. Как это ни парадоксально звучит, бывает, что патента-то и вовсе не было. Или может быть это всего лишь пока заявка на выдачу патента. Если же патент существует, убедимся, действует ли он. А может быть, патент прекратил свое действие из-за неуплаты ежегодной пошлины? Это легко сделать - достаточно набрать номер патента в Открытом реестре изобретений на сайте Роспатента и вместе с документом получить информацию о его статусе.

Если патент существует и действует, исследуем вопрос: а соответствует ли продукт, который мы производим и в связи с которым нам предъявили претензии, запатентованному изобретению? Сравним признаки, которыми изобретение охарактеризовано в формуле изобретения, с продуктом. И если мы все признаки независимого пункта формулы обнаружим в продукте, тогда следует признать - да использовано. Но если какого-либо признака изобретения мы в продукте не найдем, следует признать - изобретение не использовано и говорить дальше не о чем. Помните, не бывает "частичного" использования изобретения.

Если все-таки продукт соответствует изобретению, рассмотрим, а были ли совершены действия, предусмотренные законом, в частности, изготовление продукта, ввоз продукта на территорию действия патента, продажа, предложение к продаже продукта и пр.?

И последняя наша надежда - а нет ли каких-либо предусмотренных законом исключений, позволяющих не относить нас к нарушителям патента? Например, это вполне может оказаться право преждепользования в достаточно распространенной ситуации так называемого патентного рэкета. Это когда ваш конкурент специально получает патент на изобретение, описывающее вашу продукцию, а затем предъявляет к вам претензии о нарушении патента. Ситуация реальная, многократно описанная в литературе. В данном контексте мы не говорим о правомерности выдачи патента, возможности его опротестования, и тем более, о нравственной стороне вопроса. Здесь для нас важно одно - есть ли исключение из общего правила. Поскольку "рэкетир" писал заявку с вашей продукции, скорее всего, она соответствует запатентованному изобретению, но поскольку он это делал позже, чем вы начали производить продукцию, у вас есть возможность доказать свое право преждепользования.

И только после того, как исследованы все эти обстоятельства, можно сказать, действительно ли нарушен патент, или нет и почему. Следует отметить, что подавляющее количество претензий не

выдерживает именно сопоставления продукции с патентной формулой. То ли формула неудачно составлена, то ли желания патентообладателя слишком большие.

## **Патент и реклама**

Реклама - дело серьезное, производители активно рекламируют свою продукцию, и мы это все постоянно читаем и слышим, чего бы ни включили. Чему-то верим, чему-то - нет. И очень часто в рекламе звучит слово "патент". Посмотрим, как оно используется в рекламе, а потом, включив телевизор, или радио, вспомним наш разговор.

### ***Миф 7 "Патент – гарантия новизны изобретения"***

Безусловно, основание для такого утверждения существует. Уже давным-давно у людей сложилось устойчивое мнение, что если патент выдан, то изобретение обязательно новое. Так заведено в мире уже почти 400 лет и мы к этому привыкли. А как же иначе?

Но, вопрос: кто устанавливает, что изобретение действительно новое? Эксперт патентного ведомства - конкретный человек, в течение конкретного времени, допустим, в течение 3-4 дней, с использованием конкретных источников информации, которую ему за это время удалось отобрать и проанализировать. И если вдуматься, то на самом деле это очень маленькая часть тех знаний, которые общедоступны и должны быть приняты во внимание при оценке заявленного изобретения. Разумеется, чем опытнее и грамотнее в соответствующей области техники эксперт, тем более полную информацию применительно к изобретению он соберет. Но, это все равно конкретный человек. Дайте это же изобретение другому эксперту этого же патентного ведомства, и он найдет другие источники информации, проведет другой сопоставительный анализ, и вывод его, не исключено, может быть совсем иным. Мировая статистика свидетельствует: примерно 25-30% споров против выдачи патентов удовлетворяется.

### ***Миф 8 "Патент – гарантия осуществимости изобретения"***

Мы знаем, какие жесткие требования предъявляются законодательством в части описания изобретения. Все должно быть подробно и доказательно изложено. Одно из условий патентоспособности - "промышленная применимость" прямо связано с возможностью осуществления заявленного изобретения. Отсюда - устойчивое мнение, что патент выдается только на то, что действительно можно использовать и получить декларированный в описании результат. На то и существует экспертиза.

И тем не менее... как принимает решение эксперт? Поступила к нему стопка бумаги под названием "описание изобретения", он ее прочитал, сопоставил с собственными представлениями "о природе вещей", и если не возникло сомнений в осуществимости того, что там написано, принял соответствующее решение. Обратите внимание, решение принято на основе прочтения бумаги, но не увиденного, как это работает. При этом вопрос, действительно ли изобретение осуществимо, на самом деле, остается открытым.

И хотя оснований считать, что изобретение осуществимо в том виде, как это указано в описании к патенту, конечно, больше, чем считать обратное, тем не менее, гарантии никакой нет.

### ***Миф 9 "Патент – гарантия высокого качества продукции, услуг"***

Обратите внимание, как много товаров рекламируют со ссылкой на патенты, мол, у нас новый продукт с новыми потребительскими свойствами, он запатентован, а патенты просто так не выдают - качество гарантировано! И патент покажут и номер назовут.

Возвращаемся к понятию изобретения и процедуре выдачи патента. Любое изобретение представляет собой некое техническое решение - некие знания о том, как надо что-то делать. Из каких

элементов состоит конструкция изделия, как, в какой последовательности, при каких условиях осуществляется способ и т.п. Но ведь изобретение осуществляется в реальных условиях: из конкретных материалов, на конкретном оборудовании, конкретными людьми. От этого зависит качество товара, а не от того, что на бумаге написано, как это надо делать. Кто из вас, покупая телевизор, камеру, телефон и пр., не задавал вопроса: "Чья сборка?" В разных условиях - разное качество.

Факт выдачи патента означает только одно - эксперт не нашел оснований для отказа в его выдаче. И какое это имеет отношение к качеству продукции, производимой с использованием этого изобретения?

## **Зарубежные патенты**

Теперь несколько мифов, связанных с зарубежными патентами или с патентованием изобретений в зарубежных странах.

### ***Миф 10 "Патент действует во всех странах мира"***

Довольно типичное заблуждение и типичная реакция: "Как же так, я получил патент, а мое изобретение используют чуть ли не во всем мире, а мне ничего не платят?!". Ладно бы это сказал изобретатель, но ведь и государственные мужи порой гневно заявляют: "Безобразия! Наш народ-творец изобретает, а гады-империалисты пользуются!".

Чтобы оценить эту чушь, достаточно вспомнить, что следует в случае выдачи патента. Патент, как уже отмечалось, свидетельствует об определенных правах его владельца, и патенты не бывают "сами по себе", они всегда выданы от имени определенного государства (или группы государств - так называемые региональные патенты). Кто гарантирует защиту этих прав? Государство - силой закона, судебной-исполнительной системой. Где, на какой территории государство это гарантирует? На своей. Ну не может одно государство гарантировать защиту прав на территории другого!

Итак, какой патент ты получил, Российской Федерации? Значит в России у тебя есть права. Если ты желаешь воспользоваться патентной системой для защиты своих интересов в других странах, то и получать нужно патенты этих стран. В противном случае, надо смириться с тем, что изобретение может быть свободно использовано. Более того, в случае патентования его только в своей стране для всех заинтересованных эта задача существенно упрощается, поскольку патентные документы в обязательном порядке публикуются.

### ***Миф 11 "Международный патент существует"***

Патенты бывают либо национальные, то есть конкретной страны, в которой они и действуют, либо региональные, выданные от имени межгосударственного органа и действующие в странах, учредивших такой патент, например, европейский патент или евразийский патент.

Никаких международных патентов не существует. Правда, есть так называемая "международная заявка", предусмотренная Договором о патентной кооперации (Patent Cooperation Treaty - PCT) 1970 года.

Смысл международной заявки или, как говорят, PCT-заявки в том, что она приравнивается к подаче заявок на изобретение во всех странах-участницах Договора. Одна для всех, что очень удобно. Не менее удобно и то, что подать ее можно в родное патентное ведомство на родном языке и заплатить одну пошлину. Все заявки, поданные в разные патентные ведомства, стекаются в Женеву в Международное Бюро Всемирной Организации Интеллектуальной Собственности (МБ ВОИС), которое публикует их так, как они были поданы, вместе с отчетом о поиске, выполненным одним из компетентных патентных ведомств.

В дальнейшем до истечения 30 месяцев<sup>1</sup> с даты приоритета изобретения заявитель должен определиться - получать ему патенты и в каких странах, или нет. В случае положительного решения ему остается только оплатить пошлину и представить в соответствующее ведомство заявление, следующее по смыслу - прошу выдать патент, саму заявку можете найти на сайте ВОИС, и поскольку вы не работаете на языке, на котором она опубликована, пожалуйста, перевод.

В итоге ведомство рассматривает международную заявку как если бы она была обычная национальная (или региональная) заявка, и патенты выдает соответствующие.

### ***Миф 12 "Если патент выдали в одной стране, то на это же изобретение должны выдать патенты и в других странах"***

Ничего подобного! В каждой стране свои требования к изобретению, свои правила рассмотрения заявок, своя экспертиза. И несмотря на то, что правила в подавляющем большинстве стран практически одинаковые, это разные правила, разная экспертиза. Вы не можете требовать от ведомства выдачи патента только на том основании, что другое ведомство на это изобретение патент выдало.

### ***Миф 13 "Если аннулировали патент в одной стране, то должны аннулировать патенты в других странах"***

Ничего подобного, это не аргумент! Опять, в каждой стране свои правила, свой порядок аннулирования патента, который никак не учитывает, что в это время происходит с патентами других стран, даже выданными на то же самое изобретение.

Патенты разных стран рождаются, живут и умирают независимо друг от друга. У них даже патентообладатели могут быть разные. Несмотря на то, что это одно изобретение и изобретатель один и тот же.

## **Работник и патент**

Следующие мифы, также имеющие весьма устойчивый характер, связаны с отношениями работника - автора изобретения и работодателя.

Правовая основа здесь следующая. Закон устанавливает права на изобретение за работодателем, если оно создано работником в связи с выполнением трудовых обязанностей. То есть, изобретение является "служебным", если выполняется два условия: в период создания изобретения между автором изобретения и работодателем действовал трудовой договор, и работник создал изобретение в связи с выполнением своих обязанностей. В остальных случаях права на изобретение принадлежат автору.

### ***Миф 14 "Все, что придумано на работе, принадлежит работодателю"***

Вообще говоря, человек, сидя на рабочем месте, может придумать много чего, что не имеет отношения к его трудовым обязанностям. Ясно, что все, что он придумал вне всякой связи с выполнением своих трудовых обязанностей, не имеет никакого отношения к понятию "служебного" изобретения. Но иногда от работодателя можно услышать: Все, что создал мой работник во время работы на моем предприятии принадлежит предприятию, и неважно, что он создал, пусть даже это стихотворение, а он у меня работает технологом.

При этом работник для создания изобретения может даже использовать оборудование, материалы, принадлежащие работодателю. Но если создание изобретения не связано с его

---

<sup>1</sup> Обычно 30, но в ряде стран может быть 31 месяц.

трудовыми обязанностями, то прав у работодателя на такое изобретение все равно нет, хотя и могут быть права на его использование. А если не нравится, что работник в рабочее время использует оборудование предприятия для неслужебных целей, наведи порядок, следи за соблюдением трудовой дисциплины.

### ***Миф 15 "Все, что придумано вне работы, принадлежит работнику"***

Зеркальный миф. Решение производственной проблемы, над которой трудится работник, может прийти к нему когда угодно и в любом месте - вечером на кухне, в выходной день на даче, в отпуске. Человек, в отличие от компьютера, так устроен, что не может начинать думать строго с началом рабочего дня и прекращать, покидая рабочее место. И не имеет никакого значения, когда и где ему в голову пришла замечательная мысль. Важно, что в этот период времени у него был трудовой договор и он имел такие трудовые обязанности, которые требовали от него работы над тем, что он в итоге придумал.

### ***Миф 16 "Право на служебное изобретение зависит от своевременной выплаты зарплаты"***

Можно развивать и дальше - зависит, скажем, от размера, заработной платы, от предоставления или непредоставления отпуска летом, а не зимой и т.д. Никакой связи! Если изобретение "служебное" в соответствии с указанными критериями, оно и есть "служебное", и права на него принадлежат работодателю. Независимо от того, выплатил работодатель зарплату за последние 3 месяца или не выплатил. Если не выплатил, так это он нарушил условия трудового договора в соответствующей его части, и вы можете с ним судиться. Пожалуйста, но только в части зарплаты. Если он вам отказывает в иных гарантированных трудовым законодательством и договором обязанностях, например, рабочее место не оборудовано, в отпуск очередной не отпускает и пр., то это тоже предмет спора. Но это все не имеет отношения к понятию "служебного" изобретения и никак не влияет на принадлежность прав на него.

### ***Миф 17 "После увольнения с предприятия право на служебное изобретение принадлежит автору"***

Еще один миф типичной человеческой природы. Иногда человек начинает считать, что уволившись с предприятия, он может подать заявку и получить патент на изобретение, созданное в последнее перед увольнением время. Это желание тем более усиливается, если расставание работника и работодателя было не самым приятным. "Уж теперь то он ничего не сможет со мной сделать" - рассуждает бывший работник. И опять, с законом это никак не соотносится. Даже если срок вашего договора прекратился, неважно по какой причине, но изобретение было создано в то время, когда вы еще были работником, права на него все равно принадлежат работодателю.

Автор с благодарностью примет и с удовольствием прокомментирует и другие "сказки", которые внимательный читатель заметит в околопатентном мире.

yury.buch@algo-spb.com