**Тема 2. Правовая охрана изобретений (полезных моделей)**

1. **Основные понятия и положения**

Изобретению предоставляется правовая охрана, если оно является:

1. новым (не является частью уровня техники);
2. имеет изобретательский уровень (для специалиста яино не следует из уровня техники);
3. промышленно применимо (может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях н/х).

*Уровень техники* определяется по всем видам сведений, общедоступным в Украине или иностранных государствах до даты приоритета изобретения.

Сведения являются общедоступными, если они содержатся в следующих *источниках информации,* с которыми любое лицо имело возможность ознакомиться само, либо о содержании которого могло быть ему законным путем сообщено:

* опубликованные описания к охранным документам, опубликованные заявки на изобретения – с даты публикации;
* отечественные издания – с даты подписания в печать;
* иные издания – с даты выпуска в свет;
* депонированные рукописи статей, обзоров, монографий и др. материалов - с даты депонирования;
* отчеты о НИР, ПЗ к ОКР и др конструкторская, технологическая и проектная документация, находящаяся в органах НТИ – с даты поступления в эти органы;" – - нормативно-техническая документация (ГОСТ, ТУ и т.д.) - с даты регистрации ее в уполномоченных на это органах,
* материалы и авторефераты диссертаций, изданные на правах рукописи, – с даты поступления в библиотеку,
* принятые на конкурс работы – с даты выкладки их для ознакомления, подтвержденной документами, относящимися к проведению конкурса;
* визуально воспринимаемые источники информации (плакаты, проспекты, чертежи, схемы, фотоснимки, модели, изделия и т.н.) – с даты, когда стало возможным их обозрение при наличии подтверждения официальным документом, экспонаты, помешенные на выставках, с даты начала их показа, подтвержденной официальным документом,
* устные доклады, лекции, выступления – с даты, когда был сделан доклад, прочитана лекция, состоялось выступление, если они зафиксированы аппаратами звуковой записи или стенографически в порядке, усыновленном действовавшими на указанную дату правилами проведения соответствующих мероприятий;
* сообщение посредством радио, телевидения, кино и т.п. с даты такого сообщения, если оно зафиксировано на соответствующем носителе информации в установленном порядке, действовавшем на указанную дату,
* сведения о техническом средстве, ставшие известными в результате его использования в производственном процессе, в изготавливаемой или эксплуатируемой продукции, вт.ч. в опытном образце, переданном в эксплуатацию, либо иного введения в хозяйственный оборот - с даты, указанной в официальном документе, подтверждающем общедоступный характер таких сведений

*Требование единства изобретения* признается соблюденным, если

* заявка относится к одному объекту изобретения (ОИ), тек одному устройству, способу, веществу, штамму микроорганизма, культуры клеток растений и животных или применению известного ранее устройства, способа, вещества, штамма по новому назначению;
* заявка относится к одному ОИ, охарактеризованному с развитием и/или уточнением применительно к предусмотренным заявителем частным случаям его выполнения и/или использования, не приводящим к замене или исключению одного или нескольких признаков, достаточных во всех случаях, на который распространяется испрашиваемый объем правовой охраны;
* заявка относится к группе изобретений, в частности:
* к ОИ, один из которых предназначен для получения (изготовления) другого (например, устройство, вещество или штамм и способ его получения, изготовления),
* к ОИ, один из которых предназначен для осуществления другого (например, способ и устройство для осуществления способа);
* к ОИ, один из которых предназначен для использования в другом (другого) (например, способ и вещество, предназначенное для использования в способе);
* к ОИ одного вида, одинакового назначения, обеспечивающим получение одного и того же технического результата принципиально одним и тем же путем (варианты исполнения).

*Приоритет изобретения* устанавливается по дате поступления в Укрпатент Украины заявки, которая содержит все документы, оформленные в соответствии с установленными требованиями, а при отсутствии какого-либо, по дате поступления последнего.

**Основное изобретение** юридически не связано с какими-либо другими изобретениями и может быть применено само по себе.

**Дополнительное изобретение** представляет собою усовершенствование другого (основного) изобретения в целом или в части и не может быть без его применения использовано

Предложения, не признаваемые изобретениями.

* научные теории;
* методы организации и управления хозяйством.
* условные обозначения, расписания, правила,
* методы выполнения умственных операций;
* алгоритмы и программы для вычислительных машин,
* проекты и схемы планировки сооружений, зданий, территорий;
* предложения, касающиеся лишь внешнего вида изделии, направленные на удовлетворение эстетических потребностей

Не представляется правовая охрана изобретениям, противоречащим принципам гуманности и морали (например, оружия массового уничтожения)

Объекты изобретений и их признаки

**1 Устройство** (конструкция, изделие) со следующими признаками

* наличие конструктивного (-ых) элемента (-ов);
* наличие связей между элементами,
* взаимное расположение элементов,
* форма выполнения элемента (-ов) или устройства в целом, r частности, геометрическая форма.
* форма выполнения связи между элементами;
* параметры и другие характеристики элемента (-ов) и их взаимосвязь,
* материал, из которого выполнен элемент (-ы) или устройство в целом, среда выполняющая функцию элемента

**2 Способ** (процессы выполнения действий над материальным объектом) со следующими признаками:

* наличие действия или совокупности действий;
* порядок выполнения таких действий во времени (последовательно, одновременно, в различных сочетаниях и т.п.);
* условия осуществления действий, режим, использование веществ (исходного сырья, реагентов, катализаторов и т.д), устройств (приспособлений, инструментов, оборудования и т.д ), штаммов микроорганизмов, культур клеток растений и животных

1. **Вещество** – индивидуальные соединения (к которым также условно отнесены высокомолекулярные соединения и объекты генетической инженерии - плазмиды, векторы, рекомбинатныс молекулы и фрагменты нуклеиновых кислот), композиции (составы, смеси), продукты ядерного превращения)

Для характеристики индивидуальных соединений используются следующие признаки:

для низкомолекулярных соединений - качественный сослав (атомы определенных элементов), количественный состав (число атомов каждого элемента), связь между атомами и взаимное их расположение в молекуле, выраженные химической структурной формулой,

для индивидуальных соединений с неустановленной структурой (антибиотики, нативные ферменты, моноклональные антитела) и для объектов генетической инженерии (плазмид, векторов, рекомбинатных молекул нуклеиновых кислот) - физико-химические и иные характеристики (в том числе признаки способа получения), позволяющие их идентифицировать;

для высоко молекулярных соединений - химический состав и структура одного звена макромолекулы, структура макромолекулы в целом (линейная, разветвленная), периодичность звеньев, молекулярная масса, молекулярно-массовое распределение, геометрия и стереометрия макромолекулы, ее концевые и боковые группы.

Для характеристики композиций используются следующие признаки:

* качественный (ингредиенты) состав,
* количественный (содержание ингредиентов) состав.
* структура ингредиентов,

а для неустановленного состава:

* физико-химические, физические и утилитарные
* признаки получения

Для характеристики веществ, полученных путем ядерного превращения , используются следующие признаки:

* качественный состав млн изотопный состав элемента; количественный состав (число протонов и нейтронов);
* основные ядерные характеристики (период полураспада, тип и энергии излучения для радиоактивных изотопов).

1. **Штамм микроорганизма, культуры клеток растений и животных** (индивидуальные штаммы, консорциумы микроорганизмов, культуры клеток растений и т.д.) с различными признаками для их характеристик (см. подробно [13]).

**Штаммы микроорганизмов** - наследственно однородные культуры профилактических бактерий, вирусов, водорослей и др., продуцирующие полезные вещества или используемые непосредственно. Штаммы применяются в лечебных, профилактических целях, в качестве стимуляторов развития растений, животных и т.д. Создание штаммов предполагает отыскание нужной среды для микроорганизмов, оптимальною температурного режима, выявления средств, способствующих их росту и сохранению Объектом этого вида изобретения является колония *живых микроорганизмов.*

1. Применение известных ранее устройства, способа, вещества, штамма по новому назначению (использование с иной предназначенностью для удовлетворения общественной потребности).
2. Например, цанги, широко применяемые в машиностроении и, в частности, станкостроении, нашли применение в спиннингах, цанговых карандашах, в системах управления как штекеры и т.д.

Объектом полезной модели может быть конструктивное выполнение устройства

1. Авторы и владельцы охранных документов

**Автором изобретения** (промышленного образца, рационализаторского предложения) признается физическое лицо, творческим трудом которого оно создано. Если изобретение (промышленный образец, рационализаторское предложение) создано совместным творческим трудом нескольких физических лиц, все они признаются **соавторами** Порядок пользования правами на изобретение (промышленный образец, рационализаторское предложение), созданное в соавторстве, определяется соглашением между ними.

Помощники и содействующие не признаются авторами.

*(Один с сошкой, семеро с ложкой)*

Авторство охраняется бессрочно.

**Владельцем** патента на изобретение (промышленный образец) может быть:

* автор (соавторы);
* наследник (наследники) автора (соавторов);
* Фонд изобретений Украины (относительно изобретений), если автор (соавторы) передает исключительное право на использование изобретения государству,
* работодатель, если между автором и ним заключен договор об уступке права на патент в трехмесячный срок (приложение 7).
* иное физическое или юридическое лицо, которому автор (соавторы) по договору передал право на получение патента до внесення в Государственный реестр изобретений (промышленных образцов) Украины

*Право па изобретение* удостоверяется патентом (приложения 2 и 4), который действует с даты регистрации изобретения в Гос. реестре Украины, но не более 20 лет с даты поступления заявки в Укрпатент Украины.

Объем правовой охраны определяется формулой изобретения (описания, чертежи и иллюстрации служат только для толкования).

Действия патента, выданного на способ получения продукта, распространяется и на продукт, полученный непосредственно этим способом

*Патент на промышленный образец* действует в течение 10 лет. По ходатайству можно продлить еше до 5 лет.

Па *зарегистрированный товарный знак* выдается свидетельство, действующее в течение 10 лет с даты поступления заявки в Укрпатент. Можно продлевать по ходатайству каждый раз на последующие 10 лет

Никто нс вправе использовать объект, на который выдан патент, без согласия владельца патента, кроме условий, оговоренных в Положении (на борту морских и речных судов, временно пребывающих на Украине и т д ) [13].

Любое физическое или юридическое лицо, которое до даты приоритета изобретения или промышленного образца, охраняемого патентом, и независимо от автора создало и использовало на территории Украины тождественное изобретению или промышленному образцу решение или сделало необходимые приготовления к использованию, сохраняет право на дальнейшее бесплатное использование решения без расширения его объема *{****право*** *прежде****пользования****)*

После поступления заявки на изобретение Укрпатент Украины проводит по ней *формальную экспертизу* (наличие всех необходимых документов и соответствие требованиям). (См. образен заявления в приложении 6).

При положительном результате принимается решение к рассмотрению и устанавливается приоритет, о чем заявитель уведомляется.

Если не всё соответствует, то предлагается в течение. 2 месяцев представить исправленные документы (или мотивированное ходатайство о продлении срока). При несоблюдении требований, заявка считается нс поданной Можно подавать возражение в Апелляционный совет Укрпатента Украины в течение 2 месяцев, которое должно быть рассмотрено в течение 2 месяцев Это решение будет окончательным.

Заявки не возвращаются. Сведения о принятой к рассмотрению заявке, включая формулу изобретения, публикуются в официальном бюллетене через 18 месяцев с даты приоритета (*официальный бюллетень “Промислова власність”)[14]).*

Публикация не осуществляется, если принято решение о выдаче или об отказе в выдаче патента, если заявка отозвана (или когда публикация может нанести вред государству) Автор может отказаться быть упомянутым в публикации

С даты публикации до даты регистрации в реестре предоставляется *временная правовая охрана* в объеме опубликованной формулы (до 5 лет).

По ходатайству заявителя либо третьего лица делается *экспертиза по существу* Если ходатайство не поступило, го заявка считается отозванной.

По результатам экспертизы по существу принимается решение о соответствии или несоответствии заявленного изобретения условиям патентоспособности.

При несогласии с решением заявитель в 3 месячный срок с даты получения решения может подать мотивированное возражение в Апелляционный совет, где оно должно быть рассмотрено в 4 месячный срок.

После принятия решения о выдаче патента после уплаты пошлины Госпатент публикует сведения, включая

Ф И О автора;

Ф И О владельца.-

наименование изобретения или промышленного образца;

другие необходимые сведения, определяемые Укрпатентом Украины.

Если есть ошибки – ходатайство об исправлении.

Одновременно с публикацией заносится в реестр и выдается патент на имя просителя (один на всех).

Можно запатентовать в другой стране, сообщив о намерении в Роспатент Украины и нс получив отказа после 3 месяцев.

Образцы патентов приведены в приложениях 2, 4

1. **Авторское вознаграждение**

*Вознаграждение от изобретения* выплачивается в течение срока действия патента по договору между' автором и владельцем патента в размере не менее:

* 10 % дохода, ежегодно получаемого владельцем патента от использования;
* 20 % от сумм, получаемым по продаже лицензии,
* 2 % от доли себестоимости, если положительный эффект не влияет на получение дохода.

(См. образец договора (угоди) - приложение 7).

*Вознаграждение от промышленного образца* по договору с владельцем составляет не менее:

* 5 кратного размера минимальной зарплаты за каждый год использования,
* 20 % от продажи лицензии

Право на *вознаграждение по рацпредложению* сохраняется в течении 2 лет с начала использования на предприятии, выдавшем удостоверение, и составляет не менее:

* 10 % дохода;
* 2 % от доли себестоимости, если полезный эффект не влияет на доход.

Вознаграждение выплачивается нс позднее 3 месяцев после истечения каждого года или поступления выручки от продажи лицензии

У авторов и заявителей есть ***право на возмещение убытков***

*Государство должно* стимулировать изобретательскую деятельность, оказывая авторам организационную, материальную, техническую и иную помощь (пока только декларируется).