

УДК 34.096

**СОВЕРШЕНСТВОВАНИЕ ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ ДИЗАЙНА ОДЕЖДЫ  
В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ****Е.А. НЕСТЕРЕНКО***(Представлено: ст. преп. К.Д. САВИЦКАЯ)*

*Рассматривается необходимость в ведении в ведении специального режима охраны дизайна одежды, учитывающего как особенности объекты, так и недостатки традиционных институтов авторского и патентного права при охране одежды. Внесено предложение по введению в законодательство Республики Беларусь института незарегистрированного промышленного образца.*

Законодательство Республики Беларусь предусматривает предоставление правовой охраны дизайна одежды в рамках авторского права либо в рамках патентного права. Основываясь на тенденциях мировой практики, следует сделать вывод, что для совершенствования охраны дизайна одежды в законодательстве Республики Беларусь необходимо ввести специальный режим охраны дизайна одежды. Такой режим должен учитывать, как особенности объекта, так и недостатки традиционных институтов авторского и патентного права.

В авторском праве к таким недостаткам относится узкий объем правовой охраны, который позволяет запрещать воспроизведение произведения только при непосредственном копировании. Доказывание нарушения права автора при создании схожего общего впечатления представляет существенные сложности, поскольку механизм охраны сосредоточен на анализе творческого вклада автора, а не на сопоставлении спорных результатов. Также стоит отметить, что авторское право не охраняет результаты интеллектуальной деятельности, создание которых возможно при параллельном творчестве. Такая охрана противоречит сущности авторского права. Для дизайна вообще и дизайна одежды в частности вероятность самостоятельного создания аналогичных решений внешнего вида разными авторами полностью исключать нельзя. Это связано с множеством особенностей, которые должен учесть дизайнер, – функциональность изделия, модные тенденции, санитарно-эпидемиологические требования, потребности потребителей и прочее. Если будет доказано независимое создание дизайна разными авторами, охрана авторским правом исключается, так как правообладатель лишен возможности запрещать использование образца другому лицу, если такое лицо докажет, что аналогичный дизайн создан им самостоятельно в результате независимой творческой деятельности.

Патентно-правовая охрана служит эффективным механизмом для охраны дизайна одежды. Именно этот режим охраны обладает методикой противодействия скрытому копированию (имитации), позволяя установить нарушение при сходстве общего впечатления с точки зрения информированного потребителя, а также разрешает вопрос параллельного творчества. Однако основным недостатком, делающим нецелесообразным применение указанного режима для охраны дизайна изделий с коротким жизненным циклом, таких как одежда, – соблюдение формальностей для получения охраны, продолжительность процесса регистрации, а также финансовые затраты на регистрацию. Нецелесообразно говорить о затратах, когда речь идет о регистрации в качестве промышленного образца одной модели, но когда речь идет об охране целой коллекции, стоимость существенно возрастает.

Внесение изменений, направленных на устранение перечисленных недостатков в исторически сложившиеся институты авторского и патентного права на данном этапе развития правовой науки невозможно, поскольку это не соответствует потребностям правообладателей при охране других результатов интеллектуальной деятельности. Наиболее приемлемым вариантом решения проблемы является введение нового режима, исходящего напрямую из потребностей изготовителей изделий, дизайн которых быстро теряет актуальность у потребителей как дизайн одежды. Представляется верным ввести специальную правовую охрану – право на незарегистрированный промышленный образец. Стоит отметить, что незарегистрированный промышленный образец, как будет показано ниже, имеет больше сходных черт, чем отличий, с традиционным промышленным образцом.

В качестве цели введения незарегистрированного промышленного образца следует назвать оперативное предоставление эффективной охраны, что критически важно для изделий с коротким жизненным циклом. Предлагаемый режим правовой охраны должен предоставлять возможность правообладателю противостоять как копированию, так и имитации. Режим охраны предлагаемого института аналогичен режиму патентной охраны промышленного образца, но должен отличаться отсутствием процедуры регистрации и непродолжительным периодом охраны. Короткий срок охраны соответствует потребностям правообладателя, а также является определенным следствием отсутствия формальностей. За основу

предлагаемого института представляется возможным взять незарегистрированный промышленный образец ЕС.

Рассмотрим предлагаемый режим охраны дизайна более подробно. Объектом охраны незарегистрированного промышленного образца выступает решение внешнего вида изделия или, иными словами, его дизайн. Технические признаки в качестве промышленного образца не охраняются, охрану получают только эстетические признаки, нашедшие отражение во внешнем виде изделия. Основная задача института незарегистрированного промышленного образца – предоставить охрану дизайну изделий с коротким жизненным циклом. Однако применение данного института возможно к более широкому кругу изделий, чем одежда и сопутствующие товары, – обувь, головные уборы, аксессуары. К товарам с коротким жизненным циклом могут быть отнесены, например, мобильные телефоны [1, с. 300].

Ограничение круга изделий не представляется возможным в связи с тем, что выработка точных критериев того, что следует понимать под «коротким жизненным циклом», довольно сложна, поскольку нужно предусмотреть цикличность смены дизайна, а также период времени, за который происходит смена дизайна, как в сфере одежды. Данной позиции придерживались и разработчики Регламента ЕС, который не содержит специальных требований к объекту охраны незарегистрированного промышленного образца. Объект охраны незарегистрированного и требующего регистрации промышленного образца ЕС – «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» (ст. 3 Регламента ЕС) [2]. Таким образом, под предлагаемым незарегистрированным промышленным образцом, как и под промышленным образцом, подлежащим охране на основании регистрации, следует понимать решение внешнего вида изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства. Незарегистрированный промышленный образец должен отвечать тем же условиям охраноспособности, которые предусмотрены для промышленного образца в ст. 1000 Гражданского кодекса Республики Беларусь [3] и в ст. 4 Закона «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» [4].

Поскольку предлагаемый режим незарегистрированного промышленного образца должен обеспечить оперативность возникновения предоставляемой охраны, такое требование исключает соблюдение любых формальностей, например, таких как проведение экспертизы на соответствие новизне и оригинальности. Обязанность подтверждения данных условий следует возложить на правообладателя при его обращении в суд. Как мы указывали выше, охрана должна возникать с даты введения в гражданский оборот изделия с воплощенным в нем незарегистрированным промышленным образцом на территории Республики Беларусь. При этом под введением в гражданский оборот следует понимать не только продажу, но и экспонирование на выставке, опубликование с помощью средств массовой информации.

При возникновении спора правообладатель предлагаемого незарегистрированного промышленного образца должен представить документы, подтверждающие введение изделия с воплощенным в нем промышленным образцом в гражданский оборот. Следует указать, что в таких документах должна быть предусмотрена фиксация незарегистрированного промышленного образца в виде изображения изделия. Данное требование к документам имеет целью установить объем правовой охраны. Представляется, что требования к перечню таких документов будут установлены правоприменительной практикой. Если документ не будет содержать изображения изделия, вероятно, он не будет рассмотрен судом в доказательство возникновения охраны и принадлежности права конкретному лицу, а в защите права будет отказано [5, с. 89].

Таким образом, следует обобщить, что исключительное право на незарегистрированный промышленный образец будет предоставлено на основании документов, подтверждающих введение незарегистрированного промышленного образца в гражданский оборот, в объеме, определяемом совокупностью существенных признаков промышленного образца, нашедших отражение на изображениях внешнего вида изделия, содержащегося в представленном документе.

Таким образом, данное решение законодателя ЕС представляется оправданным, поскольку основная цель незарегистрированного промышленного образца – оперативное предоставление правовой охраны, а возложение на правообладателя обязанности доказывать новизну и оригинальность может исключить все предусмотренные преимущества, существенно затруднить применение предлагаемого института. Такая обязанность может возникнуть у правообладателя при предъявлении требования о недействительности промышленного образца как в виде встречного иска в рамках рассмотрения спора о нарушении права на незарегистрированный промышленный образец, так и в виде требования в самостоятельном споре.

В рамках традиционного института промышленного образца правообладателю предоставлена льгота по новизне, заявка на регистрацию промышленного образца может быть подана в течение 12 месяцев с даты введения изделия с воплощенным в нем решением внешнего вида в гражданский оборот. Таким образом, при введении в законодательство предлагаемого незарегистрированного промышленного образца правообладатель получит возможность выбрать подходящий режим правовой охраны в течение 12 месяцев с даты введения изделия с воплощенным в нем промышленным образцом в гражданский обо-

рот. Если за указанный срок (12 месяцев) правообладатель выявит экономическую необходимость в более продолжительной охране, он имеет возможность подать заявку в ведомство и получить патент на промышленный образец. Если потребности в регистрации не возникнет, правовая охрана предлагаемого незарегистрированного промышленного образца будет прекращена по истечении трех лет. В случае регистрации предлагаемое право на незарегистрированный промышленный образец будет существовать непродолжительное время параллельно с правом на традиционный промышленный образец. Однако необходимость в его применении отпадает, поскольку традиционный промышленный образец позволяет значительно проще отстаивать права в случае нарушения.

Так, предлагаемый незарегистрированный промышленный образец следует признать новым, если совокупность существенных признаков внешнего вида изделия неизвестна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты введения изделия с использованным в нем незарегистрированным промышленным образцом в гражданский оборот в определенной области, к которой относится данное изделие. Незарегистрированный промышленный образец признается оригинальным, если он создан в результате самостоятельной творческой деятельности автора, в частности, если из сведений, ставших общедоступными в мире до даты введения в гражданский оборот незарегистрированного промышленного образца, неизвестно решение внешнего вида изделия сходного назначения, производящее на информированного потребителя такое же общее впечатление, какое производит незарегистрированный промышленный образец, нашедший отражение на изображениях внешнего вида изделия.

Условия получения правовой охраны для незарегистрированного промышленного образца не имеют существенных отличий от условий патентоспособности регистрируемого (традиционного) промышленного образца. Вместо даты приоритета, которая устанавливается патентным ведомством, применяется дата введения в гражданский оборот, которая служит отправной точкой в процессе определения соответствия условиям новизны и оригинальности. Представление документов, подтверждающих возникновение охраны, – обязанность правообладателя. В случае спора о несоответствии незарегистрированного промышленного образца новизне и оригинальности правообладатель должен будет представить соответствующие доказательства, в этом случае заключение специалиста в данной области. Заинтересованное лицо также должно будет представить обоснование своих требований доказательства, опровергающие новизну и оригинальность, – наличие аналога с более ранней датой приоритета или введения в гражданский оборот. Но наиболее оптимальным доказательством будет судебная экспертиза. По результатам рассмотрения всех представленных доказательств будет вынесено решение.

Особого внимания требует разработка механизма возникновения исключительного права на незарегистрированный промышленный образец.

Предлагаемый режим в целом отличается и от патентного права (где дата приоритета устанавливается патентным органом), и от авторского права (охрана возникает с момента выражения произведения в объектной форме), поэтому следует использовать иной вариант возникновения права.

Возникновение права на незарегистрированный промышленный образец следует предусмотреть со дня первого использования образца, под которым подразумевается дата введения в гражданский оборот в Республике Беларусь. Дата введения в гражданский оборот, с одной стороны, предусматривает определенного рода фиксацию указанной даты, а с другой стороны, от правообладателя не требуется никаких усилий и финансовых затрат. Сбор подобного рода документов является естественным действием для добросовестных хозяйствующих субъектов.

При разработке режима правовой охраны товаров с коротким жизненным циклом особое внимание следует обратить на срок предоставления охраны в рамках данного института. На наш взгляд, подходящий срок охраны – три года. Такая продолжительность охраны наиболее соответствует потребностям товара с коротким жизненным циклом, таким как исследуемый нами дизайн одежды. Проведенные исследования показывают непродолжительную потребность в охране – до полугода [6, с. 230]. Срок в три года применяется в законодательстве ЕС, такая продолжительность охраны связана со средним сроком актуальности дизайна товаров с коротким жизненным циклом, поскольку к таким товарам относится не только одежда. Предоставление более продолжительного срока будет не просто излишним, а станет препятствием для развития отрасли, занимающейся разработкой дизайна одежды.

В сфере дизайна одежды принято возвращаться к ранее актуальным тенденциям и разработкам, использовать результаты интеллектуальной деятельности предшественников с внесением новых элементов или новое и оригинальное сочетание ранее созданных элементов дизайна одежды, что позволяет отрасли развиваться. Препятствие в виде исключительных прав предшественников заставит дизайнеров получать соответствующие разрешения правообладателя, что существенным образом усложнит процесс использования нового дизайна, а также увеличит издержки производителя. Такая ситуация в целом не может способствовать развитию отрасли. Если у дизайнера есть основания полагать, что дизайн одежды будет востребован более трех лет, законодательством предусмотрена возможность регистрации такого дизайна в качестве промышленного образца.

В завершение рассмотрения предлагаемого режима правовой охраны незарегистрированного промышленного образца следует отметить, что к основным предполагаемым недостаткам можно отнести судебные разбирательства, связанные как с установлением факта нарушения права на промышленный образец, так и со столкновением прав на аналогичный дизайн. В данном случае указанные риски естественны и связаны с отсутствием регистрации. Если разработчик хочет минимизировать указанные риски, следует обращаться к традиционному институту промышленного образца.

Подводя итог, следует указать, что режим правовой охраны дизайна представляет собой компромиссный вариант охраны между авторским и патентным правом. Он включает черты как авторского права (а именно отсутствие требований к регистрации дизайна), так и патентного права, от которого заимствованы требования к объекту, а также более широкий объем охраны. Однако по большей части введение незарегистрированного промышленного образца призвано исключить такую негативную черту традиционного режима охраны промышленного образца, как регистрация, поскольку, как указывалось выше, традиционный институт промышленного образца отвечает всем характеристикам эффективной охраны – как объему прав, так и механизму выявления нарушений. Поэтому к незарегистрированному промышленному образцу подлежат применению нормы о промышленном образце, не противоречащие сущности незарегистрированного промышленного образца.

На наш взгляд, незарегистрированный промышленный образец будет иметь практическую пользу при охране дизайна товаров широкого круга, отличающихся непродолжительной востребованностью на рынке, а не только для дизайна одежды. К подобным объектам можно отнести дизайн украшений, аксессуаров, мебели и др. Предлагаемый режим охраны позволит предоставить правообладателю на непродолжительный срок эффективный инструмент.

Предложенный режим охраны дизайна имеет следующие характерные черты:

1. Исключительное право на незарегистрированный промышленный образец возникает с даты введения в гражданский оборот на территории Республики Беларусь изделия с воплощенным в нем незарегистрированным промышленным образцом.

2. Дизайн должен соответствовать условиям новизны и оригинальности.

3. Исключительное право на незарегистрированный промышленный образец носит ограниченный характер, так как правообладатель лишен возможности запрещать использование образца другому лицу, если такое лицо докажет, что аналогичный дизайн создан им самостоятельно в результате независимой творческой деятельности.

4. Исключительное право на незарегистрированный промышленный образец предоставляет охрану от таких видов использования, когда существенные признаки решения внешнего вида спорного изделия оказывают на информированного потребителя такое же общее впечатление, что и охраняемый промышленный образец [7, с. 10].

На основании изложенного предлагается ввести в законодательство новый режим правовой охраны под названием «незарегистрированный промышленный образец», который следует отнести к объектам особого рода.

#### ЛИТЕРАТУРА

1. Блинец, И.А. Право интеллектуальной собственности : учебник / И.А. Блинец, Э.П. Гаврилов, О.В. Добрынин. – М. : Проспект, 2011. – 842 с.
2. 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.
3. Гражданский кодекс Республики Беларусь : Закон Респ. Беларусь, 7 декабря 1998 г. № 218-3 : в ред. Закона Республики Беларусь от 30 декабря 2015 г. № 343-3 [Электронный ресурс] // Эталон 6.6 – Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2018.
4. О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы : Закон Республики Беларусь от 16 декабря 2002г. №160-3 [Электронный ресурс] // Эталон 6.6 – Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2018.
5. Ермилова, Д.Ю. История домов моды : учеб. пособие для высших учебных заведений / Д.Ю. Ермилова. – М. : Издательский центр «Академия», 2004. – 268 с.
6. Латынова, С.В. Управление жизненным циклом модного продукта: на примере модной одежды : дис. ... канд. экон. наук : 08.00.05 / С.В. Латынова. – М., 2011. – 282 с.
7. Джермакян, В.Ю. Промышленный образец, гражданский кодекс и административный регламент Роспатента / В.Ю. Джермакян // Патенты и лицензии. – 2009. – № 3. – С. 4–10.