

# Патентная монополия. Часть 1: исключительное право

Patent monopoly. Part 1: exclusive right

doi 10.26310/2071-3010.2020.262.8.012



**Ю. И. Буч,**

к. т. н., доцент, кафедра менеджмента и систем качества, Санкт-Петербургский государственный электротехнический университет «ЛЭТИ» им. В. И. Ульянова (Ленина), патентный поверенный РФ  
✉ yury.buch@gmail.com

**Yu. I. Buch,**

PhD, management and quality systems department, Saint Petersburg electrotechnical university «LETI», Russian patent attorney

Выдача патента на изобретение означает, что с этого момента никто не имеет права использовать изобретение без разрешения патентообладателя – это требование закона. Сам патентообладатель может требовать прекращения незаконного использования изобретения, но может и разрешить использование изобретения на основе лицензии. Патент не препятствует использованию изобретения патентообладателем, но и не является обязательным условием для этого. Понятие использования изобретения включает две составляющие: первая определяет действия или события, связанные с практическим воплощением изобретения в продукте или осуществлением способа, вторая определяет соответствие продукта или осуществляемого способа патентной формуле. Изобретение признается использованным, если изготовленный продукт или осуществляемый способ содержит каждый существенный признак изобретения, содержащийся в независимом пункте патентной формулы, либо эквивалентный ему признак.

The moment a patent is issued, no one has a right to use the invention without the permission of a patentee. The Law requires this. The patentee can demand to terminate the illegal use of the invention or to authorize its use based on the license. A patent does not prevent a patentee from using the invention. It is not a required document to use the invention. The idea of using the invention includes two components. The first one defines the actions or events related to the implementing of the invention in the product or exercising the method. The second one determines the compliance of the product or the exercised method with the claims. An invention is recognized as used when a manufactured product or an exercised method contains each essential feature of the invention as defined in the independent claim, or an equivalent feature thereof.

**Ключевые слова:** изобретение, патент, исключительное право, использование изобретения, патентная формула, нарушение патента.

**Keywords:** invention, patent, exclusive right, use of an invention, claims, infringement of a patent.

Избирательный бюллетень — единственный товар, которым можно торговать без патента.

Марк Твен

В предыдущем номере журнала [1] состоялся обстоятельный разговор о правах на созданное изобретение, который, надеемся, позволил правильно определить и действительных авторов изобретения, и лицо, которое в итоге получило право на подачу заявки и получение патента на изобретение. Здесь мы опускаем сугубо профессиональную тему подготовки заявки на получение патента и ведения дел, связанных с получением патента в патентном ведомстве, — не занимайтесь самодеятельностью и доверьтесь в этом профессионалам. Будем считать, что этот самый сложный процесс успешно пройден и патент получен. Так что же из этого следует?

Собственно говоря, патент — это просто некая грамота, документ, свидетельствующий об определенных правах лица, на чье имя он выдан. Причем с развитием электронного документооборота патента в бумажном виде может и не быть, его заменяет государственная регистрация изобретения, на которое выдан патент. Патентное ведомство осуществляет регистрацию в госреестре изобретений и предоставляет к этим сведениям свободный доступ по сети Интернет. Хотя чаще всего патентообладатель не отказывает себе в удовольствии получить бумажный экземпляр патента: срабатывает дань традициям, да и патентные

документы ведомство изготавливает красивые. Тем не менее, именно государственная регистрация первична в возникновении правовой охраны изобретения, а уже патент может быть выдан на основании такой регистрации.

## Что удостоверяет патент?

Как следует из закона [2], патент удостоверяет приоритет изобретения, авторство и исключительное право. Но так ли на самом деле, и какой смысл имеет здесь слово «удостоверяет»?

*Приоритет.* Казалось бы, приоритет устанавливается на основании первой патентной заявки, в которой было описано изобретение. Если таковой является рассматриваемая заявка, тогда понятно — дата ее подачи и есть дата приоритета, которую зафиксировало ведомство. А если это не первая заявка, и в ней испрашивается более ранний приоритет, например конвенционный, как это описано в [3]? Тогда по смыслу приоритета экспертиза должна удостовериться, что в более ранней заявке было раскрыто то, что заявлено в более поздней, рассматриваемой заявке. Однако на практике, если критичные с точки зрения патентоспособности заявленного изобретения информационные источники стали общедоступны после даты ее по-

дачи, то более ранняя дата приоритета уже не имеет значения. В этой ситуации проверка обоснованности испрашивания более раннего приоритета может быть не проведена, — что обычно и происходит, — а испрашиваемый приоритет автоматически установлен. Но где гарантия, что в первой заявке изобретение, для которого устанавливается более ранний приоритет, было раскрыто? — Ее нет, несмотря на то, что по закону патент этот приоритет «удостоверяет». Последствия удостоверения такого фактически не установленного приоритета могут сказаться в случае попытки аннулирования патента на основании информационных источников, ставших общедоступными в период между установленной датой приоритета и датой подачи заявки, — лицу, оспаривающему патент, достаточно будет доказывать необоснованность установления более раннего приоритета.

**Авторство.** Авторство вообще не предполагается проверять. За достоверность сведений об авторе (авторах) отвечает заявитель, указывая его имя в заявлении на выдачу патента. Патентное ведомство лишь фиксирует эти сведения и указывает их в патенте. К тому же закон предусматривает аннулирование патента, если будет установлено неправильное указание автора, причем как в случае указания в качестве автора лица, которое в действительности им не является, так и в случае, когда действительный автор не указан в заявлении. При этом ведомство к этому вопросу не будет иметь никакого отношения, поскольку неправильное указание автора устанавливается в суде, а ведомство лишь исполняет судебное решение, аннулируя патент. Получается, что патент в этой части удостоверяет только то, что указал заявитель.

**Исключительное право.** Фактически патент как правоустанавливающий документ удостоверяет лишь исключительное право на изобретение, поскольку решение о выдаче патента принято ведомством на основании экспертизы и признания изобретения патентоспособным. Оно и составляет смысл патента, — это главное, чего добивался заявитель. Исключительное право, в данном случае на изобретение, означает одно — никто не вправе использовать изобретение без разрешения патентообладателя.

Обратите внимание, исключительное право не имеет никакого отношения к праву патентообладателя самому использовать изобретение, как это часто полагают. Действительно, закон запрещает другим использовать изобретение, но зачем патентообладателю спрашивать разрешения у самого себя, если, конечно, у него нет раздвоения личности? Думать так, что патент «разрешает» использовать изобретение патентообладателю, — типичное заблуждение, к сожалению, нередкое. Вспомните об этом, когда будете принимать решение о патентовании ваших изобретений.

Еще одно заблуждение, с которым часто приходится сталкиваться: об исключительном праве начинают рассуждать как о праве собственности, уверенно заявляя, что оно включает в себя «право владения, пользования и распоряжения изобретением». Ничего подобного!

Изобретение, как техническое решение, есть некое знание, относящееся к тому, как, например, может быть

изготовлен продукт, осуществлен технологический процесс и т. п. Конечно, можно сказать, что человек владеет некими знаниями. Но если речь об изобретении, на которое выдан патент и которое в обязательном порядке опубликовано, то получается, что мы все владеем этими знаниями. Физически, как вещь, владеть знаниями невозможно.

Далее, как можно «пользоваться» изобретением? Пользоваться можно вещь, в которой воплощено, изобретение, а само изобретение используют, например, путем изготовления этой самой вещи — знания материализовались в вещь. И потом, пользование вещь предполагает одного пользователя, как правило, владельца или арендатора вещи, а использовать изобретение могут одновременно в разных местах разные лица.

Наконец, под правом «распоряжения», относящемуся к вещам, движимому и недвижимому имуществу, мы понимаем распоряжение самой вещью. В случае же с изобретением мы распоряжаемся не самим изобретением, а правами на него, конкретно — исключительным правом.

Итак, когда мы говорим о правах патентообладателя, то все сводится к следующему:

- праву требовать прекращения неразрешенного патентообладателем использования изобретения;
- праву разрешить использовать изобретение;
- праву уступить патент другому лицу.

Это и есть распоряжение исключительным правом, все остальное — от лукавого. Конечно, патентообладатель может ни на что не реагировать и никоим образом не распоряжаться патентными правами, а просто повесить патент в рамочке в своем офисе — тоже его право.

Но это только начало: самое сложное в понимании исключительного права кроется в понятии использования изобретения.

### Использование изобретения

В основе понятия использования лежит запрет на получение выгоды от изобретения кем бы то ни было без разрешения патентообладателя. Использование изобретения — это, прежде всего, его практическое осуществление. Если, согласно определению, изобретение есть техническое решение, относящееся к продукту или способу, то при его использовании должен появиться собственно продукт или осуществлен способ. Это — как минимум, поскольку понятие использования изобретения значительно шире и включает связанные с изготовленным продуктом или осуществляемым способом иные события, о которых далее пойдет речь.

### Использование изобретения, относящегося к продукту

В общем виде вопрос об использовании изобретения, относящегося к продукту, был рассмотрен в работе [4], здесь же попробуем уточнить важные детали.

Использование такого изобретения начинается с изготовления продукта (рис. 1). Причем не как процес-

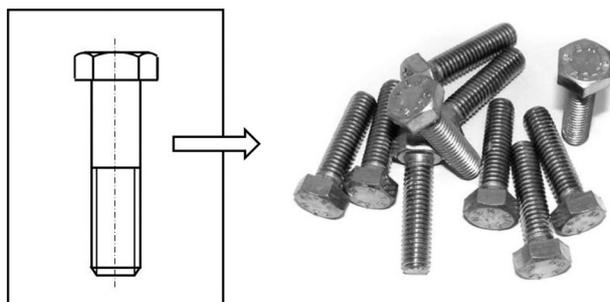


Рис. 1. Изобретение и изготовленный продукт

са, а как факта, — пока продукт не изготовлен (сделан, собран, приготовлен, синтезирован и т. д.), говорить об использовании изобретения мы не можем. Так же, как не можем говорить об использовании изобретения на стадии конструирования, разработки технической или технологической документации, обычно необходимой для изготовления продукта. Конструкторская документация — это всего лишь один из вариантов описания изобретения, максимально приближенный к тому представлению, из чего и как должен быть изготовлен продукт.

Итак, продукт изготовлен — теперь изготовитель может получить выгоду, продав его. Но ведь продукт, пока дойдет до потребителя, может быть продан по цепочке посредников, каждый из которых может получить свою выгоду. Следовательно, всякая последующая продажа продукта после его изготовления также должна быть отнесена к использованию изобретения.

Но всегда ли у патентообладателя есть возможность контролировать факт продажи продукта? Значит предложение о продаже, хранение продукта с целью последующей продажи тоже следует включить в понятие использования изобретения.

А если продукт изготовлен в другой стране и затем ввезен на территорию действия патента на изобретение, воплощенное в продукте? Каждый из нас, привозя домой купленный за рубежом для личного потребления товар, никогда не задумывался о возможном нарушении патента. Однако если продукт ввозится для продажи — возможность получения выгоды очевидна, значит и этот случай должен быть отнесен к понятию использования изобретения.

Но ведь и продажа — не единственный вариант реализации продукта, например, возможна передача в аренду, в лизинг, то есть возможны иные формы введения в хозяйственный оборот изготовленного продукта, что также относится к понятию использования изобретения, поскольку за всем этим кроется возможность извлечения выгоды от созданного изобретения.

### Использование изобретения, относящегося к способу

Использование изобретения, относящегося к способу, это, по существу, его практическое осуществление, при котором реализуется назначение способа как оно указано в описании изобретения. Идея здесь такая же: способ как некое знание, как осуществить процесс, воплощается практически, можно сказать «материа-

лизуется» в виде тех операций, которые определяют сущность такого изобретения.

Однако возможны случаи, когда реально выгода от изобретения есть, но формально мы не можем признать использование изобретения лицом, получающим такую выгоду, но не являющимся патентообладателем. А это уже противоречит основной идее исключительного права. Для таких случаев закон предусматривает специальные нормы.

### Продукт, полученный запатентованным способом

Представим себе, что мы имеем дело с изобретением на способ изготовления стирального порошка, на которое в данной стране действует патент. Допустим, этот способ осуществляется в другой стране, где патента на это изобретение нет, однако изготовленный продукт, стиральный порошок ввозится в данную страну и продается. Формально получается так: изобретение используется на территории, где патент не действует, а на территории, где патент действует, изобретение не используется, поскольку запатентован способ, но не продукт — стиральный порошок. Получается, что рассмотренные варианты использования изобретения-продукта и изобретения-способа не включают данный случай, который, вообще говоря, не такой уж и редкий. Но ведь выгоду от изобретения получают и изготовитель, и продавец стирального порошка. Прекрасный способ вынести производство в соседнюю страну, а продукт продавать в стране, где действует патент на способ изготовления продукта, не рискуя его нарушить.

Чтобы устранить этот недостаток дополнительно потребовалось следующее правило: патент на способ распространяется и на продукт, полученный непосредственно этим способом. Если это так, то использованием теперь будут считаться все перечисленные выше события, происходящие с продуктом на территории действия патента: и ввоз такого продукта с целью его продажи, и продажа, и предложение о продаже, и т. д.

Однако остается вопрос, как установить, что продукт, который замечен на рынке, был изготовлен именно запатентованным способом?

Известно, что идентичные продукты — по назначению, потребительским характеристикам, конструкции, составу, структуре материалов и т. п. — могут быть изготовлены разными способами. Это вовсе не противоречит смыслу изобретательства: способы могут отличаться, например, разной производительностью, затратами на их осуществление, разными техническими средствами, используемыми для осуществления, при этом продукты получаются идентичными. В ситуации, когда возможны альтернативные способы, однозначно сказать по продукту, каким именно способом он был изготовлен, невозможно. Тем не менее — есть основание требовать от производителя подтверждения, что был использован иной способ, нежели запатентованный. А на случай, если запатентованный способ предполагает получение нового продукта, правило следующее: идентичный продукт считается полученным запатентованным способом, поскольку не доказано иное.

Устройство,  
при функционировании которого  
осуществляется запатентованный способ

Другой случай. Предположим, что выдан патент на способ измерения атмосферной влажности, который предполагает использование чувствительного элемента на поверхностных акустических волнах, при этом спецификой изобретения является определенная обработка регистрируемого акустического сигнала. Сам по себе способ потребителя не интересует, но вот устройство, реализующее этот способ, — вполне. Изготавливается устройство, измеряющее, например, температуру, атмосферное давление и влажность, — обычный бытовой прибор, который есть у многих дома. В этом устройстве все работает автоматически, пользователю нужно только вставить батарейки электропитания и выполнить по инструкции предустановку, если это необходимо.

А теперь задумаемся, кто является тем лицом, которое использует изобретение? Ответ понятен — тот, кто практически осуществляет способ, то есть потребитель, иначе — мы с вами, кто купил этот прибор. Теперь он стоит у нас дома, и запатентованный способ осуществляется автоматически с запрограммированной периодичностью. Можно, конечно, говорить, что мы ничего такого не делаем в смысле осуществления способа — прибор работает автоматически, но мы же его сами запустили, и произошло это в тот момент, когда мы вставили в него батарейки.

Впрочем, кроме своей внешней парадоксальности этот вывод мало что дает патентообладателю. Весь доход от изобретения идет производителю приборов и продавцам, а спросить с них не получается, поскольку патент выдан на способ, а способ они практически не осуществляют, то есть формально запатентованное изобретение не используют.

Чтобы разрешить эту проблему потребовалось еще одно правило: патент на способ распространяется и на устройство, при функционировании (эксплуатации) которого в соответствии с его назначением автоматически осуществляется запатентованный способ. Теперь уже использованием будут считаться все перечисленные выше события, происходящие на территории действия патента: и ввоз такого устройства с целью его продажи, и изготовление, и продажа, и т. д.

Оба описанных случая — продукт, изготовленный запатентованным способом, и устройство, при функционировании (использовании) которого автоматически осуществляется запатентованный способ, — относятся к так называемой косвенной охране способа.

*Важное следствие:* поскольку такая охрана предполагает сравнение изготовленного продукта или устройства с соответствующим продуктом или устройством, описанным в заявке на патентуемый способ, необходимо быть особенно внимательным при подготовке описания заявляемого изобретения, которое должно быть достаточным для установления указанного соответствия.

Использование изобретения, относящегося  
к применению продукта или способа  
по определенному назначению

В случае, когда мы имеем дело с изобретением, относящимся к применению продукта или способа по определенному назначению, практическое использование такого изобретения выражается либо в изготовлении продукта, предназначенного для его применения в соответствии с назначением, а также в совершении всех действий в отношении этого продукта, как это описано выше применительно к изобретению, относящемуся к продукту, либо в осуществлении способа в соответствии с его назначением, в том числе с учетом косвенной охраны такого способа, как это описано выше.

### Использование изобретения и патентная формула

Описанные варианты использования изобретения — лишь одна сторона этого понятия. Она характеризует различные события, происходящие с изобретением и продуктом на его основе. Но есть другая «сторона медали», без которой понятия использования изобретения не существует, — патентная формула.

Продолжим разговор о продукте. Мало сказать: изготовлен, например, болт — это еще не значит, что данный болт изготовлен в соответствии с конкретным изобретением. Что отличает разные болты, например, показанные на рис. 2? — Разное сочетание конструктивных элементов и их выполнение (вид резьбы, форма головки и т. п.). Так какой именно болт был изготовлен, тот, который соответствует запатентованному изобретению, или какой-то иной?

Вот на этот случай существует формула изобретения (или — патентная формула), представляющая собой словесную характеристику изобретения в виде совокупности его так называемых существенных признаков. Так, при характеристике представленного на рисунке болта как изобретения его патентная формула будет включать, например, такие признаки, как цилиндрический стержень, с одного конца которого выполнена резьба, а на другом конце выполнена шляпка, имеющая шесть боковых граней для завертывающего инструмента. Важно, что таких признаков в патентной формуле будет конечное число.

Что касается продукта — конкретного изделия под названием «болт», то он также может быть

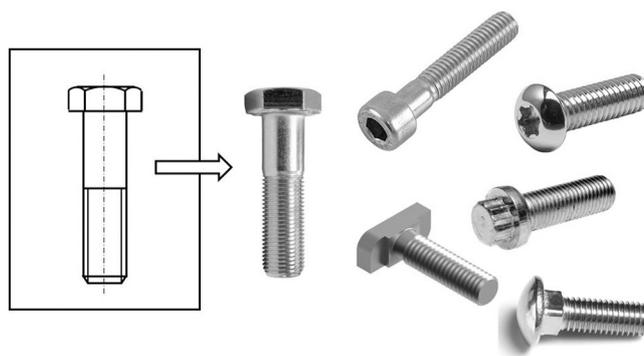


Рис. 2. Установление соответствия продукта изобретению

охарактеризован набором конструктивных элементов и особенностей их выполнения. Только в отличие от изобретения, в патентной формуле которого охарактеризовано техническое решение болта, — то есть, как и из чего он должен быть сделан, — реальный болт имеет реальные стержень, резьбу и пр.

Остается сделать простой логический шаг: использованием конкретного изобретения под названием «болт» следует понимать ситуацию, когда каждый признак патентной формулы мы можем обнаружить в болте-продукте в виде его конструктивных элементов, причем с теми их особенностями, как они охарактеризованы в патентной формуле. Понятно, что болт здесь только в качестве наглядного примера, и этот подход распространяется на любой продукт с учетом особенностей его характеристики. То же касается и использования изобретения, относящегося к способу, — изобретение использовано, если каждый признак патентной формулы мы можем обнаружить при осуществлении способа, в том числе с учетом рассмотренной выше косвенной охраны способа.

А теперь — главный вывод: если в продукте (см. другие болты на рисунке) мы не обнаруживаем хотя бы одного признака из совокупности, которой изобретение охарактеризовано в патентной формуле, это означает, что изобретение не использовано. Со всеми вытекающими последствиями, прежде всего, в части возможного нарушения патента. Обратите внимание, как мы говорим: «изобретение использовано в продукте» — изобретение как нечто целое, но не его часть, пусть даже большая. Отсюда — два важных следствия.

*Следствие первое.* Не имеет значения то обстоятельство, что продукт, помимо всех признаков патентной формулы, имеет еще ряд других особенностей — других «признаков» продукта. Устанавливая факт использования изобретения, мы оцениваем воплощение признаков патентной формулы в продукте, а не наоборот — не пытаемся, например, определить, все ли признаки продукта содержит патентная формула.

*Следствие второе.* Если установлено, что изобретение использовано в продукте, но вы, под страхом нарушения патента, не хотите, чтобы так было, — измените продукт. Причем задача упрощается тем, что работать вы можете целенаправленно, — изменения должны быть такими, чтобы в итоге в продукте не оказалось хотя бы одного признака патентной формулы.

*Предостережение.* В ряде случаев можно услышать призыв не обращать внимания на отдельные признаки патентной формулы, которые не удается обнаружить в продукте, на том основании, что они якобы не существенные. Но это всего лишь желание убедить всех в том, чего нет на самом деле. Простой вопрос: если признаки не существенны с точки зрения сущности изобретения, почему они появились в патентной формуле? Может быть потому, что без этих признаков изобретение не было патентоспособным, а может быть потому, что патентообладатель изначально планировал патентовать именно такой вариант изобретения?

Теперь, когда раскрыт общий смысл понятия использования изобретения, уточним его, дополнив двумя важнейшими обстоятельствами, которые временно были опущены.

Во-первых, при оценке использования изобретения мы оперируем только так называемым независимым пунктом формулы изобретения, содержащейся в патенте, и оцениваем практическую реализацию в продукте или при осуществлении способа каждого признака этого независимого пункта формулы. Если в патентной формуле несколько независимых пунктов, каждый на предмет использования изобретения оценивается отдельно.

Во-вторых, изобретение признается использованным не только в случае буквального совпадения признаков, то есть когда продукт содержит, а в способе использован каждый признак независимого пункта формулы изобретения, но и в случае, когда в продукте или при осуществлении способа признак патентной формулы заменен на эквивалентный ему. При этом заменяющий признак должен быть известным в качестве такового в данной области техники до даты приоритета изобретения.

### Доктрина эквивалентов

Как было сказано, методология установления факта использования изобретения в продукте предусматривает сопоставительный анализ признаков, которыми изобретение охарактеризовано в независимом пункте формулы, с признаками, характеризующими продукт. Если установлено буквальное несоответствие признаков и при этом в продукте выявлены заменяющие признаки, то должна быть проведена оценка эквивалентности такой замены. В последнем случае применяется так называемая доктрина эквивалентов, или говорят — теория эквивалентов.

Следует отметить, что законодательство РФ не дает нормативного определения эквивалентным признакам, а доктрина эквивалентов представляет собой, по меткой оценке одного из самых авторитетных в этой области отечественных специалистов — И. Э. Мамиофы [5], некий «комплекс представлений и взглядов» высказанных специалистами по данному поводу. Единственными нормативными документами, на которых базируются указанные «представления и взгляды», являются Инструкция по экспертизе объектов техники на патентную чистоту [6] и Инструкция о порядке выплаты вознаграждения за открытия, изобретения и рационализаторские предложения [7] (далее — Инструкция). Несмотря на солидный «возраст» указанных документов, они остаются действующими, и при оценке эквивалентности замены признаков именно эти документы принимаются во внимание.

Основным документом, определяющим понятие эквивалентной замены признаков, является упомянутая Инструкция, которая в п. 24 дает следующее определение: «Эквивалентной считается замена признака или признаков, указанных в формуле изобретения, если

- сущность этого изобретения не меняется,
- достигается такой же результат,

- а средства выполнения заменены на равноценные, известные в данной области».

Условия неизменности сущности изобретения и условия такого же результата являются необходимыми для установления эквивалентности замены. Для окончательного установления факта использования изобретения необходимо оценить известность заменяющего средства в данной области техники. При этом не обязательно, чтобы заменяющее средство было известно точно в таком же применении, под «известностью замены» может пониматься известность возможности такой замены. Кроме того, принимается во внимание временной фактор: замена считается эквивалентной, если заменяющее средство было известно до даты приоритета изобретения.

Несколько важных замечаний.

1. Сами по себе признаки не могут быть эквивалентными или неэквивалентными. Эквивалентность проявляется только в случае замены признаков конкретного изобретения в конкретном продукте или способе. Ложка и вилка как приспособления для еды эквивалентны в случае их использования для пищи твердой консистенции, но не являются таковыми, когда вы едите суп. Попробуйте.
2. Что есть сущность изобретения? С одной стороны, сущность «выражается» совокупностью признаков, которыми изобретение охарактеризовано в независимом пункте формулы. Но это еще не есть сущность. Сущность изобретения следует рассматривать как причинно-следственную связь этих признаков с достигаемым техническим результатом, определяемым, в свою очередь, функциями тех или иных признаков, или групп признаков. Если под сущностью понимать просто совокупность признаков, то любая замена признаков автоматически должна приводить к изменению сущности изобретения. Тогда бессмысленной становится доктрина эквивалентов.

Как можно оценить (понять) сущность изобретения? Только на основании его описания, то есть ограничиваться формулой изобретения при оценке эквивалентности замены признаков недопустимо.

### Нарушение патента

Словосочетание «нарушение патента» расшифровывается просто — это использование изобретения без разрешения патентообладателя. Разумеется, речь идет о нарушении исключительного права, тем не менее «нарушение патента» — устойчивый оборот, не имеющий никакого иного смысла, кроме указанного.

При этом надо иметь в виду, что установление факта использования изобретения может понадобиться не только в связи с нарушением патента. В частности, это могут быть вопросы, связанные с выплатой вознаграждения автору служебного изобретения за его использование, вопросы, связанные с исполнением лицензионного договора на использование изобретения.

### Срок действия патента

Как это не покажется странным, но на вопрос: «Сколько действует патент на изобретение?» — прямого ответа нет. Установлена дата, когда патент прекратит свое действие, — через 20 лет с даты подачи заявки, на основе которой он выдан. Мы заранее никогда не знаем, сколько именно (в годах, месяцах, днях) будет действовать патент, поскольку не знаем, когда он будет выдан: как долго будет длиться процесс патентования, не известно никому — ни заявителю, ни патентному ведомству. Так что правильный ответ на поставленный вопрос будет таким: «С даты его выдачи до истечения 20 лет с даты подачи заявки». Вариант ответа типа «20 лет» — неудачный, поскольку дезориентирует относительно реального срока действия патента.

### Дата подачи заявки

Ключевым моментом, определяющим срок действия патента, как можно видеть, является дата подачи заявки. И здесь правильно будет говорить об «установленной» дате подачи заявки, которая далеко не всегда совпадает с фактической датой поступления в патентное ведомство заявочных материалов. Рассмотрим примеры.

1. В ведомство поступили материалы заявки на изобретение, включающие, по меньшей мере, заявление, описание изобретения и чертежи, если они упомянуты в описании. Этого достаточно, чтобы установить дату подачи заявки по дате поступления этих материалов. Обратите внимание, другие документы, в частности, формула изобретения, реферат, документ об уплате заявочной пошлины, могут быть представлены позже. Это — простейший случай.
2. Поступили заявочные материалы, в которых все, вроде бы, есть, но, например, чертежей, указанных в описании, нет. Забыли. В этом случае дата подачи заявки будет установлена по дате поступления этих чертежей, которые запросит у заявителя формальная экспертиза, — в общем случае, по дате поступления последнего из обязательных для установления даты подачи документов.
3. На основе первоначальной заявки подается выделенная заявка. В этом случае дата подачи для нее устанавливается по дате подачи первоначальной заявки. При этом может быть серия (цепочка) выделенных заявок, подаваемых одна на основе другой, — для каждой из них будет установлена одна и та же дата подачи. По смыслу выделенной заявки, все, что в ней заявляется, уже было описано в первоначальной заявке, и установление для выделенной заявки более поздней даты подачи привело бы к соответствующему сдвигу окончания срока действия выданного по ней патента. Что не допустимо, иначе основной целью выделенных заявок станет фактическое увеличение срока правовой охраны изобретения сверх установленного.
4. Поступило заявление о рассмотрении международной заявки (см., например, [3]) на предмет выдачи российского патента, иначе — международная заявка переведена на национальную фазу рассмотре-

ния. Как и для обычных заявок, ей присваивается порядковый номер, соответствующий текущему году, но в качестве даты подачи, от которой будет отсчитываться срок действия патента, устанавливается дата подачи международной заявки.

### Поддержание патента в силе

Указанный срок действия патента — это всего лишь максимальный срок, в течение которого он будет действовать при условии уплаты годовых пошлин за поддержание его в силе. Пока патент вам нужен, вы уплачиваете очередную пошлину за предстоящий год его действия.

*Годовая пошлина.* Основные правила уплаты годовой пошлины за поддержание патента в силе следующие:

- «днем рождения» патента считается установленная дата подачи заявки, на основе которой он выдан;
- пошлина уплачивается вперед (авансом) — в течение текущего года за предстоящий год;
- срок уплаты пошлины — день и месяц «дня рождения»;
- пошлина уплачивается с третьего года со «дня рождения»;
- размер пошлины, порядок и реквизиты для ее уплаты — на сайте патентного ведомства.

Как видим, правила простые. Вопрос иногда возникает при уплате пошлины за регистрацию изобретения и выдачу патента, когда срок уплаты годовой пошлины наступил. В этом случае одновременно с пошлиной за регистрацию и выдачу патента уплачивается пошлина за все прошедшие годы, за которые предусмотрены годовые пошлины, а также пошлина за текущий год. При этом не должно смущать, что патента еще не было, — оплачены должны быть все указанные годы.

*Льготы по сроку уплаты.* Если срок уплаты очередной пошлины за поддержание в силе патента пропущен, в течение последующих 6 месяцев есть возможность все-таки пошлину уплатить, но в увеличенном на 50% размере.

*Восстановление действия патента.* В случае если годовая пошлина не уплачена, в том числе и в течение указанного 6-месячного срока, действие патента прекращается, при этом датой прекращения действия патента является первый день года, за который пошлина не была уплачена. Причины неуплаты пошлины могут быть самые разные: забыл, не было денег, не посчитал целесообразным продолжать поддерживать патент — это проблемы патентообладателя.

Тем не менее, действие патента в течение последующих 3 лет может быть восстановлено. Для этого патентообладатель в указанный срок должен представить соответствующее ходатайство и уплатить специальную пошлину за восстановление действия патента. Разумеется, к этому моменту не должен истечь установленный общий срок действия патента.

### Продление срока действия патента

По общему правилу, продление срока действия патента на изобретение не предусмотрено.

Однако для патентов на изобретения, относящиеся к таким продуктам, как лекарственные средства, пестициды или агрохимикаты, для применения которых требуется получение разрешения, сделано исключение.

Получение разрешения на практическое применение указанных продуктов — процесс довольно длительный. И пока он не завершится, в целях охраны здоровья людей, экологической безопасности, применять их нельзя. Однако если заявка на изобретение, относящееся к такому продукту, подана, срок действия патента начал свой отсчет. И вот уже получен патент, а разрешение все еще не получено. В результате реальный срок действия такого патента, когда обеспечивается правовая охрана изобретению в период его возможного использования, сокращается.

Налицо ущемление интересов патентообладателя, которое в определенной степени компенсируется правом на продление срока действия такого патента. Если с даты подачи заявки до дня получения первого разрешения на применение такого продукта прошло более 5 лет, то по заявлению патентообладателя срок действия патента продлевается. При этом срок продлевается на указанное время за вычетом пяти лет, но не более чем на пять лет. Например, если с даты подачи заявки до дня получения разрешения на применение продукта прошло 7 лет, срок действия патента продлевается на 2 года, если прошло 10 лет — на 5 лет, а если прошло 12 лет — тоже на 5 лет, как максимально возможный срок продления.

Поскольку изобретение, на которое выдан патент, может относиться к группе изобретений (продукт, его варианты, способ изготовления или применения продукта и др.), а полученное разрешение — к определенному продукту, то фактически продлевается не срок действия существующего патента, а срок действия исключительного права на изобретение, характеризующее продукт, на применение которого получено разрешение. Поэтому такое «продление» реализуется путем выдачи дополнительного патента с формулой, характеризующей разрешенный к применению продукт.

### Резюме

1. Патент — документ, удостоверяющий исключительное право на изобретение, означающее, что никто не вправе использовать изобретение без разрешения патентообладателя. При этом патентообладатель вправе требовать прекращения использования изобретения, на которое он не давал разрешение, вправе разрешить такое использование, наконец — может уступить патент другому лицу.
2. Понятие использования изобретения включает две составляющие: первая определяет действия или события, связанные с практическим воплощением изобретения в продукте или осуществлением способа, вторая определяет соответствие продукта или осуществляемого способа патентной формуле.
3. Всякое использование изобретения, относящегося к продукту, начинается с его изготовления и признается, если изготовленный продукт содержит

- каждый признак независимого пункта патентной формулы либо эквивалентный ему признак. Кроме того, использованием такого изобретения считается ввоз на территорию действия патента, применение, предложение о продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей такого продукта.
4. Использование изобретения, относящегося к способу, считается практическое осуществление способа, при котором использован каждый признак независимого пункта патентной формулы либо эквивалентный ему признак. Также патент на способ распространяется на продукт, изготовленный запатентованным способом, и на устройство, при функционировании (использовании) которого автоматически осуществляется запатентованный способ.
  5. При оценке эквивалентности признака применяется доктрина эквивалентов, в основе которой — эквивалентность замены признаков, указанных в патентной формуле, при условии, что сущность изобретения не меняется, при осуществлении изобретения с замененным признаком достигается та-
    - кой же результат, а средство замены стало известно в качестве такового в данной области техники до даты приоритета изобретения.
  6. Патент на изобретение действует с момента его выдачи до истечения 20 лет, считая с даты подачи заявки, в качестве которой также может быть дата подачи первоначальной заявки — для выделенной заявки, или международная дата подачи — для перешедшей на национальную фазу рассмотрения международной заявки.
  7. Патент на изобретение действует при условии уплаты годовой пошлины за поддержание его в силе, начиная с третьего года с даты подачи заявки. Патент, прекративший действие в связи с неуплатой годовой пошлины, может быть восстановлен в течение 3 лет на основании ходатайства патентообладателя и уплаты соответствующей пошлины.
  8. Продление срока действия предусмотрено только для патентов на изобретения, относящиеся к лекарственным средствам, пестицидам или агрохимикатам, для применения которых требуется получение разрешения, но не более чем на пять лет.

#### Список использованных источников

1. Ю. И. Буч. Право на изобретение//Инновации. 2020. № 7. С. 78-86.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть четвертая от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ.
3. Ю. И. Буч. Зарубежное патентование ваших изобретений//Инновации. 2020. № 5. С. 89-97.
4. Ю. И. Буч. Полезная модель как альтернатива изобретению при патентовании технических решений//Инновации. 2020. № 4. С. 73-82.
5. И. Э. Мамиофа. Эквиваленты в патентной практике. Л.: ЛДНТП, 1979.
6. Инструкция по экспертизе объектов техники на патентную чистоту. Утв. постановлением Госкомитета СМ СССР по делам изобретений и открытий, 29.01.1974.
7. Инструкция о порядке выплаты вознаграждения за открытия, изобретения и рационализаторские предложения. Утв. председателем Госкомитета СМ СССР по делам изобретений и открытий, 15.01.1974.

#### References

1. Yu. I. Buch. Applicant's right to invention//Innovations. 2020. № 7. P. 78-86.
2. The Civil Code of the Russian Federation. Part 4. № 230-FZ of December 18, 2006.
3. Yu. I. Buch. Protecting your inventions abroad//Innovations. 2020. № 5. P. 89-97.
4. Yu. I. Buch. Utility model as alternative to invention for legal protection of technical solutions//Innovations. 2020. № 4. P. 73-82.
5. I. E. Mamiyofa. Equivalents in patent practice. Leningrad: LDNTP, 1979.
6. Instructions for the examination of technical objects for non-infringement quality. — Approved by Resolution of the State Committee of the Council of Ministers of the USSR for Inventions and Discoveries, dated January 29, 1974.
7. Instruction for paying remuneration for discoveries, inventions and rationalization proposals. Approved by Chairman of the State Committee of the Council of Ministers of the USSR for Inventions and Discoveries, dated January 15, 1974.