

ОХРАНА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ В СТРАНАХ СНГ

*В. И. Блинников,
А. Н. Григорьев, В. И. Еременко*

ЕВРАЗИЙСКОЕ ПАТЕНТНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО: СТАНОВЛЕНИЕ И ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ

Введение

Расширение международных экономических связей во всемирном масштабе повысило значение интеграционных процессов в экономике, являющихся ведущими в системе межгосударственных отношений.

Одно из важных направлений в интернационализации хозяйственной жизни - сотрудничество государств в области правовой охраны промышленной собственности, основным объектом которой являются изобретения. Оно проявляется в новых формах международного сотрудничества в рамках Парижской конвенции по охране промышленной собственности 1883 г. (с последующими изменениями). Во второй половине текущего столетия были созданы как универсальные международные патентные учреждения (Международный союз патентной кооперации, образованный Договором о патентной кооперации (РСТ) 1970 г.), так и международные региональные организации в области охраны промышленной собственности.

Указанные процессы происходили на фоне интеграции национальных

патентных систем путем унификации патентного права, т.е. введения единообразных, а в ряде случаев и единых норм регулирования патентных отношений.

Следует отметить, что пионером в области региональной патентной интеграции явились государства Африканского континента. Так, в 1962 г. в Либревиле франкоязычными государствами Африки было заключено Соглашение о создании Африканского и Мальгашского ведомства по охране промышленной собственности. На смену этому Соглашению пришло Бангийское соглашение 1977 г. о создании Африканской организации интеллектуальной собственности. Быстрые процессы патентной интеграции в странах этого региона объясняются тем обстоятельством, что до провозглашения независимости в этих государствах на основе концепции прямого управления метрополии действовало французское патентное законодательство.

Общность исторического и экономического развития англоязычных государств Африки обусловила создание ими в 1976 г. Организации промышленной собственности англоязычных стран Африки (в настоящее время - Африканская

региональная организация промышленной собственности).

Наиболее удачным примером региональной патентной интеграции, с точки зрения ее эффективности, является Западная Европа. В значительной степени это связано с высоким уровнем экономического развития западноевропейских государств, их общей культуры и профессиональной подготовки сторонников осуществления патентной интеграции.

Здание европейской патентной системы построено в основном на двух патентных конвенциях - Конвенции о выдаче европейских патентов (Европейской патентной конвенции), принятой в 1973 г. в Мюнхене, и Конвенции о европейском патенте для Общего рынка (Конвенции о патенте Сообщества), подписанной в 1975 г. в Люксембурге и получившей впоследствии (1985 г.) название "Соглашение о патенте Сообщества".

Вместе с тем окончательные цели западноевропейской патентной интеграции пока что не достигнуты, поскольку Люксембургское соглашение о патенте Сообщества, предусматривающее выдачу единого европейского патента с действием на территории всех государств - членов ЕС, еще не вступило в силу. Как известно, на основании Мюнхенской конвенции выдаются европейские патенты. Осуществление прав, вытекающих из европейского патента, регулируется нормами национальных законодательств государств - участников этой Конвенции.

В совершенно иных условиях развивались процессы патентной интеграции в государствах - бывших субъектах СССР. Как известно, Содружество Независимых Государств (СНГ) сложилось в условиях быстрого распада СССР и только с образованием Межгосударственного экономического комитета Экономического союза приобрело определенные черты экономической интеграции. Формирование жизнеспособного

интеграционного сообщества связано также с расширением Таможенного союза и образованием Платежного союза. Убедившись на собственном опыте в том, насколько трудно поодиночке включаться в мировое хозяйство, завоевывать свое место в конкурентной борьбе, государства - участники СНГ пришли к пониманию необходимости налаживания интеграционных процессов внутри Содружества.

Особенно рельефно это проявилось в процессе патентной интеграции государств - участников СНГ. По существу, речь идет о реинтеграции в данной области на новой основе - взаимовыгодного сотрудничества национальных патентных систем и Евразийской патентной системы. Впервые заявители всего мирового сообщества получили право выбора: в зависимости от своих экономических интересов получать либо национальные патенты, либо евразийский патент, действующий на территории всех государств - участников Евразийской патентной конвенции.

Кроме того, патентную интеграцию можно рассматривать как предпосылку для продвижения интеграции в таможенной и валютной сферах.

Усилиями большинства государств - участников СНГ образован наднациональный орган - Евразийская патентная организация, в чем проявилась готовность государств идти в определенной мере на добровольное ограничение суверенитета, что в конечном итоге соответствует их собственным интересам. Следует особо отметить, что вступление в силу Евразийской патентной конвенции знаменовало собой формальный выход за рамки СНГ, поскольку членство в этой конвенции открыто для любого государства - члена Организации Объединенных Наций (ООН), связанного также Парижской конвенцией по охране промышленной собственности и Договором о патентной кооперации (РСТ).

Создание Евразийской патентной системы - значительное событие для

изобретателей и предпринимателей как государств - бывших субъектов СССР, так и всего мирового сообщества.

С вступлением в силу Евразийской патентной конвенции на территории государств - участников сформировано единое патентное пространство, что с учетом международной практики патентной кооперации и интеграции обеспечивает:

- упрощение и удешевление процедуры получения охранного документа, действующего во всех государствах-участниках Конвенции (одна евразийская заявка на одном языке (русском) - одна экспертиза - единый евразийский патент);

- получение надежных евразийских патентов как следствие обязательной проверочной экспертизы евразийских заявок;

- гармонизацию охраны прав патентовладельцев в пределах единого патентного пространства на основе Конвенции и принятых для ее применения других нормативных актов.

1. История создания Евразийской патентной системы

В связи с прекращением существования Союза Советских Социалистических Республик постановлением Государственного Совета СССР от 14 ноября 1991 г. были упразднены министерства и другие органы государственного управления, в том числе и Госпатент СССР. Госпатент СССР прекратил выполнять свои функции с 1 декабря 1991 г., в связи с чем создалась неопределенная ситуация в области охраны промышленной собственности как в Российской Федерации, так и других государствах - бывших республиках Союза ССР. Одной из главных причин этой неопределенности явилось прекращение действия в государствах СНГ законодательных актов бывшего СССР и, в частности, по правовой охране изобретений, промышленных образцов и товарных знаков.

Тем самым было нарушено и единое патентное пространство. На территории независимых государств (субъектов прежнего СССР) из-за образовавшегося вакуума в системе защиты промышленной собственности сложилась неблагоприятная ситуация с изобретательской активностью, созданием новой техники, товаров, внедрением новых технологий как отечественных, так и зарубежных.

Основным направлением выхода из кризисной ситуации в области охраны промышленной собственности было создание:

- межгосударственной системы по охране промышленной собственности;

- национальных патентных систем в государствах СНГ и других государствах - субъектах бывшего СССР с образованием патентных ведомств и принятием своих законов в этой области.

Предвидя то обстоятельство, что с распадом СССР будет нарушено единое патентное пространство на территории вновь образуемых государств и что политический процесс остановить невозможно, необходимо было наряду с патентными ведомствами, которые могли быть созданы после обретения республиками самостоятельности, сохранить центральный орган по охране промышленной собственности, который выдавал бы единый патент на едином экономическом пространстве.

Руководство Госпатента СССР до его ликвидации обратилось к правительствам бывших союзных республик с предложением начать переговоры по вопросу создания межгосударственной системы по охране промышленной собственности и разработки патентной конвенции.

Это предложение нашло живой отклик и понимание со стороны ряда республик, поскольку, стремясь к обретению самостоятельности, каждая из республик продолжала оставаться связанной тысячами нитей, десятилетиями сложившихся в рамках хозяйственных, научно-технических и экологических от-

ношений с другими республиками. В этих условиях создание межгосударственной системы явилось бы хорошей предпосылкой для охраны промышленной собственности и продвижения современных технологий, формирования условий для совместных предприятий и деятельности иностранных инвесторов в области экономики.

Идея создания и обеспечения функционирования единой патентной службы страны была изложена уже в 1990 г., когда в Госпатенте СССР 15 августа 1990 г. состоялось совещание по разделению функций в области промышленной собственности между Союзом ССР и РСФСР (протокол от 15.08.90 г.).

В Киеве 10-11 сентября 1991 г. состоялось рабочее совещание представителей бывших республик СССР по вопросу межгосударственного научно-технического сотрудничества. Участники совещания, исходя из собственных долгосрочных интересов, связанных с необходимостью сохранения и развития научно-технического потенциала каждого из государств, а также наличия высокоинтегрированных элементов научно-технического потенциала, расположенных на территории различных государств, сложившихся научно-технических связей и сознавая преимущества международной кооперации в научно-технической сфере, сочли необходимым подготовить и заключить в кратчайшие сроки Межгосударственное соглашение о научно-техническом сотрудничестве.

На этом совещании были рекомендованы и основные принципы согласованной научно-технической политики, включающие:

- определение приоритетных направлений межгосударственного научно-технического сотрудничества;

- организацию государственной поддержки фундаментальных научных исследований, научно-технических программ и проектов в рамках этого сотрудничества;

- принятие взаимных правовых и

экономических обязательств по обеспечению научно-технического сотрудничества;

- обеспечение взаимовыгодного сотрудничества в области научно-технической информации, статистики, науки, метрологии, охраны интеллектуальной собственности, патентной политики, стандартизации и сертификации научно-технической продукции.

В Госпатенте СССР с участием представителей республик был подготовлен проект Временного соглашения по охране промышленной собственности, в котором предусматривалось создание Межгосударственной организации по охране промышленной собственности, одной из основных задач которой являлась выдача межгосударственных охраняемых документов.

В начале октября 1991 г. в Госпатенте СССР был разработан проект принципов организации единой патентной системы в рамках проекта Договора об Экономическом союзе.

Принципы организации единой патентной системы были следующие.

1. Договаривающиеся государства создают единую патентную систему, предусматривающую, что правовая охрана объектов промышленной собственности на территории этих государств осуществляется на основании подачи только одной заявки, рассмотрение которой осуществляется единым патентным ведомством.

2. Патент, выдаваемый патентным ведомством в рамках единой патентной системы, действует на территории всех договаривающихся государств, т.е. такой патент может быть выдан, передан или аннулирован на территории всех договаривающихся государств с учетом требований патентоспособности изобретения, предусмотренных законодательством Союза ССР.

Договаривающиеся государства признают действие на своей территории ранее выданных охраняемых документов СССР на изобретения, промышленные

образцы и товарные знаки.

3. Для выработки согласованной политики договаривающихся государств в области патентного дела образуется Межгосударственный патентный совет.

4. Патентное ведомство, включая подведомственные в настоящее время Госпатенту СССР организации, является исполнительным органом единой патентной системы, уполномоченным выдавать охранные документы на объекты промышленной собственности.

Эти принципы были одобрены и рекомендованы для обсуждения с представителями республик.

10 октября 1991 г. в Москве в помещении Госпатента СССР состоялось рабочее совещание представителей бывших республик СССР по формированию принципов Временного соглашения о патентной системе, функционирующей до подписания Межгосударственной конвенции по охране промышленной собственности.

На этом совещании разработанные принципы организации единой патентной системы были приняты представителями 6 республик - участников совещания и представителями 5 республик, присутствовавшими в качестве наблюдателей.

На данном совещании рабочей группе было поручено к концу октября 1991 г. представить проект Соглашения и с учетом полученных по нему замечаний подготовить документ к подписанию. Также было признано целесообразным после завершения работы над проектом Соглашения провести встречу полномочных представителей республик и создать рабочую группу по разработке проекта Межгосударственной конвенции по охране промышленной собственности.

Заседание рабочей группы состоялось 21-28 октября 1991 г. Были подготовлены все необходимые документы для функционирования Соглашения о единой патентной системе. Группа признала целесообразным провести 12-14 ноября 1991 г. в Москве встречу полно-

мочных представителей для согласования и подписания Соглашения. Однако эта встреча состоялась не в Москве, а в Минске 27 декабря 1991 г., так как Минск к тому времени стал городом, где была размещена штаб-квартира СНГ.

На совещании полномочных представителей Республики Армения, Республики Белоруссия, Республики Молдова, Российской Федерации, Республики Таджикистан и Украины 27 декабря 1991 г. были рассмотрены и подписаны два важных документа - Соглашение о межгосударственном научно-техническом сотрудничестве и Временное соглашение по охране промышленной собственности.

Временное соглашение по охране промышленной собственности относилось к охране изобретений, промышленных образцов и товарных знаков. Предполагалось, что законодательной основой этой системы будут недавно принятые законы СССР, в частности, законы об изобретениях, товарных знаках и промышленных образцах, поскольку другой правовой базы в то время просто не существовало. Соглашение предусматривало учреждение Межгосударственной организации по охране промышленной собственности, органами которой являлись Межгосударственное патентное ведомство для выдачи межгосударственных охранных документов и Административный совет, состоящий из представителей государств-участников.

На этом совещании полномочными представителями государств-участников Соглашения по охране промышленной собственности было сделано заявление, в котором отмечалась озабоченность в связи с задержкой продвижения в экономику передовых иностранных технологий из-за отсутствия правовых основ и самой системы защиты промышленной собственности на территории независимых государств (субъектов бывшего СССР).

Разработанное Соглашение имело своей целью облегчить решение указан-

ных вопросов для государств-участников. Однако реальное действие механизмов правовой охраны предполагалось возможным только после вступления в силу Межгосударственной конвенции и создания Межгосударственного патентного ведомства.

С момента прекращения функционирования Госпатента СССР (1 декабря 1991 г.) и до момента подписания Межгосударственной конвенции длился переходный период, основной негативной стороной которого было дальнейшее прекращение действия механизма защиты промышленной собственности на территории государств - субъектов прежнего СССР.

Учитывая вышеизложенное, представители государств - участников Соглашения обратились к Президенту Российской Федерации Б.Н. Ельцину с рекомендацией о безотлагательном создании российского Патентного ведомства, которое взяло бы на себя часть рассмотренных международных функций по охране промышленной собственности на переходный период до вступления в силу Межгосударственной конвенции.

Для вступления Минского Соглашения в силу необходима была его ратификация не менее тремя государствами. К сожалению, Соглашение ратифицировала только Украина. Остальные государства так и не приняли никаких решений, хотя их стремление к кооперации было очевидным.

Задержка с ратификацией Временного соглашения во многих из государств - бывших республик СССР была вызвана сложной внутренней политической обстановкой и экономической нестабильностью, а также отсутствием в них государственных органов, которые бы целенаправленно занимались вопросами промышленной собственности.

И только с конца января 1992 г. в государствах - бывших республиках СССР начали создаваться национальные патентные ведомства. Указом Президента Российской Федерации от 24 января

1992 г. образован Комитет по патентам и товарным знакам Министерства науки, высшей школы и технической политики Российской Федерации.

Указанный Комитет на правах правопреемника унаследовал все организации Госпатента СССР. Были подготовлены проекты законов по охране промышленной собственности, которые в феврале 1992 г. рассмотрены Верховным Советом Российской Федерации.

Министр науки, высшей школы и технической политики Российской Федерации и председатель Комитета по патентам и товарным знакам 12.05.92 г. в своем обращении к главам правительств государств - участников СНГ указали на то, что Соглашение, подготовленное в декабре 1991 г. в Минске, не может быть подписано Правительством Российской Федерации в том варианте, поскольку оно не согласуется с экономическими и правовыми условиями, которые к настоящему времени сложились в СНГ. Поэтому были предложены безотлагательные меры по созданию единой межгосударственной системы правовой охраны промышленной собственности и разработке Патентной конвенции. В этом обращении, в частности, указывалось:

"Мы предлагаем правительствам государств Содружества, а также любых других заинтересованных государств незамедлительно приступить к разработке и в скором времени заключить открытую "Патентную конвенцию", т.е. соглашение о единой системе правовой охраны промышленной собственности, аналогичной системе "Европейского патента".

С образованием патентных ведомств в Украине, Республиках Белоруссия, Казахстан, Молдова, Узбекистан, Армения и др. обострилось чувство неудовлетворенности состоянием нерешенности вопросов по созданию межгосударственной системы охраны промышленной собственности.

Это проявилось на состоявшихся в Москве в июле и ноябре 1992 г. встречах

представителей и руководителей патентных ведомств при обсуждении вопросов межправительственного и межведомственного сотрудничества в области охраны промышленной собственности. Большинство участников встреч, подтвердив необходимость разработки Конвенции по охране промышленной собственности, высказались за скорейшую ратификацию Межгосударственного соглашения и обратились к правительствам государств с просьбой ускорить рассмотрение данного вопроса.

В итоге удалось убедить правительства стран СНГ в том, что единая система охраны промышленной собственности - один из важнейших элементов экономического сотрудничества. Она призвана способствовать восстановлению нарушенных связей в промышленности, защите интересов авторов изобретений, которые с распадом СССР лишились своих прав на территории бывших союзных республик.

12 марта 1993 г. в Москве состоялось совещание глав правительств государств СНГ, где было подписано Соглашение о мерах по охране промышленной собственности и созданию Межгосударственного совета по вопросам охраны промышленной собственности.

В ст. 1 данного Соглашения предусмотрено создание Межгосударственного совета по вопросам охраны промышленной собственности для координации совместной деятельности по созданию межгосударственной системы охраны объектов промышленной собственности, гармонизации национального законодательства в области правовой охраны этих объектов и разработке Конвенции по охране промышленной собственности открытого типа.

В ст. 2 отмечено, что до разработки и заключения Конвенции участники Соглашения поручают Совету подготовить к 1 июля 1993 г. предложения о первоочередных шагах по созданию межгосударственной системы правовой охраны промышленной собственности.

В ст. 4 Совету рекомендовано обратиться во Всемирную организацию интеллектуальной собственности (ВОИС) и другие международные организации для экспертизы проекта Конвенции.

18-19 мая 1993 г. в Москве состоялось первое заседание Межгосударственного совета по вопросам охраны промышленной собственности. В заседании приняли участие делегации Армении, Белоруссии, Казахстана, Киргизии, Молдовы, Российской Федерации, Таджикистана, Украины во главе с полномочными представителями этих государств, а также наблюдатели от национальных патентных ведомств Азербайджана и Туркменистана. Кроме того, в этом заседании принял участие генеральный директор ВОИС г-н А. Богш.

Участники заседания выработали предложения о первоочередных шагах по созданию межгосударственной системы правовой охраны промышленной собственности и направили их правительствам своих государств. Это в первую очередь, образование Межгосударственного бюро по охране промышленной собственности, на основе которого в дальнейшем предполагалось начать формирование межгосударственного патентного ведомства. Для разработки проекта Патентной конвенции открытого типа и вытекающего из нее перечня документов была образована постоянно действующая межгосударственная рабочая группа экспертов под руководством президента Межгосударственного бюро.

На первом заседании Межгосударственного совета по вопросам охраны промышленной собственности единогласно были избраны:

председателем Межгосударственного совета по вопросам охраны промышленной собственности - Петров Валерий Леонидович, полномочный представитель Украины;

заместителем председателя Совета - Каудыров Толеш Ерденевич, полномочный представитель республики Ка-

захстан;

президентом Межгосударственного бюро по охране промышленной собственности - Блинников Виктор Иванович, первый заместитель председателя Комитета Российской Федерации по патентам и товарным знакам.

Была также образована рабочая группа для разработки проекта Патентной конвенции.

На первом этапе создания межгосударственной системы правовой охраны промышленной собственности было решено ограничиться правовой охраной изобретений как особых объектов промышленной собственности, которые наиболее активно влияют на мировой уровень техники, на темпы научно-технического прогресса.

Были одобрены принципы разработки Патентной конвенции, основными из которых являются:

- создание Евразийской патентной организации, органами которой являются Административный совет и Евразийское патентное ведомство;

- местонахождение штаб-квартиры межправительственной Организации - город Москва, официальный язык - русский;

- самофинансирование Евразийского патентного ведомства, заключающееся в том, что его расходы покрываются за счет пошлин и других получаемых им доходов;

- Евразийское патентное ведомство выдает евразийский патент на изобретение, обладающее новизной, изобретательским уровнем и промышленной применимостью;

- срок действия евразийского патента составляет 20 лет с даты подачи заявки на выдачу евразийского патента;

- за нарушение евразийского патента в каждом государстве - участнике Конвенции предусматривается такая же гражданско-правовая или иная ответственность, как и за нарушение национального патента;

- евразийский патент имеет дейст-

вие во всех государствах - участниках Конвенции с даты его публикации.

Членство в настоящей Конвенции открыто для всех государств - членов ООН, связанных также Парижской конвенцией по охране промышленной собственности и Договором о патентной кооперации.

Рабочая группа подготовила проект Патентной конвенции с учетом вышеизложенных принципов. На ее первом заседании в Москве были учтены замечания по проекту, сделанные патентными ведомствами, и доработанный проект Конвенции был повторно рассмотрен на втором заседании группы, которое состоялось в Ужгороде (Украина) в сентябре 1993 г. Рабочей группой проект был одобрен и рекомендован для рассмотрения на втором заседании Межгосударственного совета, которое было проведено на следующий день тоже в Ужгороде.

Конвенция в целом была одобрена и именно тогда было принято ее новое название "Евразийская патентная конвенция", призванное подчеркнуть территориальный (региональный) характер соглашения о сотрудничестве в сфере правовой охраны промышленной собственности по аналогии с Европейской патентной конвенцией или с Африканской организацией интеллектуальной собственности.

В соответствии со ст. 4 Соглашения по охране промышленной собственности... и решением Межгосударственного совета по охране промышленной собственности проект Евразийской патентной конвенции был направлен на экспертизу в ВОИС, Европейскую патентную организацию и Международную ассоциацию по охране промышленной собственности.

К концу 1993 г. все международные организации дали положительные заключения по проекту Конвенции.

На третьем заседании Межгосударственного совета, проведенном при содействии Международного бюро ВОИС

в феврале 1994 г. в Женеве, были обсуждены важнейшие вопросы, относящиеся к проекту Конвенции: распределение пошлин за поддержание евразийских патентов в силе между Евразийской патентной организацией и государствами-участниками, перечень инструкций к Конвенции и их основные положения, а также ряд других вопросов.

По решению Межгосударственного совета согласованный текст Конвенции был передан в Исполнительный Секретариат СНГ для согласования вопросов, связанных с подготовкой к подписанию Конвенции главами правительств.

В июле 1994 г. Исполнительный Секретариат СНГ провел совещание в Минске с участием полномочных представителей государств СНГ и представителей ВОИС, где были приняты рекомендации относительно подписания Конвенции.

Официальное подписание Евразийской патентной конвенции состоялось 9 сентября 1994 г. в Москве на заседании Совета Глав Правительств стран СНГ. Конвенция была подписана главами правительств Азербайджанской Республики, Республики Армения, Республики Белоруссия, Республики Грузия, Республики Казахстан, Киргизской Республики, Республики Молдова, Российской Федерации, Республики Таджикистан и Украины.

Основной целью Евразийской патентной конвенции, как это ясно продекларировано в преамбуле данного документа, являются укрепление сотрудничества в области охраны изобретений и создание межгосударственной системы получения правовой охраны на основе единого патента, действующего на территории договаривающихся государств.

Для того чтобы конвенция вступила в силу, она должна быть ратифицирована, по крайней мере, тремя государствами, подписавшими Конвенцию, или к ней должны присоединиться не менее трех государств.

Первым государством, которое

присоединилось к Конвенции, стал Туркменистан, сдавший акт о присоединении депозитарию 1 марта 1995 г., затем 8 мая 1995 г. документ о ратификации Конвенции представила Республика Белоруссия и 12 мая - Республика Таджикистан.

Евразийская патентная конвенция в соответствии со ст. 26 (4) вступила в силу 12 августа 1995 г.

В мае 1995 г. Конвенцию ратифицировали также парламенты Азербайджана и Российской Федерации. В Российской Федерации Закон "О ратификации Евразийской патентной конвенции" был рассмотрен 19 мая Государственной думой, 21 мая - Советом Федерации, а 1 июня 1995 г. он был подписан Президентом Российской Федерации Б.Н.Ельциным.

7-8 сентября 1995 г. в Баку состоялось шестое заседание Межгосударственного совета по вопросам охраны промышленной собственности. Совет заслушал сообщение руководителей постоянно действующей межгосударственной рабочей группы экспертов о подготовленных проектах Патентной, Административной и Финансовой инструкций, а также о проектах Положения о пошлинах и платежах Евразийской патентной организации и Соглашения о штаб-квартире между Евразийской патентной организацией и Правительством Российской Федерации. Совет с учетом состоявшегося обсуждения и принятых решений рекомендовал представить согласованные проекты документов Административному совету.

Первое (внеочередное) заседание Административного совета Евразийской патентной организации по инициативе трех государств, обратившихся к генеральному директору ВОИС г-ну А.Богшу, являющемуся депозитарием настоящей Конвенции, состоялось 2 октября 1995 г. в Женеве. На этом заседании был избран президент Евразийского патентного ведомства и рассмотрен ряд документов о начале работы Ведомства.

Хотелось бы отметить постоянную

поддержку и помощь, оказанную на всех этапах разработки и согласования Евразийской патентной конвенции генеральным директором ВОИС г-ном А.Богшем, его заместителем г-ном Ф.Кюршо, а также специалистами ВОИС г-ном В.Трусовым и г-ном Е.Бобровским.

В разработке Конвенции была также оказана помощь Европейской патентной организацией. Деятельное участие в решении проблем создания Евразийского патентного ведомства и Конвенции приняли Российский союз промышленников и предпринимателей и промышленные палаты стран СНГ, которые хорошо понимали с самого начала работы над Конвенцией, что экономические связи между странами вопреки политическим передерягам целесообразно сохранить. Для этого необходимо было сохранение единого экономического и научно-технического пространства, единого патента.

Вступившая в силу в августе 1995 г. Евразийская патентная конвенция создаст межгосударственную систему охраны изобретений на основе единого патента, действующего на территории всех договаривающихся государств, ратифицировавших Конвенцию или присоединившихся к ней.

В настоящее время таких государств 9 - Туркменистан, Республика Беларусь, Республика Таджикистан, Российская Федерация, Азербайджанская Республика, Республика Казахстан, Киргизская Республика, Республика Армения и Республика Молдова.

Создание Евразийской патентной системы - это определенная удача указанных государств, которым пока в целом трудно реализовывать намеченные обширные планы экономической интеграции. В то же время в нормально действующей Евразийской патентной системе нуждаются также и заявители других государств.

Для выполнения административных задач, связанных с функционированием Евразийской патентной системы и выда-

чей евразийских патентов, Конвенция учредила Евразийскую патентную организацию, членами которой являются все договаривающиеся государства.

Органами Организации являются Административный совет, в котором каждое договаривающееся государство представлено своим полномочным представителем, и Евразийское патентное ведомство, выполняющее все административные функции Организации и являющееся ее секретариатом.

Каждое договаривающееся государство имеет свою квоту в штате Евразийского патентного ведомства.

В области охраны изобретений - это одно из важнейших событий в мире после принятия Договора о патентной кооперации (РСТ) в 1970 г., участниками которого на сегодня являются 83 государства Европейской патентной конвенции 1973 г.

На заседании Административного совета, которое проходило в Москве 30 ноября - 1 декабря 1995 г., были избраны председатель Административного совета - полномочный представитель Республики Казахстан Каудыров Толеш Ерденович и его заместитель - полномочный представитель Республики Белоруссия Кудашов Валерий Иванович.

На данном заседании были приняты следующие документы, необходимые для начала функционирования Организации:

- Правила процедуры Административного совета;
- Патентная инструкция;
- Административная инструкция;
- Финансовая инструкция;
- Положение о пошлинах Евразийской патентной организации;
- Положение о евразийских патентных поверенных;
- Устав Евразийской патентной организации.

Административный совет на своем заседании принял решение о дате начала подачи евразийских заявок в Евразийское патентное ведомство - 1 января 1996 г.

Такисторически рождались на благо интересов изобретателей всех стран Евразийская патентная конвенция и учрежденная ею новая международная организация.

2. Организационная структура Евразийской патентной системы

Ст. 1 Конвенции предусматривается создание Евразийской патентной системы, которая представляет собой межгосударственную систему охраны изобретений на основе выдачи единого патента, действующего на территории всех государств - участников Конвенции.

Следовательно, Евразийская патентная система носит наднациональный характер. Каково же ее соотношение с национальными патентными системами? В п.(1) ст. 1 Конвенции предписывается, что государства-участники сохраняют за собой полный суверенитет в части развития своих национальных систем по охране изобретений.

Национальные патентные системы полностью автономны по отношению к Евразийской патентной системе, кроме тех полномочий в отношении евразийских патентов, которые переданы государствами-участниками в силу положений Конвенции в компетенцию Евразийской патентной организации.

Природу, цели и задачи, тенденции развития Евразийской патентной системы невозможно понять без рассмотрения ее организационной структуры.

Декларируя стремление государств - участников Конвенции создать межгосударственную систему в области охраны изобретений на основе единого патента, преамбула указывает, что заключаемая Конвенция представляет собой специальное соглашение в соответствии со ст. 19 Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г. и договор о региональном патенте в соответствии со ст. 45(1) Договора о патентной кооперации от 19 июня 1970 г.

Следовательно, Евразийская патентная организация (далее - Организация) - региональная международная организация, основной деятельностью которой является выполнение административных задач, связанных с функционированием Евразийской патентной системы и выдачей единых евразийских патентов. Этот вывод подтверждается также п.(5) ст. 2 Конвенции, согласно которому Организация является межправительственной.

Данные обстоятельства означают, что Организация по своей природе является субъектом международного права со всеми вытекающими из этого правовыми последствиями. Основное из них - это ее международная правосубъектность, т.е. возможность участия в международных отношениях, урегулированных нормами международного права. При этом Организация, как и другие международные организации, является коллективным субъектом международного права, поскольку ее права и обязанности - это права и обязанности государств-участников, взятых в совокупности.

Как известно, международную организацию как субъект международного права характеризуют три основных признака: договорная основа организации, т.е. наличие международного договора государств о создании организации; наличие постоянных органов; соответствие условий создания и деятельности организации нормам общего международного права. Все вышеуказанные признаки учтены при создании Евразийской патентной организации и подтверждаются ее нормативными актами.

Очевидно, что свое предназначение быть коллективным органом государств-участников Организация может успешно выполнять лишь при условии, что она будет наделена соответствующими правами и обязанностями в сфере международных отношений.

Согласно п.(5) ст. 2 Конвенции Организация имеет статус юридического лица. В каждом договаривающемся госу-

дарстве Организация обладает правоспособностью, которая признана за юридическими лицами в соответствии с национальным законодательством данного государства, может приобретать и распоряжаться движимым и недвижимым имуществом и защищать свои права в суде.

При этом следует отметить, что Организация не является юридическим лицом государства, в котором расположена ее штаб-квартира, или какого-либо иного государства-члена. Это особое юридическое лицо, имеющее международно-правовой характер, возникшее в результате согласования волеизъявлений государств - членов Организации.

Поэтому Евразийская патентная организация, как и любая другая международная организация, не подпадает под юрисдикцию того государства, на территории которого расположена ее штаб-квартира, и не работает под контролем соответствующих властей государства. Это связано с тем, чтобы международная организация ни в коем случае не попала в зависимость от одного или группы государств-членов. В этих целях между государством, где располагаются органы международной организации, и международной организацией заключается договор, по которому принимающее государство предоставляет ей помещения, соответствующие привилегии и иммунитеты, необходимые для беспрепятственного осуществления своих задач и целей.

Так, в п. (7) ст. 2 Конвенции указано, что Организация, полномочные представители государств-членов и их заместители и другие лица, привлекаемые для решения задач Организации, обладают на территории каждого из этих государств соответствующими правами, привилегиями и иммунитетами, которые предоставляются таким государством любой другой международной организации и ее служащим. Кроме того, на территории Российской Федерации вышеуказанные права, привилегии и иммуни-

теты регулируются специальным Соглашением о штаб-квартире Организации, заключаемым Организацией с Правительством Российской Федерации. Это означает, что предоставляемый для Организации в этом нормативном акте уровень прав, привилегий и иммунитетов должен быть не ниже аналогичного уровня, предоставляемого Российской Федерацией любой другой международной организации, расположенной на ее территории, например, Межгосударственному экономическому комитету Экономического союза.

Как известно, правосубъектность международных организаций проявляется не только в привилегиях и иммунитетах, но и в их праве заключать международные договоры (соглашения) как с государствами - членами Организации (например, соглашение о штаб-квартире) или иными государствами, так и с другими международными организациями.

Так, в соответствии с п.(4) ст. 3 Конвенции право на участие ВОИС в заседаниях Административного совета Организации вытекает из соглашения, заключаемого между Организацией и ВОИС.

Согласно ст. 21 Конвенции могут заключаться соглашения о проведении патентных поисков по евразийским заявкам с компетентными национальными или региональными ведомствами.

Подобные соглашения могут касаться и иных областей, например, соглашения о публикации евразийских заявок или евразийских патентов. При этом такие соглашения могут носить характер не только международных межведомственных соглашений, но и гражданско-правовых сделок с конкретными юридическими лицами национального права.

Договорная правоспособность Организации проявляется путем ее участия в международном правотворчестве, т.е. в создании норм международного права.

Следует особо отметить, что международное правотворчество Организации подразделяется на внешнее (заключение

международных договоров и соглашений) и внутреннее (принятие нормативных актов, регулирующих деятельность Организации).

Еще один вопрос общего характера, которой также целесообразно рассмотреть, - это вопрос о возможном и допустимом круге государств - участников Конвенции. Иными словами, носит ли она открытый характер или ограничена участием государств - участников СНГ.

На это ст. 26 Конвенции дает однозначный ответ: членство в настоящей Конвенции открыто для любого государства - члена ООН, связанного также Парижской конвенцией по охране промышленной собственности и Договором о патентной кооперации.

Вместе с тем, учитывая запись в преамбуле Конвенции о том, что Организация является региональной международной организацией, следует признать, что членство в Конвенции ограничено государствами, расположенными в Европе и Азии.

Данный вывод подтверждается также материалами второго (первого очередного) заседания Административного совета (30 ноября - 1 декабря 1995 г.), где указано, что Евразийская патентная организация является открытой международной (межправительственной) организацией и по своему статусу не входит в систему организаций СНГ.

Особо следует остановиться на положениях, касающихся финансирования расходов Организации. Согласно ст. 5 Конвенции Организация является самофинансируемой в том смысле, что ее расходы покрываются за счет пошлин и других получаемых ею доходов. При этом никакое государство-член не может быть обязано уплачивать взносы в Организацию.

Единственно возможной помощью в случае недостатка финансовых средств для деятельности Организации являются авансы, предоставляемые в каждом отдельном случае на основе специальных соглашений между Организацией и Пра-

вительством Российской Федерации.

Расходы Организации покрываются за счет поступлений от пошлин и платежей за услуги Евразийского патентного ведомства, а также поступлений от ее издательской деятельности, даров, завещанных средств и субсидий, передаваемых Организации, а также ренты, процентов и различных других ее доходов.

Несмотря на довольно большой перечень источников доходов Организации, реальными из них являются поступления от пошлин и платежей за услуги, предоставляемые ею.

Важно уяснить, что вся деятельность, связанная с вышеуказанными источниками доходов Организации, не является предпринимательской, поскольку цели и задачи Организации далеки от извлечения прибыли.

Данный вывод подтверждается, кроме того, положением п. (3) ст. 5 Конвенции, согласно которому превышение доходной части бюджета (весьма гипотетическое) над расходной используется для развития Евразийского ведомства.

Более детальные положения о бюджете Организации (структура, представление и принятие бюджета, его исполнение) закреплены в Финансовой инструкции к Евразийской патентной конвенции. В этой Инструкции предусмотрены также нормы относительно бухгалтерского учета и отчетности.

Местонахождение Организации определено в городе Москве (Российская Федерация).

Официальным языком Организации является русский язык.

Одним из органов Евразийской патентной организации является Административный совет. Это своего рода представительный орган, в котором участвует каждое государство - член Организации.

Его общая задача - контроль за деятельностью Евразийского патентного ведомства.

В компетенцию Административного совета согласно ст. 3(3) Конвенции вхо-

дит:

- утверждение своих Правил процедуры;
- избрание своего председателя на возобновляемый двухлетний срок;
- назначение президента Евразийского патентного ведомства на возобновляемый шестилетний срок;
- дача рекомендации президенту Евразийского патентного ведомства в отношении назначения вице-президентов;
- одобрение соглашения о штаб-квартире Организации;
- одобрение соглашений, заключаемых Организацией с государствами и международными организациями;
- утверждение большинством в две трети голосов Патентной, Финансовой и Административной инструкций;
- принятие большинством в две трети голосов годового бюджета, рассмотрение годового отчета и одобрение годовых счетов Организации;
- осуществление иных действий.

Упомянутый выше довольно объемный перечень полномочий Административного совета не является исчерпывающим. Он дополнен правилом 5 Административной инструкции к Евразийской патентной конвенции, согласно которому Административный совет правомочен принимать и изменять Положение о пошлинах Евразийской патентной организации, Правила процедуры Административного совета, а также другие документы.

Государства - участники представлены в Административном совете полномочным представителем и его заместителем, которые могут привлекать себе в помощь референтов и экспертов.

Каждое государство-участник имеет в Административном совете один голос. При этом кворум составляет две трети от числа этих государств.

Решения в Административном совете принимаются на основе консенсуса, а при отсутствии консенсуса - простым большинством участвующих в голосо-

нии полномочных представителей государств-участников за исключением тех случаев, когда в Конвенции предусматривается единогласие или большинство в две трети голосов.

Не считаются участвующими в голосовании те полномочные представители государств-участников, которые воздерживаются от голосования.

Заседания Административного совета подразделяются на очередные и внеочередные. Очередное заседание созывается в каждом календарном году, а внеочередные - по инициативе не менее трех государств-участников, председателя Административного совета или президента Евразийского патентного ведомства. При этом заседания созываются президентом Евразийского патентного ведомства.

В работе заседаний Административного совета принимают участие с правом совещательного голоса представители ВОИС, а также по приглашению Организации представители других международных организаций или государств (в качестве наблюдателей).

Евразийское патентное ведомство (далее - Евразийское ведомство) выполняет роль исполнительного органа Организации. Как сказано в ст. 4 Конвенции: "Евразийское ведомство выполняет все административные функции Организации. Оно является секретариатом Организации".

Евразийское ведомство возглавляет президент, являющийся высшим должностным лицом Организации.

Президент Евразийского ведомства определяет его структуру и назначает персонал. Он отвечает перед Административным советом за деятельность Евразийского ведомства и наделен, в частности, широким кругом правомочий:

- принимать все меры, целесообразные для деятельности Евразийского ведомства, включая издание нормативных актов;

- представлять Административному совету предложения по изменению Кон-

венции и других нормативных актов Организации;

- готовить проект бюджета Организации и исполнять бюджет после его принятия;

- представлять Административному совету годовой отчет о деятельности и годовые счета Организации;

- осуществлять руководство персоналом Евразийского ведомства, обеспечивать решение вопросов его социальной защиты.

Каждое государство-участник имеет свою квоту в штате Евразийского ведомства, которая определяется правилом 9 Административной инструкции.

Квоты определяются с учетом экономического потенциала государств-участников и составляют в процентном отношении для России - 52, Украины - 15, Белоруссии - 6, Казахстана - 6, Азербайджана - 3, Армении - 3, Грузии - 3, Киргизии - 3, Молдовы - 3, Таджикистана - 3, Туркменистана - 3.

Принимаемые на работу в Евразийское ведомство служащие с учетом выделенных квот рекомендуются национальными патентными ведомствами государств-участников. При этом рекомендуемые служащие должны иметь необходимую подготовку и опыт практической работы в области промышленной собственности, организаторские способности и удовлетворительное знание русского языка.

Служащие Евразийского ведомства не имеют права работать по совместительству и заниматься деятельностью, несовместимой с выполнением их служебных обязанностей, кроме научной, преподавательской и иной творческой деятельности.

В правиле 11 Административной инструкции регламентирован круг служебных обязанностей служащих, в том числе обязанность и по окончании своей служебной деятельности не разглашать и не использовать информацию, являющуюся по своему характеру конфиденциальной.

При возникновении споров между Организацией и служащими Евразийского ведомства применяются нормы трудового законодательства страны местонахождения Евразийского ведомства. Кроме того, служащие или бывшие служащие Евразийского ведомства имеют право обращаться в Административный суд Международной организации труда в пределах условий, определенных их должностными инструкциями, контрактами, Инструкцией о социальном обеспечении.

3. Условия патентоспособности изобретения

В соответствии со ст. 6 Конвенции Евразийское патентное ведомство выдает евразийский патент на изобретение, которое является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо.

В силу рамочного характера Конвенции определение этих условий патентоспособности изобретения в соответствии со ст. 14 Конвенции отнесено к Патентной инструкции.

Как следует из положений Конвенции и Патентной инструкции, указанные три условия патентоспособности независимы друг от друга. Вместе с тем можно говорить об их кумулятивном характере, поскольку изобретение считается патентоспособным только тогда, когда выполняются одновременно все эти три условия. Несоответствие изобретения хотя бы одному из данных условий не позволяет признать его патентоспособным.

Таким образом, Конвенция по аналогии с положениями Страсбургской конвенции от 27 ноября 1963 г. и Мюнхенской конвенции от 5 октября 1973 г. признает указанные условия патентоспособности как необходимые и достаточные для признания изобретения охраноспособным.

Несмотря на то, что условие промышленной применимости в Конвенции и Патентной инструкции приводится пос-

ле новизны и изобретательского уровня, в практике экспертизы изобретений его оценка проводится, как правило, в первую очередь. Это объясняется тем, что исследование заявленного изобретения в отношении этого условия патентоспособности наименее трудоемко и его легко осуществить на начальном этапе экспертизы. С другой стороны, было бы неоправданно тратить время и силы на оценку новизны и изобретательского уровня заявленного изобретения, если оно заведомо не отвечает условию промышленной применимости.

Что же касается оценки новизны и изобретательского уровня изобретения, то она проводится в строгой последовательности. Сначала оценивается элемент новизны изобретения. Если изобретение признается новым, то на следующем этапе определяется, насколько этот элемент новизны имеет изобретательский уровень.

3.1. Новизна

В соответствии с правилом 3 Патентной инструкции изобретение признается новым, если оно не является частью предшествующего уровня техники.

Предшествующий уровень техники включает все сведения, которые стали общедоступными в мире до даты подачи заявки в Евразийское патентное ведомство или, если испрашен приоритет, до даты ее приоритета.

Как следует из приведенного определения, предшествующий уровень техники включает в себя все, что стало любыми законными средствами доступно обществу до даты подачи заявки.

Новизна изобретения может быть опровержена любой предшествующей информацией, ставшей доступной любыми средствами общественности в любой части мира, независимо от источника такой информации, включая и самого автора изобретения.

Таким образом, в отношении новизны к изобретению предъявляются

требования абсолютной мировой новизны.

Что понимается под общедоступностью сведений?

Для того чтобы те или иные сведения можно было бы считать общедоступными, они должны быть законным образом представлены общественности таким образом, чтобы любой желающий ознакомиться с ними имел возможность получить необходимую информацию. При этом к общедоступным сведениям не относятся сведения, которые получены под секретом или конфиденциально в силу исполнения служебных обязанностей, например, в процессе проведения экспериментальных работ.

При оценке общедоступности сведений применительно к оценке новизны изобретения не имеет никакого значения, был ли кто-нибудь фактически знаком с данной информацией и понял ли ее сущность.

Чтобы считать данную информацию общедоступной, достаточно того, что она представлена таким образом, который позволял бы любому человеку ознакомиться с ней и понять ее сущность.

В каком виде должны быть представлены сведения для того, чтобы они могли считаться общедоступными?

Патентной инструкцией не определяется характер сведений, которые могут считаться общедоступными. Вместе с тем, исходя из мировой практики, предполагается, что информация об изобретении может быть представлена в виде:

- публикации описания изобретения;
- публичного выступления;
- публичного использования изобретения.

Наиболее распространенным видом информации являются любого рода публикации, в которых раскрыто содержание изобретения (книги, статьи, патентная документация и т.д.).

Публикация чертежей или рисунков также относится к сведениям, которые могут опровергнуть новизну изобретения.

При этом необходимо, чтобы чертежи или рисунки были представлены в таком виде, который бы позволял без описания понять сущность изобретения.

Раскрытие сущности изобретения может быть сделано устно. В силу абсолютного характера новизны изобретения любое устное публичное выступление, в котором раскрывается существо изобретения, включается в предшествующий уровень техники. Вместе с этим возникает проблема доказывания раскрытия данной информации.

Для этого требуется, чтобы содержание устного публичного сообщения было подтверждено письменно. При этом письменное изложение содержания устного сообщения может быть опубликовано и после подачи заявки на изобретение, новизна которого может быть опровержена данным сообщением.

Единственное, что требуется доказать в данном случае, это факт предшествования устного публичного выступления и достоверность его описания в приведенной публикации.

Под публичным использованием изобретения понимается представление или эксплуатация изобретения. Для того, чтобы данное использование могло быть отнесено к предшествующему уровню техники при оценке новизны заявленного изобретения, необходимо, чтобы использование изобретения было осуществлено публично и позволило бы третьим лицам понять сущность и принцип действия предмета изобретения.

Из вышеизложенного следует, что в предшествующий уровень техники включается любая информация независимо от формы ее представления, которая стала общедоступной в мире до даты подачи заявки в Евразийское ведомство или, если испрашен приоритет, до даты приоритета.

Вместе с тем в отношении заявок на изобретения возникает вопрос, может ли одна заявка быть противопоставлена другой заявке на аналогичное изобретение, если до даты подачи второй заявки

она еще не была опубликована.

В этом случае более ранняя заявка, оставаясь недоступной общественности, формально не является частью предшествующего уровня техники. В таком случае создается ситуация, когда на одно и то же изобретение должны быть выданы два патента.

Во избежание выдачи двух евразийских патентов на одно и то же изобретение содержание более ранней заявки в соответствии с Патентной инструкцией включается в состав предшествующего уровня техники для целей проверки новизны изобретения. Такое включение в уровень техники осуществляется при условии, что более ранняя заявка или выданный по ней евразийский патент впоследствии будут опубликованы в установленном порядке.

При этом под содержанием более ранней заявки понимаются описание изобретения, чертежи и формула изобретения в той редакции, в которой заявка была подана на дату ее подачи (правило 3 Патентной инструкции).

В соответствии с правилом 3(3) Патентной инструкции не признается обстоятельством, препятствующим признанию патентоспособности изобретения, такое раскрытие информации, относящейся к изобретению, которое сделано самим изобретателем, заявителем или любым другим лицом, получившим от них прямо или косвенно эту информацию при условии, что сведения о сущности изобретения стали общедоступными не ранее, чем за шесть месяцев до даты подачи евразийской заявки или до даты приоритета, если он испрашен.

При этом обязанность доказывания обстоятельств раскрытия информации лежит на заявителе.

Объект изобретения может считаться частью предшествующего уровня техники при условии, если он целиком раскрыт в информации, общедоступной в мире до даты подачи заявки в Евразийское ведомство или, если испрашен приоритет, до даты приоритета.

Это означает, что при оценке новизны изобретения ему не может быть противопоставлен так называемый "сборный прототип".

В этой связи частью второй правила 3 Патентной инструкции предусматривается, что объекты, являющиеся частью предшествующего уровня техники, для определения новизны изобретения могут учитываться лишь отдельно.

Это значит, что новизна изобретения рассматривается с точки зрения концепции идентичности. Все, что не идентично, считается новым. Качественная оценка патентоспособности такого изобретения проводится с позиции критерия "изобретательский уровень".

3.2. Изобретательский уровень

Изобретательский уровень является одним из трех условий патентоспособности изобретения.

В соответствии с правилом 3 Патентной инструкции изобретение имеет изобретательский уровень, если оно для специалиста очевидным образом не следует из предшествующего уровня техники.

Как следует из данного определения, оценка изобретательского уровня производится в отношении специалиста, для которого изобретение не должно очевидным образом вытекать из предшествующего уровня техники.

Таким образом, изобретательский уровень определяется исходя из предшествующего уровня техники, гипотетической фигуры специалиста и критерия очевидности.

Из изложенного следует, что предшествующий уровень техники является основой для определения новизны и изобретательского уровня.

Однако в отношении оценки изобретательского уровня в уровень техники не включаются ранее поданные заявки, если они не опубликованы до даты подачи заявки или до даты приоритета, если он испрашен.

Такое ограничение обусловлено

требованием общедоступности на указанную дату информации, которой должен руководствоваться специалист при проверке соответствия изобретения требованиям изобретательского уровня.

В практике охраны изобретений критерий "изобретательский уровень" является наиболее сложным для оценки и вместе с тем наиболее часто оспариваемым при рассмотрении дел, связанных с опротестованием правомерности выдачи патентов по техническим причинам.

Неочевидность изобретения является критерием, который оценивается применительно к специалисту.

По своей сути введение специалиста в определение изобретательского уровня является юридической фикцией, аналогичной фигуре "доброго отца семейства" (*bonus pater familias*), утвердившейся в мировой практике еще со времен римского права.

Вместе с тем, несмотря на гипотетический характер специалиста, к нему предъявляются вполне конкретные требования.

С точки зрения его личных качеств специалист считается обладающим ординарными качествами, он образован и активен, что означает его возможность использовать свои профессиональные знания в полной мере.

С профессиональной точки зрения этот специалист обладает обычными знаниями в рассматриваемой области техники. Имеется в виду, что он в курсе проблем и утвердившихся мнений в этой области.

Юридическая практика и доктрина развитых стран мира выработали определенное отношение к фигуре специалиста - это конструктор, а не пользователь объекта изобретения.

Он знает, как действовать в данной области, но он не может создавать изобретения.

Как правило, под данной областью техники понимается область техники, которая охватывается формулой изобретения.

Если изобретение касается нескольких областей техники, то предполагается, что рассматриваемый нами специалист должен обладать знаниями во всех этих областях. Это положение в практике Европейского патентного ведомства известно как концепция “команды экспертов”. Например, в лазерной технологии под специалистом понимается команда из трех экспертов - специалистов в области физики, электроники и химии соответственно.

При оценке изобретательского уровня предшествующий уровень техники должен быть взят во всей совокупности. Это существенным образом отличает оценку данного критерия патентоспособности от оценки новизны изобретения, при которой изобретению может быть противопоставлен только один объект, исходя из концепции идентичности.

Нельзя требовать от специалиста знания всех областей техники одинаково. Он обладает нормальными знаниями в области, к которой относится изобретение, или в смежных областях, но он не может знать области, далекие от рассматриваемой или вообще не связанные с ней.

Таким образом, уровень техники при оценке изобретательского уровня рассматривают в определенной иерархии.

Изобретение не имеет изобретательского уровня, если рассматриваемый нами специалист может его реализовать, используя свои профессиональные знания предшествующего уровня техники путем простого выполнения операций и комбинации средств, раскрытых данным уровнем техники.

Изобретательский уровень оценивается путем исследования поставленной изобретателем проблемы и средств, которые были использованы для того, чтобы решить эту проблему.

Наряду с рассмотренными объективными показателями оценки изобретательского уровня в мировой практике

широко используются так называемые вспомогательные критерии оценки изобретательского уровня.

В частности, в юридической практике и доктринах США, Канады, многих западноевропейских стран для оценки изобретательского уровня выработаны следующие косвенные критерии:

- коммерческий успех, сопутствующий изобретению;
- сложность решаемой задачи и преодоление трудностей на пути ее решения;
- технический прогресс;
- решение проблемы, которая долгое время не могла быть решена;
- преодоление скептицизма в данной области техники;
- новый неожиданный результат;
- множество выданных на данное изобретение лицензий;
- высокие затраты, связанные с исследованиями и разработкой;
- имитация и подделка со стороны конкурентов;
- преодоление сложной процедуры получения патента, получение параллельных патентов на данное изобретение за границей и т.д.

Представляется, что правоприменительная практика Евразийского патентного ведомства пойдет по упомянутому выше пути при оценке изобретательского уровня.

3.3. Промышленная применимость

В соответствии с правилом 3 Патентной инструкции изобретение является промышленно применимым, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других областях человеческой деятельности.

Как следует из определения, промышленная применимость изобретения определяется возможностью его использования в различных областях человеческой деятельности.

В понятие “использование”, исходя

из мировой юридической практики, входит эксплуатация изобретения или его изготовление.

Таким образом, чтобы считать изобретение отвечающим критерию промышленной применимости, достаточно того, чтобы оно могло быть изготовлено, т.е. могло бы приобрести форму устройства или вещества.

Изобретение может быть использовано, если оно обладает свойствами, позволяющими ему получить заявленный технический эффект.

Не следует смешивать понятие "промышленная применимость" с понятиями "полезность" или "технический прогресс".

Критерий "промышленная применимость" не имеет ничего общего с экономической рентабельностью изобретения.

Несмотря на это, технический аспект является очень важным при оценке промышленной применимости.

Важным условием оценки критерия "промышленная применимость" является требование возможности изготовления изобретения.

Если в заявке описана лишь теоретическая идея и результат не может быть получен, как в случае с "вечным двигателем", то тогда гипотетический специалист, фигуру которого мы рассмотрели выше, не может получить результат, описанный в заявке. Возможен и такой случай, когда результат получен чисто случайно и изобретатель не в состоянии описать способ его получения, т.е. отсутствует детерминированное правило получения указанного результата.

В этом случае изобретение также не отвечает критерию "промышленная применимость".

При оценке критерия "промышленная применимость" важным обстоятельством является условие реализации изобретения специалистом.

Это требование не следует смешивать с условием полного раскрытия

изобретения в описании заявки.

Как правило, раскрытие считается неполным, если изобретателем не раскрыт элемент, который он знает, но по какой-то причине посчитал возможным не описывать.

В этом случае суд может вынести решение в пользу действительности патента, если докажет, что изобретение может быть воспроизведено специалистом в этой области техники.

В то же время, если никто не в состоянии воспроизвести описанное в заявке изобретение, то можно говорить о том, что изобретение не отвечает критерию промышленной применимости.

Таким образом, если, несмотря на описание и все содержащиеся в заявке сведения об изобретении, последнее не может быть реализовано или описанный результат не может быть получен, то тогда считается, что изобретение не отвечает критерию "промышленная применимость".

В соответствии со ст. 6 Конвенции евразийский патент выдается на изобретение, отвечающее рассмотренным выше условиям патентоспособности.

3.4. Непатентоспособные изобретения

Как следует из изложенного, для того чтобы получить охрану, заявленное решение должно быть прежде всего изобретением.

Изобретение должно иметь технический характер, т.е. должно решать техническую проблему и предусматривать технический вклад в уровень техники.

Ряд результатов творческой деятельности человека исключается законодателем из охраны в качестве изобретений в силу того, что они не отвечают данному требованию.

Перечень объектов, которые не признаются изобретениями, приведен в правиле 3 Патентной инструкции. В отличие от Европейской патентной конвенции этот перечень является исчерпы-

вающим.

Не признаются изобретениями как таковыми:

- научные теории и математические методы;
- методы организации и управления хозяйством;
- условные обозначения, расписания, правила;
- методы выполнения умственных операций;
- алгоритмы и программы для вычислительных машин;
- топологии интегральных микросхем;
- проекты и схемы планировки сооружений, зданий, территорий;
- решения, касающиеся лишь внешнего вида изделий, направленные на удовлетворение эстетических потребностей.

Евразийские патенты не выдаются на сорта растений и породы животных, а также на решения, противоречащие общественному порядку и морали.

Исключение из охраны программ ЭВМ как таковых не означает исключение из охраны изобретений, связанных с использованием компьютеров.

Однако реальный вклад в уровень техники, который является предметом формулы изобретения, должен определяться всей совокупностью (технических и не технических) признаков.

Исключение из охраны в качестве изобретений научных теорий, математических методов, открытий, которые по своей природе представляют собой объяснение или предположение существующих в природе явлений и закономерностей, объясняется также тем, что они не могут быть прямо применены в промышленности.

В то же время на базе научной теории или открытия, как правило, создаются наиболее существенные изобретения. Например, теория физики полупроводников не является патентоспособной, в то же время новые полупроводниковые приборы и способы их получения при-

наются изобретениями.

Решения, касающиеся лишь внешнего вида изделия, направленные на удовлетворение эстетических потребностей, следует подразделять на две группы.

К первой группе относятся произведения, представляющие собой так называемый результат "чистого искусства", которые по своему характеру и природе не могут быть промышленно применены.

Ко второй группе относятся художественно-конструкторские решения, определяющие внешний вид изделий, которые признаются промышленными образцами.

В отличие от произведений первой группы промышленные образцы отвечают условию промышленной применимости.

Вместе с тем по своему характеру охрана промышленных образцов преследует цель защиты внешнего вида изделий, а не технической сущности решения.

Промышленные образцы пользуются охраной в соответствии со специальным законодательством.

В связи с отсутствием технического характера решения эти объекты исключены из охраны в качестве изобретений.

4. Патентование изобретения

4.1. Право на евразийский патент

Кто может подать евразийскую заявку?

Конвенцией предусматривается заявительская система подачи евразийской заявки, согласно которой патент выдается первому заявителю без проверки его правомочий в отношении заявленного изобретения.

Конвенцией декларируется право изобретателя или его правопреемника на получение патента (ст. 7(1)). Как следует из содержания указанной статьи, кроме требования указания имени изобретателя в евразийской заявке, в Конвенции не содержится никаких положений

относительно проверки со стороны Евразийского ведомства достоверности заявления об авторстве. Из ст. 7(2) Конвенции следует, что для целей процедуры в Евразийском ведомстве заявитель считается имеющим право на получение евразийского патента.

Изобретателем признается физическое лицо, творческим трудом которого создано изобретение.

Если изобретение создано совместным творческим трудом нескольких лиц, то все они признаются изобретателями. При этом право на получение евразийского патента принадлежит совместно им самим или их правопреемникам.

В случае, если заявка подана неправомочным лицом, то действительный изобретатель или лицо, правомочное подать евразийскую заявку, могут обжаловать такое действие в суде.

На основании вступившего в силу решения суда или другого компетентного органа государства - участника Конвенции действительный изобретатель, на изобретение которого была подана евразийская заявка, или лицо, признанное правомочным подать евразийскую заявку, могут в соответствии с правилом 7 Патентной инструкции принять одно из следующих трех возможных решений. В частности, они могут продолжить дело-производство по евразийской заявке вместо заявителя, подать новую евразийскую заявку на то же самое изобретение с сохранением приоритета первой заявки либо ходатайствовать об отклонении евразийской заявки.

Вместе с тем ни Конвенцией, ни Патентной инструкцией не определяется в настоящее время, в чьей юрисдикции находится рассмотрение указанных споров применительно к спорящим сторонам.

Если изобретение создано независимо несколькими изобретателями, то право на евразийский патент принадлежит тому изобретателю или его правопреемнику, чья евразийская заявка име-

ет более раннюю дату подачи или более ранний приоритет.

К разряду служебных изобретений относят изобретения, создаваемые работником в связи с выполнением им служебных обязанностей или полученного от работодателя конкретного задания.

Конвенцией не дается понятие служебного изобретения. Более того, она не затрагивает вопрос правообладания евразийским патентом применительно к служащим, а относит его решение к компетенции государств. В частности, ст. 7(1) Конвенции предусматривается, что если изобретатель является служащим, то право на евразийский патент определяется в соответствии с законодательством того государства, в котором служащий имеет основное место службы. Если государство, в котором служащий имеет основное место службы, не может быть определено, то применяется законодательство того государства, в котором работодатель занимается предпринимательской деятельностью, с которой связан служащий.

4.2. Заявка на выдачу евразийского патента

В соответствии со ст. 19 Конвенции требования к форме и содержанию евразийской заявки изложены в Патентной инструкции. Согласно правилу 21 указанной Инструкции евразийская заявка должна содержать заявление о выдаче евразийского патента, описание изобретения, формулу изобретения, чертежи и иные материалы, если они необходимы для понимания сущности изобретения, и реферат.

При этом к евразийской заявке должен прилагаться документ, подтверждающий уплату единой процедурной пошлины в установленном размере, а также доверенность, если заявка подается представителем заявителя.

Заявление о выдаче евразийского патента представляется по форме, установленной Евразийским ведомством.

Заявление может быть получено бесплатно в Евразийском ведомстве или национальном патентном ведомстве государства - участника Конвенции

Заявление должно содержать указание на то, что евразийская заявка подается в соответствии с Конвенцией, фамилию, имя, отчество (если оно имеется) и/или наименование заявителя и другие сведения о заявителе и его представителе, если он назначен.

В заявлении должны быть также указаны название изобретения и сведения об изобретателе. Если испрашен приоритет, то указывается притязание на приоритет.

Требования к заявлению приведены в правиле 22 Патентной инструкции.

В соответствии со статьей 2(6) Конвенции официальным языком Евразийской патентной организации является русский язык. В этой связи заявление о выдаче евразийского патента должно быть представлено на русском языке.

Согласно правилу 21(6) Патентной инструкции прочие документы евразийской заявки могут быть представлены на других языках. В этом случае к заявке должен быть приложен их перевод на русский язык. При этом перевод на русский язык может быть представлен заявителем и позднее согласно установленным для этого срокам.

В случае непредставления в установленный срок перевода евразийская заявка считается отозванной.

Описание изобретения составляет основу заявки. Вследствие этого к нему предъявляются особые требования. Согласно правилу 11 Патентной инструкции евразийская заявка должна раскрывать сущность изобретения достаточно ясно и полно, чтобы изобретение могло быть осуществимо специалистом

Описание изобретения должно раскрывать техническую проблему, решаемую изобретателем, и путь ее решения.

Описание изобретения включает в себя название изобретения (как оно указано в заявлении о выдаче евразий-

ского патента), указание на область техники, к которой относится изобретение, указание на предшествующий уровень техники, изложение сущности изобретения, перечень фигур чертежей и иных материалов, если они имеются, а также сведения, подтверждающие возможность осуществления изобретения.

Описание изобретения и чертежи имеют также важное значение для целей толкования формулы изобретения.

Требования к описанию изобретения изложены в правиле 23 Патентной инструкции. Если евразийская заявка относится к штамму микроорганизма или способу, предполагающему использование штамма микроорганизма, который не может быть раскрыт в заявке таким образом, чтобы изобретение могло быть осуществлено специалистом, и если к такому штамму микроорганизма нет открытого доступа, то заявка должна содержать сведения или документ о депонировании такого штамма микроорганизма в уполномоченном для депонирования органе. Депонирование должно быть осуществлено до или на дату подачи евразийской заявки.

Таким образом, речь идет о дополнительном требовании, согласно которому описание изобретения, касающееся штамма микроорганизма, должно быть дополнено депонированием этого штамма в уполномоченном для депонирования органе в соответствии с Будапештским договором о международном признании депонирования микроорганизмов для целей патентной процедуры от 28 апреля 1977 г или в любом другом признанном Административным советом для депонирования органе.

В соответствии с правилом 12(1) Патентной инструкции формула изобретения определяет объем правовой охраны, предоставляемой евразийским патентом.

Формула изобретения признается как выражающая суть изобретения, если она содержит все его существенные признаки, т.е. признаки, необходимые

для достижения заявленного технического результата.

При этом правовая охрана может испрашиваться только на то, что указано в описании изобретения.

Несмотря на указанную зависимость формулы изобретения от его описания, объем правовой охраны определяется только признаками, указанными в формуле изобретения. В соответствии со ст. 10 Конвенции при определении объема правовой охраны, предоставляемой евразийским патентом, описание и чертежи служат только для целей толкования формулы изобретения. При этом принимается во внимание каждый признак изобретения, включаемый в независимый пункт формулы изобретения, или эквивалентный ему признак.

Толкование формулы изобретения заключается не только в преодолении ее неясных или неопределенных положений, но и в установлении ее полного и действительного содержания.

При этом исключаются крайности как буквального (ограничительного) толкования формулы изобретения, так и расширительной ее интерпретации.

Формула изобретения может быть однозвенной или многозвенной.

Однозвенная формула применяется для характеристики одного изобретения совокупностью существенных признаков, не имеющей развития или уточнения применительно к частным случаям его выполнения или использования.

Многозвенная формула применяется для характеристики одного изобретения с развитием и/или уточнением совокупности его существенных признаков применительно к частным случаям выполнения или использования изобретения или для характеристики группы изобретений.

Многозвенная формула изобретения, характеризующая одно изобретение, имеет один независимый пункт и следующий или следующие за ним зависимые пункты.

Пункт формулы изобретения состо-

ит, как правило, из ограничительной части, включающей существенные признаки, совпадающие с признаками наиболее близкого аналога, в том числе родовое понятие, отражающее назначение изобретения, которые в совокупности составляют часть предшествующего уровня техники, и отличительной части, включающей существенные признаки, которые отличают изобретение от более близкого аналога.

Формула изобретения может быть составлена без разделения ее на две указанные части, т.е. без явного выделения новизны изобретения. Формула изобретения составляется без ее разграничения на ограничительную и отличительную части в тех случаях, если она характеризует:

- индивидуальные химические соединения;
- штаммы микроорганизмов, культуры клеток растений и животных;
- применение ранее известного устройства, способа, вещества, штамма по новому назначению;
- изобретение, не имеющее аналогов (пионерное изобретение).

Независимый пункт формулы изобретения должен относиться только к одному изобретению. Он характеризуется совокупностью его существенных признаков, определяющей объем испрашиваемой охраны, и излагается в виде логического определения объема изобретения.

Зависимый пункт формулы изобретения содержит развитие и/или уточнение совокупности признаков изобретения, приведенных в независимом пункте, признаками, характеризующими изобретение лишь в частных случаях его выполнения или использования.

В соответствии с требованием единства изобретения евразийская заявка должна относиться к одному изобретению или группе изобретений, связанных между собой настолько, что они образуют единый изобретательский замысел.

Согласно правилу 25 Патентной инструкции в евразийскую заявку могут быть включены пункты формулы изобретения различных объектов, в частности

- независимый пункт для устройства, вещества или штамма микроорганизма, независимый пункт для способа, специально предусмотренного для изготовления (получения) этого устройства или вещества,

- независимый пункт для способа и независимый пункт для устройства, специально предусмотренного для применения этого способа;

- независимый пункт для устройства, вещества или штамма микроорганизма, независимый пункт для способа, специально предусмотренного для изготовления (получения) этого устройства или вещества, и независимый пункт для устройства, специально предусмотренного для применения этого способа.

Поскольку группу изобретений могут образовывать изобретения, относящиеся к одному и тому же объекту изобретения (устройству, способу и т.д.), то в евразийскую заявку могут быть включены два или более независимых пунктов формулы одной и той же категории, которые не могут быть легко охвачены одним общим пунктом формулы (см. правило 25(2) Патентной инструкции).

В соответствии с разъяснением, данным Евразийским ведомством в письме № 11/7-4/27 от 30.01.96 г., направленном генеральному директору Союзпатента, в одной заявке могут быть испрашены охрана вещества и применение этого вещества по какому-либо назначению (в каком-либо качестве). Евразийское ведомство считает возможной охрану упомянутых объектов единым евразийским патентом.

Все зависимые пункты формулы изобретения, относящиеся к одному и тому же предшествующему независимому пункту, должны быть сгруппированы вместе

Чертежи и иные поясняющие материалы, необходимые для понимания сущ-

ности изобретения, оформляются в виде графических материалов (собственно чертежей, схем, графиков, эюр, рисунков, осциллограмм и т.д.), фотографий, таблиц, диаграмм.

Рисунки представляются в том случае, если невозможно проиллюстрировать описание чертежами или схемами. Фотографии представляются в основном как дополнение к другим видам графических материалов.

Более подробные требования к чертежам и другим графическим материалам приведены в правиле 26 Патентной инструкции.

Реферат служит для целей информации об изобретении и представляет собой сокращенное изложение описания изобретения.

Реферат должен содержать краткое изложение того, что раскрыто в описании изобретения, формуле изобретения и чертежах. В этом изложении указываются область техники, к которой относится изобретение, и/или область применения, если это неясно из названия, а также характеристика сущности изобретения с указанием достигаемого технического результата.

Сущность изобретения характеризуется путем свободного изложения формулы изобретения, при котором, по возможности, сохраняются все существенные признаки независимого пункта формулы изобретения.

В случае необходимости в реферат включаются химическая формула, которая наилучшим образом характеризует изобретение, а также одна из фигур чертежа или фигуры чертежей, если таковые имеются в евразийской заявке.

Реферат должен быть настолько кратким, насколько это позволяет раскрытие изобретения, и не превышать по объему 150 слов.

Требования к реферату изложены в правиле 27 Патентной инструкции.

4.3. Оформление евразийской заявки

Все документы евразийской заявки оформляются таким образом, чтобы можно было обеспечить их длительное хранение и непосредственное репродуцирование в неограниченном количестве копий.

Требования к оформлению евразийской заявки изложены в правиле 29 Патентной инструкции.

В соответствии со ст. 15 Конвенции евразийская заявка может быть подана непосредственно в Евразийское патентное ведомство.

В то же время этой статьей Конвенции предусматривается, что для заявителей стран - участниц Конвенции евразийская заявка подается через национальное патентное ведомство, если это предусмотрено законодательством данного государства.

В этой связи, если евразийская заявка подается непосредственно в Евразийское ведомство, то все документы заявки представляются в трех экземплярах.

В случае, если евразийская заявка подается заявителем страны - участницы Конвенции через свое национальное ведомство, то все документы евразийской заявки представляются в четырех экземплярах.

В отличие от указанных требований документ, подтверждающий уплату единой процедурной пошлины, и доверенность на представительство перед Евразийским ведомством представляются в одном экземпляре.

Требования к оформлению евразийской заявки приведены в правиле 29 Патентной инструкции.

4.4. Единство изобретения

В соответствии с правилом 4 Патентной инструкции евразийская заявка должна относиться к одному изобретению или группе изобретений, связанных между собой настолько, что они образуют единый изобретательский замысел.

Как уже было указано выше, группу изобретений могут образовывать как изобретения, относящиеся к одному и тому же объекту изобретения (устройству, способу, веществу и т.д.), изложенные в независимых пунктах формулы изобретения (варианты), так и изобретения, относящиеся к разным объектам.

В любом случае связь между изобретениями, образующими группу, должна носить технический характер и обеспечивать получение заявленного технического результата.

Если евразийская заявка не отвечает требованиям единства изобретения, то в двухмесячный срок с даты получения заявителем соответствующего уведомления может быть подана одна или несколько выделенных евразийских заявок.

Выделенная евразийская заявка имеет дату подачи и, в соответствующих случаях, дату приоритета первой заявки.

4.5. Право приоритета

В соответствии с Парижской конвенцией по охране промышленной собственности от 1883 г. евразийская заявка может содержать просьбу об установлении приоритета по одной или нескольким предшествующим заявкам, поданным в любом государстве - участнике Парижской конвенции или в отношении любого такого государства.

Приоритет изобретения может быть установлен по дате подачи предшествующей заявки на изобретение в любом таком государстве, если в Евразийское ведомство евразийская заявка поступила в течение двенадцати месяцев с указанной даты.

Если же по не зависящим от заявителя обстоятельствам евразийская заявка с испрашиванием приоритета не могла быть подана в указанный срок, последний может быть продлен, но не более чем на два месяца.

Приоритет изобретения может быть установлен по дате поступления дополнительных материалов, если они оформлены заявителем в качестве самостоя-

тельной евразийской заявки, которая подана до истечения четырехмесячного срока с даты получения заявителем уведомления о невозможности принять во внимание дополнительные материалы в связи с признанием их изменяющими сущность заявленного изобретения.

Приоритет изобретения может быть установлен по дате подачи в Евразийское ведомство или национальное ведомство предшествующей евразийской заявки того же заявителя, раскрывающей это изобретение, если заявка, по которой испрашивается такой приоритет, поступила не позднее 12 месяцев с даты поступления предшествующей заявки. При этом предшествующая заявка считается отозванной.

В этой связи следует отметить, что приоритет изобретения не может быть установлен по дате поступления заявки, по которой уже испрашивался более ранний приоритет.

Приоритет может быть установлен также по выделенной заявке в соответствии с правилом 4(2) Патентной инструкции.

По одной и той же евразийской заявке допускается установление нескольких приоритетов, в том числе и для одного и того же пункта формулы изобретения. При этом не имеет значения, были ли предшествующие заявки поданы в одном или различных государствах - участниках Парижской конвенции. В этой связи следует отметить, что исчисление сроков, начало течения которых связано с датой приоритета, осуществляется с даты наиболее раннего приоритета.

При установлении одного или нескольких приоритетов право приоритета распространяется лишь на те признаки заявленного изобретения, содержащиеся в предшествующей или предшествующих заявках, приоритет которых испрашивается.

Если какие-либо признаки изобретения, на которые испрашивается приоритет, не содержатся в формуле изоб-

ретения предшествующей заявки, то для предоставления права приоритета достаточно, чтобы эти признаки были указаны в других материалах предшествующей заявки.

Заявитель, желающий воспользоваться правом приоритета, обязан указать на это при подаче евразийской заявки или в течение трех месяцев с даты подачи евразийской заявки и приложить необходимые документы, подтверждающие правомерность такого требования.

К таким документам относятся заявление об установлении приоритета, копия предшествующей заявки, должным образом заверенная ведомством, в которое она была подана, и письменное разрешение заявителя или его правопреемника на использование приоритета, если евразийская заявка подается не от его имени.

Заверенная копия предшествующей заявки может быть представлена в течение трех месяцев с даты подачи евразийской заявки. Если предшествующих заявок несколько, прилагаются заверенные копии всех заявок.

Порядок испрашивания приоритета приведен в правиле 36 Патентной инструкции.

4.6. Представительство

Согласно ст. 15 (12) Конвенции любое лицо, имеющее право быть представителем перед национальным ведомством страны - участницы Конвенции и зарегистрированное в Евразийском ведомстве в качестве патентного поверенного, может выступать представителем перед Евразийским ведомством.

Если заявитель не имеет постоянного местожительства или постоянного местонахождения на территории какого-либо государства - участника Конвенции, он должен быть представлен таким патентным поверенным.

Евразийское ведомство регистрирует евразийских патентных поверенных в соответствии с Положением о евразийских патентных поверенных и ведет

Реестр евразийских патентных поверенных.

Полномочия евразийского патентного поверенного подтверждаются доверенностью, которая выдается доверителем в простой письменной форме и не требует нотариального заверения. Доверенность подается вместе с евразийской заявкой или в течение двух месяцев с даты ее подачи. Лица, имеющие постоянное местожительство или постоянное местонахождение на территории какого-либо из государств - участников Конвенции, могут подавать евразийские заявки, а также вести дела с Евразийским ведомством как самостоятельно, так и через евразийских патентных поверенных или других представителей, не являющихся патентными поверенными.

4.7. Подача евразийской заявки

В соответствии со ст. 15(1) Конвенции евразийская заявка может быть подана непосредственно в Евразийское патентное ведомство. Это правило прежде всего касается заявителей из государств, не являющихся участниками Конвенции.

Для заявителей государств - участников Конвенции евразийская заявка подается через национальное патентное ведомство, если это предусмотрено законодательством данного государства.

В случае, если заявка отвечает требованиям экспертизы по формальным признакам, то национальное ведомство пересылает ее в Евразийское ведомство в течение четырех месяцев с даты ее подачи.

Такая заявка рассматривается так, как если бы она была подана в тот же день в Евразийское ведомство.

Порядок пересылки евразийской заявки регулируется правилом 34 Патентной инструкции.

При подаче евразийской заявки через национальное ведомство последнее не может отклонить евразийскую заявку

на том основании, что она не соответствует требованиям Конвенции и Патентной инструкции, без предоставления заявителю возможности исправить указанную заявку в той мере и в соответствии с той процедурой, которая предусмотрена национальным законодательством для такой же или подобных ситуаций в отношении национальных заявок.

Равным образом, национальное ведомство может предоставить заявителю возможность исправления евразийской заявки даже в том случае, если такая возможность не предусмотрена национальным законодательством.

Национальное ведомство страны - участницы Конвенции не может предъявить иных или дополнительных требований к форме или содержанию евразийской заявки, кроме тех, которые предусмотрены Конвенцией и Патентной инструкцией.

Евразийское ведомство или национальное ведомство устанавливают в качестве даты подачи евразийской заявки дату получения ими этой заявки, если евразийская заявка содержит, по крайней мере:

- упоминание о том, что она подается как евразийская заявка;
- фамилию, имя, отчество (если оно имеется) или официальное наименование заявителя;
- описание и формулу изобретения.

4.8. Проведение формальной экспертизы

В соответствии с правилом 41 Патентной инструкции формальная экспертиза евразийской заявки, в том числе поступившей из национального ведомства, проводится Евразийским ведомством в двухмесячный срок с даты ее поступления в Евразийское ведомство при наличии документа, свидетельствующего об уплате пошлины.

В ходе проведения формальной экспертизы проверяются:

- правильность оформления документов, содержащихся в материалах

заявки;

- соблюдение правила подачи заявки через патентного поверенного,

- соблюдение требования единства изобретения,

- не изменяют ли дополнительные материалы, если они представлены, сущность заявленного изобретения,

- правильность классификации изобретения по Международной патентной классификации;

- соблюдение правомерности и порядка испрашивания приоритета;

- относится ли заявленное предложение к охраноспособным объектам.

При необходимости заявителю может быть предложено внести исправления и уточнения в заявку в срок, указанный в уведомлении национального или Евразийского ведомства. В этом случае срок проведения формальной экспертизы соответственно продлевается.

Если в ходе проведения формальной экспертизы будет установлено, что заявленное изобретение не относится к охраноспособным объектам или необходимые исправления и уточнения не были внесены в установленный срок, либо не представлены документы, отсутствовавшие на дату подачи заявки на изобретение, то заявка считается отозванной, о чем заявитель уведомляется.

При нарушении требования единства изобретения формальная экспертиза проводится только в отношении изобретения, указанного в формуле изобретения первым (или тех из заявленных изобретений, указанных в формуле первыми, которые образуют группу, отвечающую требованию единства изобретения), если заявитель в ответ на уведомление экспертизы об установлении нарушения этого требования не сообщил о подаче выделенной заявки (заявок) либо не обратился с просьбой ограничиться рассмотрением одного из содержащихся в заявке изобретений или группы изобретений, соответствующей требованиям единства.

В случае принятия евразийской

заявки к рассмотрению заявитель уведомляется об установлении даты подачи евразийской заявки.

4.9. Проведение патентного поиска и оформление отчета о поиске

Целью патентного поиска является выявление предшествующего уровня техники, который используется в дальнейшем для определения соответствия изобретения критериям патентоспособности “новизна” и “изобретательский уровень”.

Если заявитель оставил без внимания уведомление о нарушении требования единства изобретения, патентный поиск проводится по изобретению или группе изобретений, образующих единый изобретательский замысел, указанных в формуле изобретения первым (первыми).

Патентный поиск проводится на основании формулы изобретения с учетом описания и чертежей (если они имеются) в объеме, соответствующем международным требованиям, предусмотренным п. 4 ст. 15 Договора о патентной кооперации и правилом 34 Инструкции к Договору о патентной кооперации. Указанный поиск в соответствии с положениями ст. 21 Конвенции проводится ВНИИ государственной патентной экспертизы Роспатента (ВНИИГПЭ) на основании договора, заключенного Евразийским ведомством с ВНИИГПЭ.

Патентный поиск проводится на основе таких источников информации, как:

- описания к охраняемым документам СССР и Российской Федерации;

- заявки на патенты и полезные модели, поданные во ВНИИГПЭ, доступные для ознакомления третьих лиц;

- запатентованные в Российской Федерации изобретения и полезные модели;

- опубликованные описания к охраняемым документам США, Великобритании, Германии, Франции, Швейцарии, Японии (в объеме рефератов на русском

и английском языке), Австрии, Австралии, Канады (по последним трем странам с ретроспективой с 1980 г.);

- патентная документация Европейского патентного ведомства и ВОИС;
- непатентная литература - публикации ведущих мировых научно-технических изданий по списку, рекомендованному и опубликованному Международным бюро ВОИС, с ретроспективой не менее пяти лет.

Результаты проведения патентного поиска оформляются в виде отчета о патентном поиске на специальном бланке.

В отчете о патентном поиске приводятся следующие данные:

- регистрационный номер заявки;
- дата подачи заявки в Евразийское патентное ведомство;
- название изобретения и сведения о заявителе;
- классификация объекта изобретения в соответствии с действующей редакцией МПК;
- сведения о том объеме патентного поиска, который был действительно выполнен;
- страны, по патентной документации которых проводился патентный поиск, классификационные рубрики, использованные при этом, и период патентного поиска;
- дата проведения патентного поиска;
- документы, относящиеся к предмету патентного поиска (если ссылка на документ не относится ко всем пунктам формулы, должны быть указаны соответствующие ей конкретные пункт или пункты формулы).

После составления отчета о патентном поиске Евразийское ведомство направляет его заявителю.

По ходатайству заявителя к отчету о патентном поиске прилагаются, при условии уплаты установленной пошлины, копии документов, относящихся к предмету патентного поиска, за исключением копий заявок, сведения о которых не доступны для ознакомления третьими

лицами.

4.10. Публикация евразийской заявки

В соответствии с правилом 44 Патентной инструкции евразийская заявка публикуется Евразийским ведомством по истечении 18 месяцев с даты ее подачи или, если испрашен приоритет, с даты приоритета, либо по ходатайству заявителя ранее указанного срока.

Публикация евразийской заявки не производится, если до истечения двух месяцев до даты ее предполагаемой публикации она отозвана или считается отозванной, а также, если она отклонена или признана неподанной.

Если формула изобретения изменена до окончания технической подготовки к публикации заявки, новая или измененная формула изобретения включается в публикацию вместе с первоначальной формулой.

Публикация евразийской заявки включает:

- титульный лист, на котором публикуются библиографические данные;
- реферат;
- текст описания изобретения;
- формулу изобретения;
- отчет о патентном поиске.

Если отчет о поиске публикуется отдельно, к нему прилагается титульный лист, на котором публикуются библиографические данные, включающие сведения о дате публикации отчета о патентном поиске.

Согласно ст. 15(5) Конвенции по ходатайству заявителя, поданному в Евразийское ведомство до истечения шести месяцев с даты публикации евразийской заявки, а если отчет о поиске публикуется отдельно, то с даты его публикации, и уплате пошлины Евразийское ведомство проводит экспертизу этой заявки по существу. Если данное ходатайство не подано в течение шестимесячного срока, оно может быть подано в течение двух месяцев с даты окончания вышеуказанного срока при наличии

уважительных причин его пропуска и уплате дополнительной пошлины.

Если до истечения этого срока ходатайство не поступило либо если не получена пошлина за проведение экспертизы по существу, заявка считается отозванной.

4.11. Экспертиза евразийской заявки по существу

Целью экспертизы евразийской заявки по существу является установление соответствия заявленного изобретения условиям патентоспособности.

При проверке изобретения на соответствие его условию патентоспособности "промышленная применимость" устанавливается вначале возможность осуществления изобретения в заявленном качестве (которое обычно отражено в его названии) с помощью описанных в заявке или известных до даты приоритета средств.

Устанавливается возможность получения технического результата, о котором упоминается в описании изобретения.

Если возникают сомнения в достижении этого результата заявленными средствами, экспертиза может сделать запрос с предложением заявителю представить соответствующие обоснования.

Экспертиза должна установить принципиальную возможность получения заявленного технического результата заявленным путем, при этом не имеют решающего значения возможные неточности в количественном его представлении.

При проверке изобретения на соответствие его условию патентоспособности "новизна" устанавливается, насколько предложенное техническое решение может считаться частью предшествующего уровня техники.

Проверка производится в отношении всей совокупности признаков, содержащихся в независимом пункте формулы изобретения.

Изобретение не признается соот-

ветствующим условию новизны, если в предшествующем уровне техники выявлен объект, который имеет признаки, идентичные всем признакам, содержащимся в формуле изобретения.

Соответствие изобретения условию патентоспособности "изобретательский уровень" оценивается путем исследования поставленной изобретателем проблемы и средств, которые были использованы для того, чтобы решить эту проблему.

Не признаются, как правило, соответствующими условию изобретательского уровня изобретения, заключающиеся, в частности:

- в дополнении известного средства какой-либо известной частью (частями), присоединенной(ными) к нему по известным правилам, для достижения технического результата, в отношении которого установлено влияние именно таких дополнений;

- в замене какой-либо части (частей) известного средства другой известной частью для достижения технического результата, в отношении которого установлено влияние именно такой замены;

- в исключении какой-либо части средства (элемента, действия) с одновременным исключением обусловленной ее наличием функции без достижения при этом какого-либо нового результата;

- в увеличении количества однотипных элементов, действий для усиления технического результата, обусловленного наличием в средстве именно таких элементов, действий;

- в выполнении известного средства или его частей (части) из известного материала для достижения технического результата, обусловленного известными свойствами этого материала.

Если изобретение удовлетворяет, как было указано выше, длительно существующую потребность или представляет собой решение сложной задачи, которая может быть подтверждена количеством и стоимостью проведенных экспериментов, или имела место безуспеш-

ность предыдущих попыток решить эту задачу специалистами, или изобретение пионерное, или его создание позволило преодолеть недоверие и скепсис специалистов относительно возможности решения поставленной задачи, то предложенное изобретение, как правило, отвечает условию патентоспособности "изобретательский уровень".

Если установлено, что изобретение, являющееся предметом заявки на евразийский патент, отвечает условиям патентоспособности, Евразийское ведомство принимает решение о выдаче евразийского патента при условии, что заявитель согласен с редакцией, в которой Евразийское ведомство намеревается выдать евразийский патент.

Если патентной экспертизой установлено несоответствие предложенного изобретения условиям(ию) охраноспособности, выносится решение об отказе в выдаче патента.

4.12. Оспаривание решения экспертизы

В соответствии со ст. 15(8) Конвенции при несогласии с решением Евразийского ведомства об отказе в выдаче патента заявитель может в трехмесячный срок с даты получения уведомления об этом отказе подать Евразийскому ведомству возражение, которое должно быть рассмотрено коллегией Евразийского ведомства, состоящей из трех экспертов, являющихся штатными сотрудниками Евразийского ведомства и, если иной порядок не принят единогласно Административным советом, гражданами различных государств - участников Конвенции. В целях повышения объективности рассмотрения возражения в состав коллегии должны входить, по крайней мере, два эксперта, которые ранее не принимали решение по существу данного возражения.

Согласно правилу 48 Патентной инструкции возражение заявителя на решение Евразийского ведомства по евразийской заявке рассматривается в

четырёхмесячный срок со дня его получения Евразийским ведомством. По сложным заявкам этот срок может быть продлен по решению президента Евразийского ведомства.

Заявитель имеет право лично либо через своего представителя участвовать в рассмотрении своего возражения.

Права заявителя при проведении экспертизы евразийской заявки изложены в правиле 49 Патентной инструкции.

В частности, заявитель может по приглашению эксперта лично или через своего представителя принимать участие в рассмотрении вопросов, возникающих в ходе экспертизы.

Заявитель вправе ознакомиться с материалами, противопоставляемыми экспертизой. Копии противопоставленных материалов могут быть затребованы в двухмесячный срок с даты получения решения или запроса по этой заявке.

Постановление по возражению на решение Евразийского ведомства, утвержденное президентом Евразийского ведомства, является окончательным.

В ходе проведения экспертизы заявитель вправе по собственной инициативе или по запросу эксперта дополнять, уточнять или исправлять материалы евразийской заявки без изменения сущности изобретения до даты завершения технической подготовки к публикации патента.

Внесение изменений и исправлений в евразийскую заявку по инициативе заявителя осуществляется после уплаты дополнительной пошлины.

Дополнительные материалы по запросу экспертизы должны быть представлены в трехмесячный срок с даты получения запроса экспертизы. Этот срок может быть продлен по просьбе заявителя, поступившей до истечения этого срока, и после уплаты дополнительной пошлины.

Если заявитель нарушил этот срок представления дополнительных материалов или оставил запрос экспертизы без ответа, заявка считается отозванной.

4.13. Отзыв евразийской заявки

Евразийская заявка может быть отозвана заявителем по его ходатайству, поступившему в Евразийское ведомство до даты публикации евразийской заявки, но не позднее даты регистрации евразийского патента.

4.14. Публикация евразийского патента

Евразийское ведомство в течение шести месяцев с даты регистрации евразийского патента в Реестре евразийских патентов производит публикацию сведений о выдаче этого патента в бюллетене Евразийского ведомства. Требование к содержанию бюллетеня приведены в правиле 59 Патентной инструкции.

4.15. Пошлины

За юридически значимые действия, совершаемые Евразийским ведомством, взимаются пошлины.

Размеры, порядок уплаты пошлин устанавливаются Положением о пошлинах Евразийской патентной организации (ЕАПО), утвержденным Административным советом ЕАПО 1 декабря 1995 г.

Пошлины, относящиеся к евразийской заявке или евразийскому патенту, уплачиваются Евразийскому ведомству, кроме пошлины за проверку заявки на соответствие формальным требованиям и пересылку, которая уплачивается национальному ведомству.

В соответствии с правилом 40(2) Патентной инструкции Евразийское ведомство приступает к осуществлению юридически значимых действий только после получения им установленных пошлин.

Согласно Положению о пошлинах размер пошлин установлен в долларах США. При этом в соответствии с правилом 40(4) Патентной инструкции заявители производят расчеты с Евразийским ведомством на территории России в рублях в суммах, эквивалентных установленным размерам пошлин по действующему на дату совершения операции кур-

су Центрального банка Российской Федерации.

Расчеты заявителей с Евразийским ведомством вне России по уплате пошлин производятся в свободно конвертируемой валюте с учетом действующего на момент уплаты курса этой валюты по отношению к доллару США.

За подачу евразийской заявки уплачивается единая процедурная пошлина, которая составляет в отношении одного объекта изобретения 800 долл. США. Если евразийская заявка подается на группу изобретений, связанных между собой настолько, что они образуют единый изобретательский замысел, то размер данной процедурной пошлины составляет 800 долл. США за один объект изобретения плюс 600 долл. США за каждый дополнительный объект изобретения. Например, евразийская заявка подана на вещество и способ изготовления этого вещества. В этом случае единая процедурная пошлина будет составлять $800+600=1400$ долл. США.

В случае, если заявлено устройство и в заявке раскрывается несколько вариантов исполнения этого устройства, то единая процедурная пошлина будет исчисляться применительно к одному объекту изобретения и составит 800 долл. США.

Выше было отмечено, что формула изобретения может быть однозвенной или многозвенной. Многозвенная формула изобретения применяется для характеристики одного объекта изобретения с развитием и/или уточнением совокупности его существенных признаков применительно к частным случаям выполнения или использования изобретения.

В этом случае многозвенная формула изобретения, характеризующая один объект изобретения, имеет один независимый пункт и следующие за ним зависимые пункты. Если пунктов формулы, относящихся к одному изобретению, более десяти, то за каждый свыше десятого пункт формулы изобретения взимается

50 долл. США.

Например, формула изобретения евразийской заявки, касающейся устройства, содержит один независимый и 15 зависимых пунктов, раскрывающих частные случаи его выполнения. Применительно к этому случаю единая процедурная пошлина составит: $800 + (50 \times 6) = 1100$ долл. США.

Если евразийская заявка подана на группу изобретений, связанных между собой единым изобретательским замыслом, например, в нашем случае вещество и способ его изготовления, то расчет единой процедурной пошлины производится исходя из следующих соображений. Поскольку заявлены два объекта изобретения, формула изобретения содержит два независимых пункта, из которых один относится к веществу, другой к способу его получения. При этом представим себе, что вещество характеризуется 12 зависимыми пунктами формулы изобретения, а способ его получения - тремя зависимыми пунктами. Размер единой процедурной пошлины применительно к нашему примеру составит: $800 + 600 + (50 \times 3) = 1550$ долл. США.

Как видно из приведенного примера, размер единой процедурной пошлины зависит от количества независимых пунктов формулы изобретения, относящихся к каждому отдельно взятому объекту изобретения (устройству, способу, веществу и т.д.), а также от общего количества пунктов формулы изобретения, характеризующих в отдельности каждый из этих объектов изобретения. Согласно правилу 25 Патентной инструкции в евразийскую заявку могут быть включены два и более независимых пунктов формулы изобретения одной и той же категории (т.е. устройство, способ, вещество, штамм микроорганизма или применение), которые не могут быть легко охвачены одним общим пунктом формулы изобретения. В этом случае расчет единой процедурной пошлины следует проводить исходя из количества объектов. Что же касается общего коли-

чества пунктов формулы изобретения, то к ним применимо общее правило расчета пошлины - за каждый свыше десятого пункт формулы изобретения взимается 50 долл. США.

Размер единой процедурной пошлины зависит также от объема материалов евразийской заявки. В частности, за каждый свыше 35 лист материалов заявки, касающейся одного изобретения, включая формулу изобретения, описание изобретения, чертежи и иные документы, а также реферат, взимается 5 долл. США. Если, например, заявлено устройство и объем евразийской заявки составляет 50 листов, то за 15 листов необходимо уплатить дополнительно 75 долл. США.

В том случае, если евразийская заявка подана на группу изобретений согласно правилу 25 Патентной инструкции, расчет дополнительной пошлины, установленной за превышение указанного объема листов, производится исходя из следующих соображений.

В отличие от формулы изобретения, где не составляет труда выделить общее количество пунктов формулы применительно к каждому объекту изобретения, в материалах заявки, особенно в описании изобретения, это сделать очень сложно. В этой связи количество листов материалов заявки, которые освобождаются от оплаты, определяется путем умножения 35 листов на количество заявленных объектов изобретения. За каждый лист свыше полученной суммы взимается 5 долл. США.

Возвращаясь к нашему примеру с заявленными веществом и способом его получения, представим, что объем материалов заявки составляет 90 листов. Согласно рассмотренному расчету 70 листов данной заявки освобождаются от оплаты. За 20 дополнительных листов необходимо уплатить 100 долл. США. С учетом изложенного единая процедурная пошлина применительно к нашему примеру с группой различных объектов (вещество и способ его получения) сос-

тавит:

$800 + 600 + (50 \times 3) + (5 \times 20) = 1650$
долл. США

за два объек- та изобре- тения	за три пункта формулы изобретения свыше десяти	за 20 листов материалов заявки свыше освобожденного от оплаты объема заявки
--------------------------------------	------------------------------------------------------------	--------------------------------------------------------------------------------------------

За экспертизу заявки по существу в отношении одного изобретения уплачивается пошлина в размере 800 долл. США.

Если евразийская заявка подана на группу изобретений, то указанная пошлина составит 800 долл. США плюс дополнительно 600 долл. США за каждое изобретение свыше одного.

Возвращаясь к вышеприведенному примеру с веществом и способом, пошлина за экспертизу евразийской заявки по существу составит: $800 + 600 = 1400$ долл. США.

За выдачу евразийского патента заявителем уплачивается пошлина в размере 500 долл. США.

В соответствии с правилом 40 Патентной инструкции лица, имеющие постоянное местожительство или постоянное местонахождение на территории какого-либо государства - участника Парижской конвенции по охране промышленной собственности, в котором уровень валового национального дохода, приходящегося на душу населения этого государства, составляет 3000 долл. США и ниже, или их представители уплачивают пошлины согласно временному льготному тарифу. Если этих лиц несколько, то льгота применяется только тогда, когда они все имеют постоянное местожительство или местонахождение на территории указанного государства.

Вышеуказанный временный льготный тариф не применяется к юридическим лицам, в уставном капитале которых на дату подачи евразийской заявки имеются прямые или косвенные инвестиции физических или юридических лиц тех

государств, которые не входят в число государств, на которых распространяются указанные льготы.

При подаче евразийской заявки юридические лица, желающие воспользоваться упомянутым временным льготным тарифом, должны представить документы, подтверждающие их право на данный тариф.

Перечень государств, заявители которых могут претендовать на применение в отношении их заявок временного льготного тарифа, приведен в приложении к Положению о пошлинах и ежегодно публикуется Евразийским ведомством.

Согласно временному льготному тарифу единая процедурная пошлина, пошлина за экспертизу евразийской заявки по существу и пошлина за выдачу евразийского патента снижены на 80%.

При наличии в евразийской заявке отчета о международном поиске, подготовленном одним из международных поисковых органов в соответствии с Договором о патентной кооперации, размер единой процедурной пошлины уменьшается на 25% за каждое изобретение, по которому представлен такой отчет.

В соответствии со ст. 18 Конвенции все пошлины за поддержание евразийского патента в силе уплачиваются Евразийскому ведомству.

Размер этих пошлин устанавливается каждым государством - участником Конвенции самостоятельно. Валюта, в которой должна быть уплачена пошлина за поддержание евразийского патента в силе, устанавливается Административным советом.

Евразийское ведомство следит за правильностью и своевременностью уплаты патентовладельцем пошлины за поддержание евразийского патента в силе в отношении каждого указанного государства.

Уплата пошлин за поддержание евразийского патента в силе имеет важные правовые последствия для действия евразийского патента в отношении каждого из государств - участников Конвен-

ции.

Евразийский патент имеет действие только в тех странах - участницах Конвенции, в отношении которых патенто-владельцем своевременно уплачены Евразийскому ведомству установленные данными странами пошлины за поддержание евразийского патента.

Положением о пошлинах также предусмотрены пошлины за другие юридически значимые действия, в частности, дополнительная пошлина за несвоевременное представление перевода на русский язык описания изобретения; несвоевременное представление документа, подтверждающего уплату единой процедурной пошлины; подачу ходатайства о преобразовании евразийской заявки в национальную заявку в соответствии со ст. 16(1) Конвенции; внесение дополнений, уточнений и исправлений в евразийскую заявку; продление и восстановление пропущенных сроков; подачу возражений на решение Евразийского ведомства и т.д.

Одновременно с публикацией сведений о выдаче евразийского патента Евразийское ведомство публикует описание изобретения к евразийскому патенту, содержащее собственно описание изобретения, формулу изобретения, чертежи и иные материалы.

Уплата пошлин производится на расчетные счета Евразийского ведомства в Международном Московском банке.

Расчет в рублях в г.Москве

Получатель: ИНН 7730071663 ЕАПО р/с 003467015

Банк получателя: Международный Московский банк по г. Москве уч. ТН МФО 997083 (44583545) кор. счет в РКЦ 545161300

Расчеты в рублях в других городах Российской Федерации

Получатель: ИНН 7730071663 ЕАПО р/с 003467015 в Международном Московском банке

Банк получатель: РКЦ ЦБ РФ по г.Москве уч.83, МФО 201791 кор. счет ММБ в РКЦБ РФ 545161300

Расчеты в свободно конвертируемой валюте

Текущий счет № 612366 USD 401002

Транзитный счет № 612366 USD 402002

Английское написание:

Current account № 612366 USD 401002 in International Moscow Bank

4.16. Выдача евразийского патента

Евразийский патент выдается в соответствии с правилом 51 Патентной инструкции Евразийским ведомством после получения им пошлины за выдачу евразийского патента и его публикацию.

Евразийское ведомство ведет Реестр евразийских патентов, в который, в частности, вносятся сведения о выданных евразийских патентах и всех изменениях их правового статуса, а также сведения о выданных лицензиях.

Порядок ознакомления с материалами евразийских заявок и евразийских патентов определяется правилом 61 Патентной инструкции.

4.17. Сроки, предоставляемые Евразийским ведомством

Согласно правилу 37 Патентной инструкции сроки, предоставляемые заявителю Евразийским ведомством для совершения процедурных действий по получению евразийского патента, не могут быть менее двух и более четырех месяцев.

В отдельных случаях сроки могут продлеваться по ходатайству, поданному до их истечения, при условии уплаты установленной дополнительной пошлины, указанной для каждого из процедурных действий в Положении о пошлинах.

Порядок исчисления сроков приведен в правиле 38 Патентной инструкции.

В отдельных случаях сроки, пропущенные заявителем, могут быть восстановлены Евразийским ведомством при подтверждении заявителем или его представителем уважительных причин и уплаты установленной дополнительной

пошлины. Ходатайство о восстановлении пропущенного срока должно быть подано не позднее четырех месяцев со дня исчисления пропущенного срока. При этом не исполненное заявителем процедурное действие должно быть также совершено в этот же четырехмесячный срок.

Вместе с тем не все пропущенные сроки могут быть восстановлены Евразийским ведомством.

В соответствии с правилом 39 Патентной инструкции не восстанавливается указанный выше четырехмесячный срок подачи ходатайства о восстановлении пропущенного срока, а также не восстанавливаются пропущенные сроки, предоставляемые заявителю для:

- испрашивания приоритета изобретения согласно правилу 6(1), (2) и (3) Патентной инструкции;

- совершения действий на основании вступившего в силу решения суда или другого компетентного органа договаривающегося государства в отношении действительного изобретателя или лица, признанного правомочным подать евразийскую заявку согласно правилу 7 Патентной инструкции;

- подачи ходатайства о проведении экспертизы евразийской заявки по существу согласно правилу 46(1) Патентной инструкции;

- административного аннулирования евразийского патента, предусмотренного ст. 19(xiii) Конвенции и правилом 53 Патентной инструкции.

5. Охрана, предоставляемая евразийским патентом

Как было указано выше, объем охраны, предоставляемой евразийским патентом, определяется формулой изобретения. При этом подчеркивается, что описание и чертежи служат только для целей толкования формулы изобретения.

Помимо вышеупомянутого положения в Конвенции имеется отсылочная норма (ст. 14(vii), в соответствии с

которой в Патентной инструкции должны содержаться детали, касающиеся толкования формулы изобретения.

Такие детали закреплены в правиле 12 Патентной инструкции.

Во-первых, при толковании формулы изобретения принимается во внимание каждый признак изобретения, включенный в независимый пункт формулы изобретения, или эквивалентный ему признак. Следовательно, при толковании формулы изобретения применяется так называемая теория эквивалентов*.

Во-вторых, само толкование формулы изобретения заключается не только в преодолении ее неясных или неопределенных положений, но и в установлении ее полного и действительного содержания. При этом должны исключаться крайности как буквального (ограничительного) толкования формулы изобретения, так и расширительной ее интерпретации (с учетом всего описания и чертежей в целях выявления общей изобретательской идеи).

Упомянутое выше положение требует пояснения. Как известно, в одних странах принят способ ограничительного толкования исключительных прав патентовладельца исходя из буквального текста формулы изобретения, в других же распространена практика установления объема охраны на основании формулы изобретения с учетом описания и чертежей путем широкого толкования формулы изобретения с определением общего изобретательского замысла. Например, охрана, определяемая как непосредственное буквальное значение редакции формулы изобретения, считается относящейся к типу охраны, предоставляемой в Великобритании, а охрана, в которой формула изобретения служит только в качестве руководящей линии, указыва-

* Согласно этой теории признаки считаются эквивалентными, если они выполняют одну и ту же техническую функцию для достижения одного и того же результата, хотя и отличаются по форме. Иными словами, при определении эквивалентности признаков принимается во внимание их взаимозаменяемость.

ет на то, что она предоставляется в ФРГ

Как показывает практика, вышеупомянутые крайности при толковании формулы изобретения не могут служить целям предоставления адекватной охраны прав патентовладельца. Наиболее оптимальным является средний путь, который по аналогии с Конвенцией о выдаче европейских патентов 1973 г. предусмотрен правилом 12 Патентной инструкции.

Таким образом, с помощью Патентной инструкции найдено средство решения проблемы единообразного толкования национальными судами и патентными ведомствами государств-участников формулы изобретения евразийского патента и, следовательно, объема исключительного права патентовладельца.

С даты публикации сведений о выдаче евразийского патента возможны случаи изменения его формулы изобретения в течение производства по административному аннулированию евразийского патента или по признанию евразийского патента недействительным.

К исключительному праву примыкает временная охрана, предоставляемая заявителю после опубликования заявки на выдачу евразийского патента. Порядок предоставления временной охраны регламентируется соответствующими нормами национальных законодательств государств - участников Конвенции с учетом положений правила 10 Патентной инструкции.

Точкой отсчета действия временной охраны, вытекающей из заявки на выдачу евразийского патента, является дата опубликования евразийской заявки. Все иные юридические факты (например, дата уведомления заявителем лица, использующего его изобретение, до даты публикации сведений о заявке - по российскому Патентному закону) в отношении евразийских заявок не должны приниматься во внимание в правоприменительной практике государств - участников.

Важно также отметить, что действие временной охраны наступает одно-

временно на территории всех государств-участников Конвенции в объеме опубликованной формулы изобретения

Конечной точкой отсчета действия временной охраны является дата публикации евразийского патента.

Действие временной правовой охраны по международной заявке, поданной в соответствии с Договором о патентной кооперации (РСТ), начинается с даты ее международной публикации

В Патентной инструкции (правило 10(3) установлен объем временной охраны с даты публикации евразийского патента патентовладелец имеет право требовать соразмерную компенсацию от лиц, использовавших заявленное изобретение в период временной охраны в соответствии с национальными законодательствами государств-участников.

Согласно правилу 10(4) Патентной инструкции временная правовая охрана считается ненаступившей, если принято решение об отказе в выдаче евразийского патента, возможности обжалования которого исчерпаны, и если евразийская заявка считается отозванной.

Исключительное право на изобретение, вытекающее из евразийского патента, определено как в положительной, так и в негативной формах в ст. 9 Конвенции. Владелец евразийского патента обладает исключительным правом использовать, а также разрешать или запрещать другим использование запатентованного изобретения

Начальный момент, с которого отсчитывается срок действия евразийского патента, не совпадает с моментом возникновения исключительного права, вытекающего из этого патента. Если срок действия евразийского патента составляет 20 лет с даты подачи евразийской заявки, то действие исключительного права на запатентованное изобретение начинается с даты публикации евразийского патента.

Публикация евразийского патента заключается в публикации сведений о выдаче этого патента в бюллетене Евра-

зийского ведомства в течение шести месяцев с даты его регистрации в Реестре евразийских патентов.

Евразийский патент имеет действие на территории всех государств-участников с учетом положений ст. 17 Конвенции. Иными словами, в течение определенного времени евразийский патент имеет единый характер. Этот срок зависит от даты подачи евразийской заявки и даты выдачи евразийского патента и связан с обязанностью патентовладельца уплачивать ежегодно пошлину за поддержание евразийского патента в силе. Так, согласно ст. 17 Конвенции пошлины за поддержание евразийского патента в силе уплачиваются после его выдачи ежегодно на дату, соответствующую дате подачи евразийской заявки. Следовательно, в зависимости от упомянутых выше дат евразийский патент может автоматически действовать во всех государствах-участниках сроком от одного дня до почти года. В случае совпадения этих дат эффект единого евразийского патента не наступает, поскольку согласно ст. 17 (3) Конвенции для продолжения действия евразийского патента в каждом государстве-участнике патентовладелец должен указать название каждого такого государства, в котором он желает продолжения действия евразийского патента. При этом такое указание направляется в Евразийское ведомство одновременно с уплатой пошлины за поддержание евразийского патента в силе, которая уплачивается в отношении каждого указанного государства-участника.

В этом заключаются особенности Евразийской патентной конвенции и ее отличие, например, от Европейской патентной конвенции, где указание государств, в которых испрашивается охрана, осуществляется в заявке на европейский патент.

Как указывалось ранее, выдача евразийского патента осуществляется Евразийским ведомством после получения им соответствующей пошлины (за выда-

чу евразийского патента и его публикацию), которая должна быть уплачена в течение трех месяцев с даты уведомления Евразийским ведомством заявителя о готовности выдать евразийский патент.

В соответствии с правилом 16 Патентной инструкции исключительное право на запатентованное изобретение принадлежит его владельцу и действует на территории государств-участников в соответствии с их национальными законодательствами с учетом ст. 13 и 14 Конвенции.

Таким образом, после указания владельцем евразийского патента государствами-участниками, в которых он намерен поддерживать свой патент в силе, осуществление прав, вытекающих из евразийского патента, регулируется национальными законодательствами государств-участников. По сути дела, с этого момента единый евразийский патент распадается на несколько национальных патентов, по числу указанных государств-участников.

Следует сказать, что большинство полномочий владельца евразийского патента подпадает под юрисдикцию государств - участников Конвенции. Так, взаимоотношения по использованию изобретения, евразийский патент на которое принадлежит нескольким лицам, а также взаимоотношения между владельцами взаимосвязанных евразийских патентов регулируются нормами национальных законодательств соответствующих государств-участников.

Споры, касающиеся действительности евразийского патента или нарушения евразийского патента в конкретном государстве-участнике, разрешаются национальными судами или другими компетентными органами этого государства на основании настоящей Конвенции и Патентной инструкции (ст. 13(1) Конвенции). При этом решение по спору имеет силу на территории того государства - участника, где оно было вынесено, а не во всех государствах - участниках Конвенции, т.е. это решение не имеет

абсолютного характера.

Из сказанного следует, что рассмотрение упомянутых выше споров происходит в рамках процессуальных норм государств-участников с применением соответствующих материальных норм евразийского патентного законодательства.

В этой связи необходимо рассмотреть соотношение норм национального права государств - участников Конвенции и конвенционных норм патентного права. По причине краткости самой Конвенции в ней имеются ссылки на подзаконные нормативные акты, в том числе и на Патентную инструкцию, отсылающие как к материальным, так и процессуальным нормам евразийского патентного законодательства. Не вызывает сомнения та ситуация, когда в Конвенции имеются прямые ссылки на соответствующие нормативные акты Организации: правоприменительные органы государств - участников должны применять соответствующие нормы евразийского патентного законодательства (например, при рассмотрении споров о недействительности евразийского патента или о его нарушении), поскольку законодательства всех государств - участников признают приоритет норм международного договора по отношению к противоречащим им нормам национального права.

Вместе с тем представляется обоснованным, если упомянутый выше порядок будет происходить из толкования конвенционных норм. Так, в соответствии со ст. 14 Конвенции Патентная инструкция должна содержать детали, касающиеся материальных норм патентного права, включая, в частности... определение исключительного права на запатентованное изобретение, право преждепользования, толкование формулы изобретения. Приведенный здесь перечень норм, которые должны содержаться в Патентной инструкции, является примерным. Ввиду этого обстоятельства в Патентную инструкцию были включены

и другие материальные нормы, необходимые для детализации конвенционных норм (например, правило о временной правовой охране), которые утверждены Административным советом Организации и которые, на наш взгляд, обязательны для применения в государствах - участниках Конвенции.

Большое значение имеют нормы, обеспечивающие механизм реализации исключительного права на запатентованное изобретение и поддерживающие равновесие интересов владельцев евразийских патентов и третьих лиц (правила 16-20 Патентной инструкции).

В правиле 16(3) Патентной инструкции закреплено положение о косвенной охране продукта через способ его получения. Если предметом евразийского патента является способ, охрана распространяется также и на продукт, непосредственно полученный этим способом. Данная норма при этом сопровождается опровержимой презумпцией получения нового продукта запатентованным способом.

В правиле 17 Патентной инструкции дается понятие нарушения евразийского патента путем изложения исчерпывающего перечня несанкционированных патентовладельцем действий, а именно:

- изготовление, применение, ввоз, предложение к продаже, продажа и иное введение в хозяйственный оборот или хранение с этой целью запатентованного продукта;
- применение запатентованного способа или предложения к его применению;
- применение, ввоз, предложение к продаже, продажа и иное введение в хозяйственный оборот или хранение с этой целью продукта, изготовленного непосредственно запатентованным способом.

Практически сходные нормы о нарушении патента закреплены в национальных законодательствах Молдавии и Украины.

В национальных законодательствах

других государств - участников Конвенции понятие нарушения патента уже по своему содержанию. Так, в российском Патентном законе не предусмотрены такие правонарушения, как предложение для применения запатентованного способа, предложение к продаже, применение и ввоз продукта, непосредственно полученного запатентованным способом.

Рассмотренные выше противоправные действия в мировой патентной практике квалифицируются как прямое нарушение патента.

Что касается нормы о косвенном нарушении патента, широко распространенной в патентном праве промышленно развитых стран, то она отсутствует в законодательствах государств - участников Конвенции (кроме Молдавии - ст.23(1)с) Закона о патентах на изобретения).

Обычно под косвенным нарушением патента признается несанкционированная поставка или предложение к поставке средств осуществления запатентованного изобретения лицам, не имеющим права на его использование. При этом ответственность поставщика наступает тогда, когда он знает или из обстоятельств очевидно, что поставляемые им изделия предназначены для изготовления запатентованного изобретения. Таким образом, в патентном праве государств - участников Конвенции не предусмотрена ответственность за соучастие в нарушении патента, так что патенто-владелец не может преследовать по суду лиц, способствующих прямому нарушению патента.

Очевидно, что более полный перечень противоправных действий усиливает позиции патенто-владельца на рынке, поскольку он располагает более широкими полномочиями по привлечению нарушителей патента к ответственности. В этом отношении владельцы евразийских патентов будут в более предпочтительном положении по сравнению с патенто-владельцами большинства государств-участников, которые получают

национальные патенты. В целом евразийский патент является более "сильным" охранным документом по сравнению с национальными патентами, хотя и у него имеются еще неиспользованные резервы (в плане принятия нормы о косвенном нарушении евразийского патента).

В евразийском патентном законодательстве закреплена ряд исключений из патентной монополии владельца евразийского патента. Одно из них - принудительные лицензии, которые согласно ст. 12 Конвенции могут выдаваться в соответствии с Парижской конвенцией компетентным органом государства - участника с действием на территории данного государства. При этом решение о выдаче принудительной лицензии может быть обжаловано в судах или других компетентных органах соответствующего государства - участника.

Из вышеизложенного следует, что в отношении евразийских патентов в государствах - участниках должны применяться положения ст. 5А Парижской конвенции, относящиеся к выдаче принудительных лицензий, в частности п. (4), согласно которому принудительная лицензия не может быть потребована по причине неиспользования или недостаточного использования до истечения срока в четыре года, считая с даты подачи заявки на патент, или трех лет с даты выдачи патента.

Другие исключения из патентной монополии владельца евразийского патента предусмотрены Патентной инструкцией. При этом необходимость регулирования права преждепользования определена ст. 14 Конвенции. Условие предоставления права преждепользования является факт добросовестности использования тождественного изобретения или осуществления необходимых к этому приготовлений. Кроме того, дальнейшее безвозмездное использование должно происходить без расширения его объема. Право преждепользования может передаваться другим лицам, но

только совместно с производством; оно действует на территории того государства - участника, в котором такое преждепользование имело место.

В правиле 19 Патентной инструкции приведен перечень других действий, не признаваемых нарушением евразийского патента, а именно: применение запатентованного изобретения в транспортном средстве, если оно временно или случайно находится в государстве - участнике, при условии, что изобретение используется исключительно для нужд указанного транспортного средства; проведение научного исследования или эксперимента; разовое изготовление лекарств в аптеках по рецептам врача; использование в частном порядке без коммерческих целей; введение в хозяйственный оборот законным путем хотя бы в одном из государств - участников продукта, изготовленного с применением запатентованного изобретения (так называемое правило об "исчерпаниии" прав патентовладельца).

В ст. 13(2) Конвенции указано, что за нарушение евразийского патента в каждом государстве-участнике предусматривается такая же гражданско-правовая или иная ответственность, как за нарушение национального патента.

В правиле 18 Патентной инструкции дается детализация упомянутой выше нормы. За нарушение евразийского патента предусмотрены, в частности, следующие гражданско-правовые санкции: пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, возмещение убытков, компенсация морального вреда. Данный перечень санкций является примерным. Это гарантированный минимум, поскольку государства-участники могут предусматривать в своем законодательстве иные способы защиты исключительного права патентовладельца.

Срок исковой давности в делах о нарушении евразийского патента составляет три года и исчисляется со дня, когда лицо узнало или должно было

узнать о нарушении своего права.

Важное значение имеют нормы, определяющие субъектов права на подачу исков в случае нарушения евразийского патента, владелец которого заключил лицензионный договор, поскольку данный вопрос практически не урегулирован в национальных законодательствах государств-участников.

Так, кроме патентовладельца иск о нарушении евразийского патента может предъявляться владельцем исключительной лицензии, если иное не предусмотрено лицензионным договором. Любой лицензиат имеет право на предъявление иска, если патентовладелец после обращения к нему лицензиата с ходатайством о предъявлении иска к нарушителю евразийского патента в месячный срок не отреагирует соответствующим образом. При этом патентовладелец может принять участие в судебном разбирательстве, возбужденном лицензиатом, равно как и любой лицензиат - в судебном разбирательстве, возбужденном патентовладельцем.

В ст. 9(2) Конвенции сказано, что владелец евразийского патента может передавать свое право или выдавать на него лицензии. Речь идет о договоре об уступке евразийского патента и лицензионном договоре о предоставлении права на использование запатентованного изобретения.

Ст. 14(ix) Конвенции предписано, что материальные нормы относительно правопреемства и других видов передачи права на евразийскую заявку или евразийский патент должны быть закреплены в Патентной инструкции.

По поводу правопреемства и других видов передачи прав Патентная инструкция (правило 13) содержит следующие положения.

Евразийская заявка может быть предметом правопреемства и передачи прав только в отношении всех государств-участников, в то время как евразийский патент - в отношении одного или нескольких государств-участников,

в которых он имеет силу.

Права, вытекающие из заявки, можно передавать до момента выдачи евразийского патента (поэтому такой договор действует в отношении всех государств-участников), а права на евразийский патент - в течение всего срока его действия.

Особый режим установлен для договоров об уступке прав на евразийский патент. Такие договоры считаются действительными, если они составлены в письменной форме и подписаны сторонами. Кроме того, эти договоры вступают в силу в отношении третьих лиц только после их регистрации в Евразийском ведомстве. При этом должна быть уплачена установленная пошлина.

Сведения о зарегистрированных договорах об уступке евразийских патентов вносятся в Реестр евразийских патентов. Евразийское ведомство публикует также информацию об этом в бюллетене Евразийского ведомства.

Иной порядок установлен в отношении лицензионных договоров об использовании евразийских патентов. Эти договоры проходят процедуру регистрации в соответствии с национальными законодательствами государств-участников, на территории которых евразийский патент имеет силу.

Евразийское ведомство ежеквартально получает информацию от национальных ведомств государств - участников о зарегистрированных лицензионных договорах в отношении евразийских патентов, после чего сведения о них вносятся в Реестр евразийских патентов, а в бюллетене Евразийского ведомства публикуется соответствующая информация.

6. Различные производства в отношении евразийского патента

Возможность аннулирования евразийского патента предусмотрена ст. 19(xiii) Конвенции.

В Патентной инструкции этому вопросу посвящено правило 53.

Административное аннулирование евразийского патента производится на основании возражения любого лица, поданного в Евразийское ведомство в течение шести месяцев с даты публикации сведений о выдаче евразийского патента.

Евразийский патент может быть аннулирован по следующим основаниям:

- в случае неправомерной выдачи евразийского патента вследствие несоответствия условиям патентоспособности изобретения;

- при наличии в формуле изобретения признаков, отсутствовавших в первоначальных материалах евразийской заявки.

Евразийский патент может быть аннулирован (полностью или частично), даже если евразийский патент утратил силу или имел место отказ от него. При этом признанный недействительным евразийский патент (или его часть) считается не вступившим в силу во всех государствах - участниках с даты подачи Евразийской заявки.

Процедура административного аннулирования евразийского патента в Евразийском ведомстве состоит в следующем. Возражение против выдачи евразийского патента рассматривается в течение шести месяцев с даты его поступления в Евразийское ведомство. Оно должно подаваться в письменной форме с изложением соответствующих обоснований; за его подачу уплачивается установленная пошлина.

К возражению против выдачи евразийского патента предъявляются определенные требования. Оно должно содержать:

- сведения о лице, подающем возражение (имя или наименование, адрес, название государства, в котором оно имеет постоянное местожительство или местонахождение), а также сведения о представителе этого лица, если возражение подается при его посредничестве;

- номер оспариваемого евразийского патента;

- название изобретения, на которое

выдан евразийский патент;

- сведения о патентовладельце (имя и/или наименование).

В случае принятия возражения против выдачи евразийского патента к рассмотрению Евразийское ведомство направляет патентовладельцу соответствующее уведомление. Если подается несколько возражений, то Евразийское ведомство делает уведомление о них всем лицам, подавшим эти возражения.

В процедуре административного аннулирования евразийского патента могут участвовать лицо или лица, подавшие соответствующее возражение, а также патентовладелец. Сторона, участвующая в упомянутой выше процедуре, обязана представлять свои замечания на уведомления, сделанные ей Евразийским ведомством либо другой стороной в споре.

По результатам рассмотрения возражения против выдачи евразийского патента Евразийское ведомство правомочно принимать следующие решения: об аннулировании евразийского патента, отклонении возражения против выдачи евразийского патента, внесении в евразийский патент исправлений и изменений.

В последнем случае Евразийское ведомство принимает решение при условии согласия патентовладельца с предложенным ему ограничением евразийского патента в виде изменения формулы изобретения, описания изобретения и чертежей с уплатой патентовладельцем в предписанный срок установленной пошлины за издание нового описания изобретения. Неуплата упомянутой выше пошлины влечет за собой аннулирование евразийского патента.

Прекращение действия евразийского патента наступает по двум видам оснований и либо действует с даты возникновения соответствующих юридических фактов, либо имеет обратную силу (с даты подачи заявки).

В первом случае речь идет об отказе патентовладельца от евразийского па-

тента и неуплате им в установленный срок пошлины за поддержание евразийского патента в силе и дополнительной пошлины.

Отказ патентовладельца от евразийского патента оформляется путем направления в Евразийское ведомство письменного заявления. Отказ от евразийского патента осуществляется либо в отношении всех государств-участников, либо только части из них. При этом отказ от евразийского патента не может быть ограничен одним или несколькими пунктами формулы изобретения.

Запись о прекращении действия евразийского патента регистрируется в Реестре евразийских патентов, информация об этом публикуется в бюллетене Евразийского ведомства, а национальные ведомства государств - участников уведомляются о прекращении действия евразийских патентов на их территории.

Действие евразийского патента прекращается с даты подачи евразийской заявки при признании евразийского патента недействительным либо в результате процедуры административного аннулирования евразийского патента, либо на основании решения суда или другого компетентного органа государства - участника.

В последнем случае евразийский патент может быть признан недействительным полностью или частично в течение всего срока его действия на территории государства - участника на основании его национального законодательства. Но основаниями для этого могут быть только неправомерная выдача евразийского патента вследствие несоответствия условиям патентоспособности изобретения или наличие в формуле изобретения признаков, отсутствовавших в первоначальных материалах заявки. Данные основания недействительности евразийского патента аналогичны основаниям, необходимым для аннулирования евразийского патента в рамках процедуры административного аннулирования.

В случае признания евразийского патента недействительным частично производится публикация об изменении его правового статуса в форме соответствующего ограничения евразийского патента.

Такая публикация осуществляется в виде изменения формулы изобретения, описания изобретения и чертежей, если это допускается национальным законодательством государства - участника.

7. Евразийский патент и его соотношение с международной и национальными патентными системами

Говоря об учреждении Евразийской патентной системы, ст. 1 Конвенции предписывает, что государства - участники сохраняют за собой полный суверенитет в части развития своих национальных систем по охране изобретений.

Евразийская патентная система построена на принципе сосуществования евразийского патента с национальными патентными системами государств - участников Конвенции. В ст. 22 Конвенции, озаглавленной "Независимость национальных патентных систем", указано, что Конвенция не затрагивает права любого государства - участника выдавать национальные патенты. Кроме того, Конвенция не является препятствием для любого государства - участника самостоятельно участвовать в любой международной организации и развивать различные формы международного сотрудничества в области охраны промышленной собственности.

В ст. 16 Конвенции указываются случаи, когда евразийские заявки могут быть преобразованы в национальные патентные заявки: отказ Евразийского ведомства в выдаче евразийского патента либо отказ в удовлетворении возражения, поданного заявителем против отказного решения Евразийского ведомства. В целях преобразования евразийской заявки в национальную патентную заявку

заявитель может подать в Евразийское ведомство ходатайство с указанием государств - участников, в которых он хочет получить патент по национальной процедуре. Срок подачи такого ходатайства составляет шесть месяцев с даты получения заявителем отказного решения Евразийского ведомства или уведомления Евразийского ведомства об отказе в удовлетворении возражения против отказного решения.

Преобразованная таким образом евразийская заявка приравнивается в каждом указанном государстве - участнике к правильно оформленной национальной заявке, поданной в национальное ведомство с той же датой подачи и, если таковая имеется, датой приоритета, что и евразийская заявка. Такая заявка проходит дальнейшую процедуру в национальном ведомстве при условии, что заявитель уплатит национальному ведомству требуемые национальные пошлины.

В правиле 52 Конвенции урегулированы вопросы исключения совмещения охраны в государствах - участниках Конвенции: права, вытекающие из евразийской заявки или евразийского патента с более ранней датой подачи заявки или с более ранним приоритетом, имеют преимущество перед правами, вытекающими из последующей национальной заявки, поданной до даты публикации этой евразийской заявки, или из национального патента на тождественное изобретение наравне с национальными заявками и национальными патентами, и наоборот.

Данная проблема возникает в случае последовательной подачи заявок на тождественные изобретения, причем подача второй (последующей) заявки происходит до момента публикации первой заявки (с более ранней датой подачи). Речь идет о столкновении более ранней евразийской заявки с последующей национальной заявкой и, наоборот, более ранней национальной заявки с последующей европейской заявкой. Иными

словами, более ранняя евразийская заявка порочит новизну последующей национальной заявки наравне с более ранней национальной заявкой, а более ранняя национальная заявка порочит новизну последующей евразийской заявки.

Упомянутая выше норма позволяет избежать так называемого "двойного патентования" или совмещения различных видов охраны (на основе евразийского и национального патентов).

Рассмотрение Евразийской патентной системы было бы неполным без учета ее взаимоотношения с процедурой Договора о патентной кооперации (РСТ).

Как известно, один из основополагающих принципов РСТ заключается в приравнивании договоров о региональном патенте (в том числе Евразийской патентной Конвенции (ЕАПК) к национальному законодательству государств - участников. Так, ст. 45(1) РСТ устанавливает, что любой договор о региональном патенте может предусматривать возможность подачи международных заявок, содержащих указание или выбор государства - участника обоих договоров, как заявок на региональные патенты.

Вопросам применения положений РСТ в рамках Евразийской патентной системы посвящена часть V Конвенции (ст. 20). В случае расхождения положений РСТ и ЕАПК по выдаче евразийского патента на основе международной заявки должны применяться соответствующие положения РСТ.

В соответствии с правилом 63 Патентной инструкции заявкой ЕАПК-РСТ считается международная заявка, поданная в соответствии с РСТ, в которой содержится указание государств - участников Конвенции в целях получения евразийского патента, и имеющая силу правильно оформленной евразийской заявки, датой подачи которой считается дата подачи международной заявки.

В отношении заявок ЕАПК-РСТ Евразийское ведомство может быть получающим, указанным и выбранным ведомствами в соответствии с РСТ. Оно также

может по уполномочию Административного совета испрашивать статус Международного поискового органа и Органа международной предварительной экспертизы в соответствии с РСТ.

В настоящее время реальные функции Евразийского ведомства в отношении заявок ЕАПК-РСТ - это его деятельность в качестве получающего, указанного и выбранного ведомств.

Согласно ст. 20 Конвенции международная заявка может быть подана в Евразийское ведомство, действующее в качестве получающего ведомство, когда, по крайней мере, один из заявителей имеет постоянное местожительство или постоянное местонахождение на территории государства, участвующего одновременно в Конвенции и РСТ. Конвенцией предусмотрена также возможность осуществления Евразийским ведомством функций получающего ведомства в том случае, когда международная заявка подается заявителем, имеющим постоянное местожительство или местонахождение на территории государства - участника РСТ, не являющегося государством - участником Конвенции, с которым Евразийское ведомство по уполномочию Административного совета заключило соответствующее соглашение.

Следовательно, данная деятельность Евразийского ведомства может осуществляться параллельно с деятельностью национальных патентных ведомств государств - участников Конвенции, выступающих в качестве получающих ведомств, и заявитель имеет выбор подавать международные заявки в Евразийское ведомство или национальные ведомства, если только по нормам национального законодательства он не обязан сначала подать международные заявки в Евразийское ведомство через национальное ведомство.

Если международная заявка подается в Евразийское ведомство, действующее в качестве получающего ведомства, то она должна быть составлена на русском или английском языке. При этом

Евразийскому ведомству должна быть уплачена пошлина за пересылку в течение одного месяца с даты получения международной заявки.

В том случае, когда подача международной заявки может или должна осуществляться через национальное ведомство государства - участника Конвенции, любая поданная таким образом международная заявка считается полученной национальным ведомством от имени Евразийского ведомства, действующего в качестве получающего ведомства. Национальное ведомство с учетом положений о национальной безопасности принимает все необходимые меры для незамедлительной пересылки международной заявки в Евразийское ведомство не позднее истечения двух месяцев с даты ее получения. При этом международная заявка считается полученной Евразийским ведомством на дату ее получения национальным ведомством.

В соответствии со ст. 21 РСТ Международное бюро осуществляет публикацию международной заявки незамедлительно по истечении 18 месяцев с даты приоритета этой заявки.

Публикация международной заявки на русском языке, в отношении которой Евразийское ведомство действует в качестве указанного ведомства, заменяет публикацию евразийской заявки. Если публикация международной заявки осуществлена не на русском языке, то положения Конвенции о временной охране применяются только после представления заявителем в Евразийское ведомство перевода этой заявки на русский язык и публикации такого перевода.

Что касается отчета о международном поиске и его публикации согласно РСТ, то он заменяет отчет о патентном поиске по евразийской заявке и его публикацию; указание о такой публикации дается в бюллетене Евразийского ведомства.

Евразийское ведомство действует в качестве указанного ведомства, если в международной заявке испрашивается

евразийский патент.

Как указывалось ранее, на стадии подачи евразийской заявки нет необходимости указывать государства - участницы Конвенции, на территории которых будет действовать евразийский патент. Такое указание осуществляется заявителем путем уплаты первой годовой пошлины в отношении тех государств - участников Конвенции, где он хочет получить охрану. Поэтому испрашивание евразийского патента в международной заявке означает указание всех государств - участников Конвенции.

Действие Евразийского ведомства в качестве выбранного ведомства допускается в том случае, когда заявитель, имеющий право пользоваться положениями главы II РСТ, выбирает государства - участницы Конвенции для целей проведения международной предварительной экспертизы. Следовательно, и в данном случае Евразийское ведомство осуществляет свои действия в отношении всех государств - участников Конвенции.

В правиле 71 Патентной инструкции закреплены положения о рассмотрении международных заявок Евразийским ведомством в качестве указанного или выбранного ведомства.

Одно из важных преимуществ использования процедуры ЕАПК-РСТ заключается в возможности для заявителя отсрочить перевод международной заявки на региональную фазу в Евразийское ведомство. Так, Евразийское ведомство не начинает рассмотрение международной заявки до истечения срока, упомянутого в п. (2) правила 71 Патентной инструкции. Заявитель, однако, может заблаговременно выполнить требования упомянутого выше п. (2) и представить в Евразийское ведомство специальное ходатайство о более раннем начале рассмотрения международной заявки.

Обязанности заявителя при переводе международной заявки на региональную фазу в Евразийское ведомство заключаются в:

- уплате Евразийскому ведомству соответствующей пошлины;

- представлении в Евразийское ведомство перевода на русский язык международной заявки, если она была подана не на русском языке.

Сроки исполнения упомянутых выше действий, а также иные условия представления перевода определены п. (5) и (6) правила 71 Патентной инструкции.

Так, если в международной заявке государства - участники Конвенции не были выбраны для целей международной предварительной экспертизы до истечения 19 месяцев с даты приоритета, т.е. заявитель ограничился главой I РСТ ("Международная заявка и международный поиск"), то упомянутый выше срок для совершения заявителем вышеупомянутых действий составляет 21 месяц с даты приоритета. При этом перевод международной заявки будет включать перевод описания изобретения, формулы изобретения (если она была изменена, то с учетом изменений согласно ст. 19

РСТ), любого текста, относящегося к чертежам, и реферата.

В случае выбора государств - участников Конвенции для целей международной предварительной экспертизы до истечения 19 месяцев с даты приоритета упомянутый выше срок будет равняться 31 месяцу с этой даты, а перевод международной заявки будет включать перевод описания изобретения, формулы изобретения, любого текста, относящегося к чертежам, и реферата с учетом изменений формулы изобретения, описания изобретения и чертежей согласно ст. 34(2)(b) РСТ.

Евразийское ведомство может по ходатайству заявителя (с уплатой установленной дополнительной пошлины) продлить упомянутые выше сроки на два месяца. Невыполнение заявителем своих обязательств по международной заявке с учетом предоставления ему льготного двухмесячного срока влечет за собой отзыв этой заявки.