

УДК 34.096

**ОСОБЕННОСТИ ОХРАНЫ ДИЗАЙНА ОДЕЖДЫ
В РАМКАХ ИНСТИТУТА НЕЗАРЕГИСТРИРОВАННОГО ПРОМЫШЛЕННОГО ОБРАЗЦА
В ЕВРОПЕЙСКОМ СОЮЗЕ****Е.А. НЕСТЕРЕНКО***(Представлено: ст. преп. К.Д. САВИЦКАЯ)*

Статья посвящена правовой охране дизайна одежды. Рассматривается режим охраны незарегистрированного промышленного образца. Исследуются отличительные черты охраноспособности в рамках незарегистрированного промышленного образца, авторского и патентного права.

Охрана оформления внешнего вида одежды может осуществляться как с помощью институтов, не предполагающих соблюдение формальностей, так и с помощью институтов, предлагающих для получения охраны прохождение процедуры регистрации. Под охраной, связанной с соблюдением формальностей, традиционно понимается патентно-правовая охрана дизайна одежды в качестве промышленного образца.

Охрана без соблюдения формальностей может быть предусмотрена как в рамках авторского права, так и с помощью института незарегистрированного промышленного образца, нового института в законодательстве ЕС. Незарегистрированный промышленный образец ЕС введен в законодательство ЕС по ряду причин. В процессе интеграции страны Европы стремились к созданию общего рынка товаров и услуг. В силу различных подходов к охране внешнего вида изделий (авторско-правовой, патентно-правовой и смешанной охраны, предусматривающей сочетание двух указанных режимов охраны) осуществить гармонизацию и унификацию законодательства было затруднительно. Для упрощения задачи было принято решение о создании наднациональной системы правовой охраны, предусматривающей, с одной стороны, единый правовой режим для всех стран ЕС, а с другой – сохранение сложившихся национальных систем охраны [1, с. 19].

По результатам исследований, проведенных Институтом Макса Планка, было выявлено, что представители промышленности в равной степени заинтересованы как в правовой охране дизайна на непродолжительный срок, с узким объемом правомочия, но при оперативном варианте приобретения охраны и отсутствии финансовых затрат, так и в охране продолжительной по времени и широкой по объему прав. При этом возможность выбора между указанными вариантами приветствовали все [2, с. 120]. Приведенные результаты исследований были воплощены в системе правовой охраны дизайна в ЕС.

Другой вопрос, стоящий перед разработчиками, – какие институты должны входить в указанную наднациональную систему правовой охраны ЕС. Выбор был сделан в пользу специального подхода к охране промышленных образцов на основе патентного права. Данную систему составили охрана дизайна без регистрации (незарегистрированный промышленный образец) и охрана, связанная с регистрацией в специально созданном ведомстве (традиционный промышленный образец).

Выбор незарегистрированного промышленного образца как формы охраны без соблюдения формальностей вместо авторско-правовой охраны обусловлен следующими причинами. Во-первых, характерными особенностями дизайна. Разработчики приняли во внимание, что дизайн в современных рыночных отношениях – инструмент маркетинга, что подчеркивает зависимость от ряда факторов (тенденций моды, потребностей потребителей и проч.) и именно эта его черта должна предопределять правовую охрану [3, с. 21]. При создании дизайна одежды дизайнер вынужден учитывать интересы потребителей, функциональность вещи, ее назначение (повседневная, для праздника и т.д.) – все эти особенности увеличивают вероятность параллельного творчества, что в свою очередь указывает на приоритет использования патентно-правовой охраны над авторско-правовой охраной. Во-вторых, в разных странах ЕС сложилась своя многолетняя практика авторско-правовой охраны, не все результаты интеллектуальной деятельности с функциональной составляющей получают охрану в рамках авторского права. Такой фундаментальный пересмотр подходов не входил в круг задач по унификации законодательства.

Таким образом, в ЕС появилась система охраны дизайна, предусматривающая охрану как без регистрации, но на непродолжительный срок, с ограниченным объемом правомочий в рамках института незарегистрированного промышленного образца, так и с регистрацией, предоставляющей правообладателю традиционное исключительное право.

Рассмотрим институт незарегистрированного промышленного образца более подробно. Незарегистрированный промышленный образец ЕС (Unregistered Community design right) был введен в действие с принятием Регламента Совета ЕС № 6/2002 от 12 декабря 2001 года о промышленных образцах ЕС

Council regulation (EC) № 6/2002 on community designs (Brussel, 12.XII.2001) (далее по тексту – Регламент ЕС) [4].

К особенностям режима охраны незарегистрированного промышленного образца следует отнести:

- 1) отсутствие требований о соблюдении формальностей: охрана возникает с момента первого публичного раскрытия;
- 2) непродолжительный срок правовой охраны – три года;
- 3) правообладателю предоставляется право препятствовать действиям, связанным с использованием скопированного результата интеллектуальной деятельности, при этом в случае, если третье лицо докажет факт самостоятельного создания дизайнера, то правообладатель не может препятствовать использованию такого результата.

Рассмотрим приведенные черты незарегистрированного промышленного образца. Регламент ЕС №6/2002 исходит из общего регулирования охраны промышленных образцов Сообщества, при этом различия в правовой охране незарегистрированного промышленного образца и традиционного промышленного образца в Регламенте выделены в отдельные нормы.

В ст. 3 Регламента ЕС № 6/2002 содержится общее определение промышленного образца, под которым понимается внешний вид всего изделия или его части, являющийся результатом особенностей изделия, в частности линий, контуров, цветов, формы, текстуры и/или материалов самого изделия и/или его украшения [4]. Регламент не содержит различий в объекте охраны в незарегистрированном и промышленном образце, требующем регистрации – им выступает дизайн, отличия сосредоточены в правовом режиме, а именно в объеме прав, сроке охраны, соблюдении формальностей. Это крайне важно, поскольку позволяет правообладателю в течение 12 месяцев с даты первого публичного раскрытия подать заявку на регистрацию промышленного образца в патентное ведомство и получить охрану в качестве традиционного промышленного образца. Иными словами, законодатель предусмотрел системный подход к охране дизайна.

Обращаясь к тексту Регламента ЕС № 6/2002, следует отметить следующее. При охране дизайна Регламент исходит из общего термина – «design», который в литературе переводится как промышленный образец [5, с. 164]. Как указано в ст. 1 Регламента ЕС, промышленный образец в ЕС охраняется посредством «незарегистрированного промышленного образца Европейского союза» и посредством «зарегистрированного промышленного образца Европейского сообщества» [4]. В законодательстве ЕС термин «промышленный образец» относится к обоим режимам охраны, независимо от факта регистрации в патентном ведомстве, а незарегистрированный промышленный образец представляет собой разновидность такого института, как промышленный образец ЕС [6, с. 120].

В рамках режима незарегистрированного промышленного образца и промышленного образца, требующего регистрации, объектом охраны выступает один объект – дизайн, условия охраноспособности (новизна и оригинальность) являются едиными. Отличается подход к определению начала правовой охраны, на дату которой осуществляется проверка соответствия указанным критериям.

Отсутствие формальностей придает дате первого публичного раскрытия значение даты приоритета. Именно с этой даты возникает правовая охрана, на эту дату определяется соответствие результата интеллектуальной деятельности условиям охраноспособности. Эта особенность незарегистрированного промышленного образца отличает его от авторского и патентного права.

Режим охраны образца предполагает установление даты приоритета патентным ведомством и основан на формальном закреплении права патентным ведомством ввиду возможности параллельного творчества. Авторское право же, наоборот, максимально упрощает механизм возникновения правовой охраны – с момента придания произведению объективной формы, поскольку исходит из того, что параллельное создание аналогичной формы произведения невозможно.

Дата первого публичного раскрытия незарегистрированного промышленного образца имеет сходное правовое значение с датой приоритета в традиционном институте промышленного образца: на эти даты происходит установление соответствия дизайна условиям охраноспособности, исчисляются сроки действия права. Основное отличие в правовом значении даты приоритета традиционно охраняемого образца и даты первого публичного раскрытия состоит в том, что дата приоритета, кроме всего перечисленного, играет роль при разграничении результатов, созданных при параллельном творчестве, обеспечивая монопольное право правообладателя. При этом регистрация исключает третьих лиц из сферы применения охраняемого объекта. Использование третьими лицами дизайна, даже созданного самостоятельно, возможно только с разрешения правообладателя. Право на незарегистрированный промышленный образец не предоставляет правообладателю абсолютной монополии, третье лицо в случае создания аналогичного дизайна может использовать спорный результат интеллектуальной деятельности в том случае, если докажет, что дизайн создан в процессе самостоятельной творческой деятельности.

Отличие даты первого публичного раскрытия от даты приоритета также состоит в том, что фиксация даты первого публичного раскрытия незарегистрированного образца производится не патентным

ведомством, а, например, организатором выставки, либо иным способом, подтверждающим факт первого публичного раскрытия, что не требует от правообладателя дополнительных действий и финансовых затрат.

Система предоставления охраны незарегистрированному промышленному образцу отличается и от системы авторского права. Неиспользование разработчиками законодательства о промышленном образце ЕС модели авторского права объясняется рядом трудностей, связанных с возникновением охраны. Момент выражения произведения в объективной форме с точки зрения возникновения права вызывает определенные сложности, так как отсутствуют непосредственные доказательства, позволяющие продемонстрировать дату возникновения авторского права. Автору необходимо обнаружить произведение, так как в противном случае будет крайне сложно доказать нарушение прав на его произведение.

Наиболее приемлемым является возникновение охраны с момента первого публичного раскрытия дизайна. Данный способ позволяет определенным образом формализовать указанный момент возникновения охраны. Таким образом, система формализации возникновения охраны незарегистрированного промышленного образца, несмотря на то что имеет некоторое сходство как с патентным, так и с авторским правом, на наш взгляд, является самостоятельной системой, основанной на факте первого публичного раскрытия дизайна.

Так, правовая охрана незарегистрированного промышленного образца возникает, согласно статье 11(2) Регламента ЕС, с момента первого публичного раскрытия на территории Европейского сообщества [4]. В соответствии со ст. 11(2) Регламента ЕС промышленный образец считается публично раскрытым, если он опубликован, экспонирован на выставке, использован в торговле или иным образом раскрыт – так, что при нормальном ходе хозяйственной деятельности эти события могли стать известными в кругах, специализирующихся в данном секторе экономики ЕС [4].

Срок правовой охраны незарегистрированного промышленного образца, как указано в ст. 11(1) Регламента ЕС, составляет три года с момента первого публичного раскрытия [4], согласно замечаниям исследователей указанный срок отвечает требованиям товаров с коротким жизненным циклом [7, с. 140].

Рассматривая целесообразность такой охраны для дизайна одежды, можно отметить, что при средней продолжительности смены модных тенденций, составляющей полгода, трехлетний срок охраны может быть вполне достаточно для охраны дизайна. Авторское право и промышленный образец предоставляют продолжительные сроки (авторское право – в течение жизни автора и 50 лет после смерти, право на зарегистрированный промышленный образец – 25 лет), но для охраны дизайна одежды такие сроки в большинстве случаев не нужны. Кроме того, учитывая цикличность модных тенденций и стремление дизайнеров возвращаться к старым разработкам [8, с. 86–102], продолжительная охрана может препятствовать развитию дизайна одежды как отрасли в целом.

Таким образом, предусмотренную законодательством ЕС возможность выбора вариантов охраны и перехода в течение года с момента первого публичного раскрытия к режиму зарегистрированного промышленного образца следует считать положительной характеристикой системы охраны дизайна.

Данная особенность системы промышленных образцов ЕС дает основание ученым сделать вывод о том, что охрана промышленного образца без регистрации имеет дополнительные преимущества [9, с. 51], предоставляя правообладателю время для анализа потребительского спроса и принятия решения о подаче заявки на регистрацию дизайна в качестве промышленного образца. Таким образом, введение правовой охраны незарегистрированного промышленного образца оказало влияние на охрану дизайна в целом. Теперь правообладателю не обязательно сохранять промышленный образец в тайне для того, чтобы потом зарегистрировать его или раскрыть, но при этом опасаться, что кто-то скопирует промышленный образец в течение льготного срока. Не нужно принимать решение об использовании охраны перед выходом товара на рынок, можно принять решение по результатам востребованности дизайна потребителем в течение 12 месяцев со дня первого публичного раскрытия.

Рассмотрев требования законодательства к правовой охране дизайна, обратимся к анализу правовой природы права на незарегистрированный промышленный образец. Исходя из положения ст. 19 Регламента ЕС, охрана зарегистрированного промышленного образца Европейского Союза обеспечивает правообладателю исключительное право использовать его, закрепив возможность запрещать использование любым третьим лицам такого образца без согласия на то правообладателя [4]. Что касается незарегистрированного промышленного образца, то Регламент закрепляет за правообладателем право использовать образец и предотвращать использование на основе копирования.

Таким образом, режим охраны незарегистрированного промышленного образца является новым институтом. Несмотря на то, что правоприменительная практика ЕС и стран-участниц по применению незарегистрированного промышленного образца пока еще недостаточно велика, на этом пути сделаны первые шаги, положительно зарекомендовавшие указанный институт в сфере охраны дизайна одежды. Но остается много неразрешенных вопросов, решения по которым в конечном итоге определяют судьбу права на незарегистрированный промышленный образец.

Оценки ученых по данному вопросу различны. Большинство исследователей сходятся во мнении, что незарегистрированный промышленный образец внесен в законодательство сравнительно недавно, что не позволяет делать какие-либо определенные выводы о неэффективности или неработоспособности незарегистрированного промышленного образца. Однако ученые и практики в целом положительно оценивают систему правовой охраны промышленного образца, предоставляющую правообладателю широкие возможности при охране товаров с коротким жизненным циклом [10, с. 179].

Введение института незарегистрированного промышленного образца является, на наш взгляд, положительным опытом, как для ЕС, так и для многих стран мира, где дизайн одежды не охраняется авторским правом, а получение охраны в рамках промышленного образца с прохождением процедуры регистрации носит продолжительный характер.

Проанализированный опыт ЕС может быть полезен для Республики Беларусь, где существует проверочная система выдачи патента на промышленный образец, с продолжительной охраной, что в свою очередь не позволяет правообладателям прибегать к ее услугам при охране дизайна. Авторское право, несмотря на отсутствие необходимости соблюдения формальностей также не является эффективным правовым институтом, так как в силу ориентированности на охрану традиционных результатов не обладает механизмом, позволяющим противостоять созданию дизайна с похожим общим впечатлением, для охраны дизайна одежды, что делает его эффективным только при создании достаточно оригинальных работ. В целом возможность предоставления дизайну одежды охраны без регистрации представляется перспективной, так как позволит избежать затянутости процедуры регистрации и финансовых затрат.

ЛИТЕРАТУРА

1. Гаврилов, Э.П. Патент на промышленный образец: сфера действия / Э.П. Гаврилов // Патенты и лицензии. – 2009. – № 1. – С. 17–25.
2. Койтель, А.Б. Х.Х. Правовые вопросы внешнего оформления промышленных изделий : автореф. дис. ... канд. юрид. наук / А.Б. Койтель. – Тарту, 1970. – 143 с.
3. Гришаева, Т.А. Мода как феномен современной культуры : дис. ... канд. фил. наук : 24.00.01 / Т.А. Гришаева. – Ростов н/Д, 2008. – 125 с.
4. Регламент Совета ЕС № 6/2002 от 12.12.2001 г. «О промышленных образцах Сообщества» (Принят в г. Брюсселе 12.12.2001) (с изм. и доп. от 18.12.2006) [Электронный ресурс] // World Organization of Intellectual Property (WIPO). – Режим доступа: <http://www.wipo.int/wipolex/ru/details.jsp?id=6414>. – Дата доступа: 21.04.2018.
5. Орленко, Л.В. Терминологический словарь одежды / Л.В. Орленко. – М. : Мгпромбытгиздат, 1996. – 174 с.
6. Алексеева, О.Л. Совершенствование российского законодательства о промышленных образцах : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03 / О.Л. Алексеева. – М., 2005. – 211 с.
7. Аброзе, Е.А. Индустрия моды в условиях глобализации культуры : автореф. дис. ... канд. культурологии : 24.00.01 / Е.А. Аброзе. – СПб., 2006. – 168 с.
8. Гофман, А.Б. Мода и люди / А.Б. Гофман. – М., 1992. – 160 с.
9. Аксенова, В.Ю. Эволюция патентного права Российской империи и его соотношение с международной охраной произведений конца XIX века / В.Ю. Аксенова. – М. : ИНИЦ Роспатента, 2003. – 94 с.
10. Павлова, Е.А. Авторское право на произведения изобразительного искусства : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03 / Е.А. Павлова. – М., 1984. – 203 с.