

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
Федеральное государственное автономное учреждение науки
«Институт Китая и современной Азии Российской академии наук»

Утверждаю
Директор ИКСА РАН
доктор филологических наук
К.В. Бабаев
30.08.2024 года



ОЦЕНОЧНЫЕ МАТЕРИАЛЫ

Сравнительно-правовые проблемы права интеллектуальной собственности

Основная профессиональная образовательная программа высшего образования – программа
магистратуры по направлению подготовки
40.04.01 Юриспруденция
(профиль (магистерская программа): **Сравнительное правоведение**)

МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ПО РАБОТЕ С ОЦЕНОЧНЫМИ МАТЕРИАЛАМИ

ТЕОРЕТИЧЕСКИЙ ОПРОС

Рекомендации по подготовке к теоретическому опросу

Подготовка к теоретическому опросу осуществляется на основе изучения учебной и дополнительной литературы.

Основная цель работы с литературой – это извлечение из текста необходимой информации, способствующей формированию профессиональных компетенций, в силу чего, главным правилом работы с текстом является сознательное усвоение прочитанного, критическое осмысление его содержания, в ходе которого происходит постепенное глубокое осмысление теоретических положений права интеллектуальной собственности, выделение основных идей, системы аргументов, наиболее ярких примеров и т.д., кроме того, обязательным правилом является выяснение значения незнакомых слов, терминов, выражений, неизвестных имен, названий.

Рекомендуется при работе с литературой осуществлять конспектирование теоретического материала по основным вопросам дисциплины путем составления опорного конспекта. Конспектирование позволит сосредоточить внимание студента на ключевых проблемах теории права интеллектуальной собственности, подготовиться к практическим занятиям по дисциплине, а также облегчить повторение освоенного материала при подготовке к зачету.

Конспектирование представляет собой краткое и последовательное изложение содержания прочитанного. Для составления опорного конспекта целесообразно придерживаться следующих этапов работы:

- подготовительная работа: составление списка литературы и нормативных правовых актов, внимательное чтение текстов, подлежащих конспектированию;
- составление глоссария: уточнение в справочной литературе непонятных слов и вынесением справочных данных в конспект;
- составление плана опорного конспекта: выделить в прочитанном главное, составить план, представляющий собой перечень заголовков, подзаголовков, вопросов, последовательно раскрываемых затем в конспекте;
- формулировка тезисов: тезис – это кратко сформулированное положение, для лучшего усвоения и запоминания материала следует записывать тезисы своими словами;
- доказывание тезисов: тезисы, выдвигаемые в конспекте, нужно доказывать, поэтому в конспекте нужно отразить основные доводы, доказывающие истинность рассматриваемого тезиса, в этой части следует делать ссылки на положения нормативных правовых актов, в том числе, в конспекте целесообразно приводить примеры. Следует помнить, что главное в ответе на теоретический вопрос не объем, а содержание. В нем должны быть отражены основные принципиальные положения по теоретическому вопросу дисциплины. Не следует дословно воспроизводить содержание учебной литературы, основные положения целесообразнее излагать кратко, своими словами, заботясь о стиле и выразительности изложения. При этом в случае заимствований необходимо понимать, чья точка зрения и из какого источника приводится студентом.

Задание 1. Система средств индивидуализации

Рекомендации к выполнению:

При подготовке к практическим занятиям студенту рекомендуется придерживаться следующей технологии:

- внимательно изучить содержание вопроса;
- найти и проработать соответствующие разделы в рекомендованных нормативных документах, основной и дополнительной литературе;
- продумать развернутый ответ на вопрос, опираясь на опорный конспект, составленный в ходе освоения основной и дополнительной литературы

Ключ ответа/решение:

Предметом индивидуализации являются участники гражданского оборота и производимая

ими продукция (работы, услуги).

Право на средство индивидуализации - исключительное право. Это единственное право из числа интеллектуальных прав, которое закрепляется на средство индивидуализации (личных неимущественных и иных интеллектуальных прав на средство индивидуализации не существует).

В зависимости от предмета индивидуализации Гражданский кодекс различает четыре средства индивидуализации (перечень закрытый):

1) товарный знак - предметом индивидуализации являются товары определенной группы. Если предметом индивидуализации являются производимые работы или оказываемые услуги, средство индивидуализации может именоваться знак обслуживания. Примеры: "КАМАЗ", "Известия", "Вдова Клико", форма бутылки "Кока-Кола" и т.п.;

2) наименование места происхождения товара - предметом индивидуализации являются товары, произведенные в границах определенного географического объекта. Примеры: "Гжель", "Нарзан", "Шампанское" и т.п.;

3) фирменное наименование - предметом индивидуализации являются юридические лица в форме коммерческих организаций. Примеры: ПАО "КАМАЗ", ООО "Ромашка", ФГУП "Почта России" и т.п.;

4) коммерческое обозначение - предметом индивидуализации являются предприятия как объекты прав. Примеры: "Парикмахерская "Ручеек", "Столовая N 26" и т.п.

Задание 2. Содержание субъективного смежного права

Рекомендации к выполнению:

При подготовке к практическим занятиям студенту рекомендуется придерживаться следующей технологии:

- внимательно изучить содержание вопроса, определить место вопроса в общем содержании темы, его связь с другими вопросами;*
- найти и проработать соответствующие разделы в рекомендованных нормативных документах, основной и дополнительной литературе;*
- продумать развернутый ответ на вопрос, опираясь на опорный конспект,*
- составленный в ходе освоения основной и дополнительной литературы;*
- выявить проблемные аспекты вопроса, продумать свое понимание путей и способов их решения*

Ключ ответа/решение:

В законе содержание субъективного права излагается отдельно для каждого из субъектов смежных прав (ст. ст. 1313 - 1344 ГК). И все же могут быть выделены общие подходы.

На все объекты смежных прав возникает одно имущественное - исключительное право, понимаемое как возможность использовать охраняемый объект. Набор способов его реализации похож на тот, что указан в нормах авторского права.

Различаются сроки действия этого права. Для исполнителя - в течение всей его жизни, но не менее 50 лет после того, как исполнение было осуществлено или записано либо передано вещательной организацией. Для изготовителя фонограммы или вещательной организации - 50 лет с момента осуществления звукозаписи либо вещания. Для изготовителя базы данных - 15 лет после создания базы. Для публикатора - 25 лет после обнародования чужого произведения. Все указанные сроки начинают течь с 1 января года, следующего за тем, в котором произошли указанные события.

Исключительное право оборотоспособно, т.е. оно может быть передано по договору или перейти в порядке универсального правопреемства.

Исполнители и изготовители фонограмм для оповещения о принадлежности им исключительного права могут использовать знак охраны смежных прав. В отличие от такого же знака в авторском праве здесь используется латинская буква "P" (от англ. phonogramma).

Личные неимущественные права. Труд исполнителей (наконец-то!) признан творческим, поэтому у артистов, режиссеров-постановщиков и дирижеров на результат их труда возникает право авторства.

Право на имя (возможность указать свое имя, а для организации - наименование) предоставлено исполнителям, звукозаписывающим организациям, изготовителям баз данных и публикатору. Свое имя публикатор указать может, а имя автора произведения, которое он

обнародует, - обязан.

Право на обнародование есть у студий звукозаписи и изготовителей баз данных. Исполнители в таком праве не нуждаются, так как исполнение происходит всегда для публики. Исполнение не может быть необнародованным. А для публикатора обнародование чужого произведения - условие возникновения его смежных прав. Пока не произойдет обнародование, нельзя говорить о публикаторе, а значит, и не появятся смежные права.

Правом на неприкосновенность наделены исполнители, изготовители фонограмм и публикатор.

Иными (по терминологии ст. 1226 ГК) интеллектуальными правами субъекты смежных прав не наделены.

Задание 3. Понятие и признаки общеизвестного товарного знака

Рекомендации к выполнению:

При подготовке к практическим занятиям студенту рекомендуется придерживаться следующей технологии:

– *внимательно изучить содержание вопроса, определить место вопроса в общем содержании темы, его связь с другими вопросами;*

– *найти и проработать соответствующие разделы в рекомендованных нормативных документах, основной и дополнительной литературе;*

– *продумать развернутый ответ на вопрос, опираясь на опорный конспект, составленный в ходе освоения основной и дополнительной литературы;*

– *проанализировать и сопоставить различные точки зрения, содержание нормативных актов различной юридической силы*

– *выявить проблемные аспекты вопроса, продумать свое понимание путей и способов их решения*

Ключ ответа/решение:

Согласно п.1 ст.1477 ГК РФ, под товарным знаком следует понимать обозначение, которое предназначено для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей и является исключительным правом, подтверждаемое свидетельством на товарный знак. Товарный знак – логотип организации или индивидуального предпринимателя, под которым производится продукция, и благодаря которому данная продукция отличается от других схожих товаров. Нормами гражданского законодательства также предусмотрен и общеизвестный товарный знак, который отличается своим правовым статусом.

Говоря о таком понятии как «общеизвестный товарный знак» стоит обратить внимание на то, что нормативное закрепление данного определения на сегодняшний день отсутствует. Также он не нашел своего отражения и в ранее действовавшем Законе РФ от 23.09.1992 N 3520-1 «О товарных знаках». Таким образом, для понимания того, что включает в себе понятие «общеизвестный товарный знак», необходимо, прежде всего, выделить его признаки, которые будут отличать его от обозначения, не имеющего статуса общеизвестного. На основании существующих у общеизвестного товарного знака признаков можно будет сформулировать его определение.

В ст. 1508 ГК РФ указывается, что для признания товарного знака общеизвестным лицу необходимо подать заявление в Роспатент в том случае, когда данный товарный знак интенсивно использовался и обрел широкую известность среди потребителей товара на момент подачи заявления.

В ст. 6.bis Парижской Конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883г. для общеизвестных товарных знаков установлена лишь возможность по инициативе органов или заявителей отклонить или признать недействительным регистрацию товарного знака, если будет установлено, что данное обозначение вызывает смешение со знаком, который уже признан общеизвестным соответствующими компетентными органами.

Исходя из вышеуказанных источников, можно выделить такие признаки общеизвестного товарного знака как:

1. Широкая известность среди потребителей товара;
2. Интенсивное использование;
3. Товарный знак не должен вызывать смешение с ранее зарегистрированными общеизвестными товарными знаками;

4. Регистрация товарного знака в качестве общеизвестного.

Определение широкой известности для признания товарного знака общеизвестным должно складываться из совокупности нескольких условий. Это может следовать из результатов проведения опросов среди потребителей товара, сведений о том, где и в каком ключе использовался товарный знак. Так, например, Приказом Роспатента от 01.06.2001 №74 утверждены рекомендации для проведения опроса потребителей по вопросу общеизвестности товарного знака в РФ, установлены правовые основания для проведения опроса и приведен перечень вопросов, которые помогут установить широкую известность товарного знака на территории страны.

Что касается интенсивного использования, то при определении данного критерия следует исходить из конкретной ситуации. В данном случае следует учитывать, например, рекламную кампанию, проводимую владельцем товарного знака, каков объем реализации продукции и т.д. проблемным вопросом здесь следует считать срок интенсивного использования товарного знака для признания его общеизвестным. По данному вопросу отсутствует какое-либо легальное разъяснение. Следует брать во внимание и тот немаловажный факт, что на сегодняшний день стремительное развитие телекоммуникационных технологий способствует довольно быстрому распространению информации. По этой причине, необходимость в длительном интенсивном использовании товарного знака отсутствует. Также необходимо отметить и то обстоятельство, что интенсивное использование учитывается не только на территории РФ, но и вне ее пределов.

Товарный знак не должен вызывать смешения с иными общеизвестными товарными, которые были зарегистрированы ранее. Данный признак подразумевает, что признание исключительного права на общеизвестный товарный знак с обратной силой не должно нарушать законные интересы других добросовестных владельцев – юридических лиц или индивидуальных предпринимателей. Такая особенность также предусматривает и то, что если товарные знаки будут иметь схожесть до степени смешения, то это может ввести в заблуждение потенциальных потребителей продукции.

В Совместных рекомендациях в отношении Положений об охране общеизвестных знаков (далее – Совместные рекомендации) также предусмотрены следующие критерии для определения общеизвестности:

1. Степень знания или признания товарного знака в соответствующем общественном секторе;
2. Продолжительность, протяженность и географическая область использования товарного знака;
3. Продолжительность, протяженность и географическая область любого продвижения товарного знака, включая рекламу или пропаганду и презентацию на ярмарках или выставках товаров и услуг;
4. Продолжительность и географический район любых регистраций и / или любые заявки на регистрацию знака в той мере, в какой они показывают использование или признание знака;
5. Материалы, которые показывают факты успешного использования прав на товарный знак;
6. Ценность, присущая товарному знаку.

Указанный перечень не является исчерпывающим, и как указывается в рекомендациях, решение компетентного органа будет зависеть от конкретных обстоятельств.

Помимо этого, в ст.1508 ГК РФ, предусмотрено, что товарный знак признается общеизвестным в случае его регистрации в качестве такового федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности. Вопросами регистрации товарных знаков на территории РФ занимается Федеральная служба по интеллектуальной собственности. Лицу необходимо подать заявление о признании товарного знака общеизвестным и представить в нем всю информацию, которая будет содержать его общеизвестности.

Некоторые авторы выделяют еще и дополнительные признаки общеизвестного товарного знака. Так, Я.И. Свицерская, О.Д. Нестерова отмечают, что общеизвестный товарный знак должен ассоциироваться у потребителей с определенными товарами высокого качества. Однако мы считаем, что данный признак не является первостепенным и обязательным в силу того, что производители товаров, товарные знаки которых не имеют статуса общеизвестных, также могут производить продукцию высокого качества.

Все перечисленные признаки общеизвестного товарного знака выступают также и критериями признания в качестве такового. То есть, когда решается вопрос о регистрации общеизвестного обозначения, компетентный орган должен в первую очередь обращать внимание именно на данные признаки.

Мы можем видеть, что четкого определения общеизвестного товарного знака в российском законодательстве отсутствует. Уже на протяжении многих лет ученые разрабатывают свои теоретические подходы понимания данного определения.

В узком смысле, под общеизвестным товарным знаком следует понимать такой, который получил известность на территории одного государства ввиду его длительного использования. В широком смысле общеизвестный товарный знак – товарный знак, длительно и интенсивно используемый, а также хорошо известный широкому кругу потребителей данного товара и выступающий как гарант высокого качества продукции и маркирован таким знаком. Последний, является слишком обширным и такие аспекты как маркировка, и вопрос высокого качества следует исключить.

Проанализировав множество источников и подходов к понятию «общеизвестный товарный знак», можно сформулировать наиболее оптимальное. Общеизвестный товарный знак – такой товарный знак, который после длительного и частого использования обрел широкую известность среди потребителей, признанный в качестве такового соответствующим органом – Роспатентом.

В итоге рассмотрения данного вопроса можно сказать, что признаки, которыми обладает общеизвестный товарный знак, одновременно выступает и критериями для признания его таковым. Существует несколько подходов к определению общеизвестного товарного знака, как в узком, так и широком его понимании. Необходимым является выработка оптимального понятия общеизвестного товарного знака, которое будет отражать его основные критерии.

ПРАКТИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ (РАЗБОР КОНКРЕТНОЙ СИТУАЦИИ)

Рекомендации по решению практических заданий

Казусы нужно анализировать подробно и целесообразно это делать в письменном виде.

Решение задачи должно быть мотивированным, со ссылками на нормы закона и иных правовых актов, которые подлежат применению в данном случае.

Студенты должны давать развернутые ответы на сформулированные вопросы, проясняющие ситуацию, изложенную в фабуле задачи.

При решении задачи в сфере международного права интеллектуальной собственности необходимо придерживаться следующего алгоритма:

- 1) осуществить квалификацию отношения (выявить спорный аспект)*
- 2) оценить возможность материально-правового регулирования возникшего отношения*
- 3) в случае невозможности материально-правового регулирования выявить подлежащую использованию коллизионную норму и посредством этой нормы определить применимое право*
- 4) Представить решение задачи*

Фабула задачи может быть сформулирована таким образом, что будет допускать несколько вариантов решения и различное обоснование. В этом случае нужно представить решение всех возможных вариантов

Решение практических задач и ситуаций закладывает умения правильно формировать и излагать свои мысли, формирует профессиональное правовое мышление, позволяет связывать теоретические положения с практикой применения законодательства.

Решение задач должно быть развернутым и аргументированным.

Задание 4. Писатели Маятников и Фуко обвинили писателя Блэка в том, что в его произведении, ставшем бестселлером, «Кот Рафаэля» была использована их идея о наличии секретного общества, тайно управляющего миром. В качестве доказательства писатели предъявили публицистическую брошюру «Тайный мир», написанную ими в соавторстве за 5 лет до издания книги «Кот Рафаэля», указали на имеющиеся сюжетные сходства. Кроме того, имена некоторых персонажей района имели сходство с именами писателей. Белов указал, что произведение является художественным, все события вымышлены, а сходства – случайны, брошюра «Тайный мир» издана малым тиражом, а Маятников и Фуко пытаются заработать на популярности его произведения. Маятников и Фуко обратились в суд с требованием указать их в качестве соавторов произведения «Кот Рафаэля», а также

выплатить причитающееся им как соавторам вознаграждение

Ключ ответа/решение:

Решение: Не охраняются авторским правом идеи (п. 5 ст. 1259 ГК РФ). Следовательно, идея о наличии секретного общества, тайно управляющего миром, которая принадлежит Маятникову и Фуко не имеет самостоятельной правовой охраны.

Также касаются брошюры «Тайный мир», текст не может являться произведением науки, если в нем отсутствует информация о совершенных авторами текстов открытиях, достижениях, тексты написаны не в научном, а в публицистическом стиле.

В данном деле по п.1 ст. 1259 ГК РФ объектом авторского права является литературное произведение «Кот Рафаэля».

В соответствии со ст. 1257 ГК РФ автором произведения науки, литературы или искусства признается гражданин, творческим трудом которого оно создано. Лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения либо иным образом в соответствии с пунктом 1 статьи 1300 настоящего Кодекса, считается его автором, если не доказано иное.

Помимо имущественного (исключительного) права у автора одновременно появляются и личные неимущественные права. Если имущественное право возникает лишь одно, то личных неимущественных прав появляется сразу несколько: 1) право авторства – это возможность считаться создателем (творцом) произведения; 2) право на имя – это возможность, предоставленная только автору, выбрать по своей воле один из трех вариантов: указать собственное имя или псевдоним (вымышленное имя) либо совсем не указывать имени (выпустить произведение в свет анонимно). Все эти права непосредственно принадлежат и охраняются Блэку (Белову).

Творческий характер произведения не зависит от того, создавал ли автор его собственноручно или с помощью технических средств.

Согласно п. 1 ст. 1258 ГК граждане, создавшие произведение совместным творческим трудом, признаются соавторами независимо от того, образует ли такое произведение неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение.

Таким образом, Маятникова и Фуко нельзя признать соавторами произведения «Кот Рафаэля», автором которого является Блэк (Белов), так как их творческой деятельности (труда) в создании данного объекта нет, так, как и совместной деятельности данных лиц.

Задание 5. Американский предприниматель Смит приехал в Россию развивать свое предприятие по производству здорового питания. На встрече с инвесторами Смит указал, что его методика ведения бизнеса запатентована в США. Когда потенциальные инвесторы указали, что в его методике нет ничего уникального, инвестор предъявил патент, а также сообщил, что в случае, если он увидит аналогичные компании, он обратится в суд в любой стране и добьется прекращения деятельности компании-конкурента. Кроме того, чтобы показать потенциальным инвесторам, насколько успешным бизнесменом он является, Смит заявил, что он запатентовал в США несколько компьютерных программ, а также он является держателем патента на один из человеческих генов, и, несомненно, получит аналогичные патенты для своего бизнеса в России. Оцените перспективы получения патентов, аналогичных патентам Смита, в России

Решение:

В соответствии с п.1 ст. 1345 ГК РФ, интеллектуальные права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы являются патентными правами. Согласно ст. 1346 ГК РФ на территории Российской Федерации признаются исключительные права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы, удостоверенные патентами, выданными федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, или патентами, имеющими силу на территории Российской Федерации в соответствии с международными договорами Российской Федерации.

В п.1 ст. 1349 ГК РФ указано, что объектами патентных прав являются результаты интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, отвечающие установленным настоящим Кодексом требованиям к изобретениям и полезным моделям, и результаты интеллектуальной деятельности в сфере дизайна, отвечающие установленным настоящим Кодексом требованиям к промышленным образцам.

По условиям задачи Смит запатентовал в США методику ведения бизнеса, один из

человеческих генов, а также несколько компьютерных программ. Согласно пп. 5 п.5 ст. 1350 ГК РФ и п.5 ст. 1351 ГК РФ, программы для ЭВМ (в том числе компьютерные программы) не являются изобретениями, а также полезными моделями, то есть не являются объектами патентных прав и не могут быть запатентованы в РФ. При этом согласно ст. 1259 ГК РФ программы для ЭВМ в РФ относятся к объектам авторских прав и охраняются как литературные произведения.

Что касается методики ведения бизнеса, согласно пп.4 п.5 ст. 1350 ГК РФ и п.5 ст. 1351 ГК РФ методы хозяйственной деятельности также не относятся к изобретениям и полезным моделям. Учитывая, что ведение бизнеса- хозяйственная деятельность, соответственно запатентовать метод ведения бизнеса в РФ нельзя.

Согласно пп.2 п.4 ст. 1349 ГК РФ, способы модификации генетической целостности клеток зародышевой линии человека не могут быть объектами патентных прав, поэтому, получить в России патент на один из человеческих генов не получится, так как установлен запрет.

Делаем вывод, что Смит не получит в РФ патенты, аналогичные тем, которые он имеет в США, поскольку российское законодательство не позволяет это сделать.

ДИСКУССИЯ

Рекомендации по подготовке к дискуссии

Дискуссия (от лат. discussio - рассмотрение, исследование) – одна из важнейших форм коммуникации, плодотворный метод решения спорных вопросов и вместе с тем своеобразный способ познания. Является разновидностью спора, близкой к полемике, и представляет собой серию утверждений, по очереди высказываемых участниками. Заявления последних должны относиться к одному и тому же предмету или теме, что сообщает обсуждению необходимую связность. Используемые в дискуссии средства должны признаваться всеми, кто принимает в ней участие. Использование других средств недопустимо и ведет к прекращению дискуссии. Используемые в полемике средства не обязательно должны быть настолько нейтральными, чтобы с ними соглашались все участники. Каждая из полемизирующих сторон применяет те приемы, которые находит нужными для достижения победы.

У каждого из участников дискуссии должны иметься определенные представления относительно обсуждаемого предмета. Однако итог дискуссии – не сумма имеющихся представлений, а нечто общее для разных представлений. Но это общее выступает уже не как чье-то частное мнение, а как более объективное суждение, поддерживаемое всеми участниками обсуждения или их большинством.

Цель: обсуждение какого-либо вопроса или группы связанных вопросов, носящих в регулировании отношений в сфере римского права дискуссионный характер, с намерением достичь взаимоприемлемого решения.

Задачи:

- достижение определенной степени согласия участников дискуссии относительно дискутируемого тезиса;*
- формирование общего представления не как суммы имеющихся представлений, а как более объективное суждение, подтверждаемое всеми участниками обсуждения или их большинством;*
- достижение убедительного обоснования содержания, не имеющего первоначальной ясности для всех участников дискуссии.*

Методика осуществления

Организационный этап: тема дискуссии формулируется до ее начала. Для осуществления подготовки к участию в дискуссии учебная группа студентов делится на несколько малых групп, количество которых определяется числом обсуждаемых в процессе дискуссий позиций. Внутри группы должны быть определены роли: спикер (занимает лидирующую позицию, организует обсуждение на уровне группы, формулирует общее мнение малой группы), оппоненты (внимательно слушают предлагаемые позиции во время дискуссии и формулируют вопросы по предлагаемой информации), эксперты (формирует оценочное суждение по предлагаемой позиции своей малой группы и сравнивает с предлагаемыми позициями других групп).

Подготовительный этап: каждая малая группа обсуждает позицию по предлагаемой для дискуссии теме в течение отведенного времени в целях формулирования групповой позиции по теме для дискуссии.

Основной этап – проведение дискуссии: в ходе проведения дискуссии последовательно заслушиваются суждения, предлагаемые каждой малой группой.

Для изложения позиции необходимо рекомендовать студентам ПОПС-формулу, суть которой заключается в том, что студент высказывает:

| | | | |
|---|-------------|---|---|
| П | позицию | объясняет, в чем заключена его точка зрения | «Я считаю, что смертная казнь не нужна...» |
| О | обоснование | не просто объясняет свою позицию, но и доказывает | «Потому что увеличивается количество тяжких преступлений изнасилований, убийств...» |
| П | пример | при разъяснении сути своей позиции пользуется конкретными примерами | «Я могу подтвердить это тем, что рост преступности наблюдается за последние годы...» |
| С | следствие | делает вывод в результате обсуждения определенной проблемы | «В связи с этим (сохранением смертной казни), мы не наблюдаем уменьшения роста преступности...» |

Таким образом, выступление студента занимает примерно 1-2 минуты и может состоять из двух-четырех предложений, тем самым минимизируется время, затрачиваемое для изложения позиции и, как следствие, обеспечивается возможность заслушать все позиции в течение ограниченного времени практического занятия.

После каждого суждения оппоненты задают вопросы, выслушиваются ответы авторов предлагаемых позиций. В завершении дискуссии формулируется общее мнение, выражающее совместную позицию по теме дискуссии.

Этап рефлексии – подведения итогов: эксперты предлагают оценочные суждения по высказанным позициям своих малых групп, осуществляют сравнительный анализ первоначальной и окончательной позиции, представленной своей малой группой во время дискуссии.

Задание 6. Качество произведения как основание предоставления правовой охраны

Ключ ответа/решение: каждая малая группа / студент представляет свое видение ответа на поставленный вопрос с позиций российского правопонимания, так и с позиций иностранных правовых порядков. Далее следует обсуждение представленных позиций, при этом студенты приводят доводы и контрдоводы, приводят примеры.

В данном случае рассуждение проводится по следующему плану:

- понятие и признаки произведения;
- проблемы определения качества произведения;
- возможность предоставления правовой охраны в зависимости от качества произведения.

ИНДИВИДУАЛЬНЫЙ НАУЧНО-ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ ПРОЕКТ / РЕФЕРАТ

Рекомендации по подготовке

Выполнение индивидуального научно-исследовательского проекта / реферата является одной из составляющих учебной деятельности студента по овладению знаниями в области проблем права интеллектуальной собственности и его правоприменения, а также служит формой проверки уровня освоения студентом содержания дисциплины. К его выполнению необходимо приступить только после изучения тем дисциплины.

Описание и общие рекомендации. Индивидуальный научно-исследовательский проект / реферат (с лат. *refero* – докладываю, сообщаю) – это краткое изложение в письменном виде результатов изучения научной проблемы, включающий обзор соответствующих информационных источников.

Целью индивидуального научно-исследовательского проекта / реферата является определение качества усвоения теоретического содержания дисциплины в ходе самостоятельной работы с литературой, нормативными правовыми актами, материалами правоприменительной практики. Индивидуальный научно-исследовательский проект / реферат магистранта имеет научно-информационное назначение и используется для анализа научной проблемы по имеющимся в литературе данным.

Подготовку индивидуального научно-исследовательского проекта / реферата целесообразно осуществлять последовательно:

- выбор темы исследования – тема в концентрированном виде выражает содержание

будущего текста, фиксируя как предмет исследования, так и его ожидаемый результат. Тема индивидуального научно-исследовательского проекта / реферата выбирается из предложенной тематики или индивидуально согласовывается с преподавателем. Рекомендуется выбирать тему, близкую к теме исследования, выполняемого студентом в рамках подготовки выпускной квалификационной работы;

– первичный поиск источников для того, чтобы ознакомиться с заявленной тематикой работы и получить общее представление о месте и значении данной темы в курсе дисциплины, а также определить важнейшие ее проблемы;

– составление плана индивидуального научно-исследовательского проекта / реферата: он должен содержательно соответствовать заявленной теме исследования, включать все составные части (направления, проблемы). План – это логическая основа индивидуального научно-исследовательского проекта / реферата, от оригинальности ее построения, четкости, правильной соотношенности частей во многом зависит качество будущей работы. Важно, чтобы каждый пункт плана раскрывал одну из сторон избранной темы, а все пункты в совокупности охватывали ее целиком. Не допускается включение в план работы тем, непосредственно не относящихся к теме исследования (часто это делается для увеличения объема работы);

– работа с нормативными, теоретическими и эмпирическими источниками в целях исследования основных аспектов заявленной тематики – подготовка основной части индивидуального научно-исследовательского проекта / реферата. В основной части индивидуального научно-исследовательского проекта / реферата необходимо достаточно полно и убедительно раскрыть все пункты плана, сохраняя логическую связь между ними и последовательность перехода от одного к другому. Каждый раздел рекомендуется заканчивать кратким выводом;

– оформление реферата: реферат должен быть правильно и аккуратно оформлен, с соблюдением правил лингвистической корректности, без стилистических и грамматических ошибок.

Методы научного исследования: рекомендуемыми методами выступают следующие:

Общие методы – это приемы исследования, которые свойственны каждому человеку, как существу, обладающему разумом и мышлением, потому применяемые не только в науке, но и в повседневной жизни

Обобщение – установление объединяющего свойства предметов.

Наблюдение – исследование, опирающееся на органы чувств; восприятие явлений.

Сравнение исследование, основанное на изучении сходств и различий предметов; сопоставление одного предмета с другим.

Описание – фиксация сведений.

Общенаучные методы – характеризуются применимостью ко всем без исключения наукам, как сферам человеческого знания, в том числе – в юриспруденции.

Диалектический метод – предполагающий независимое, всестороннее и полное изучение государственно-правовых явлений, рассмотрение существующих между ними связей и выяснение противоречий, оценка изучаемых явлений с позиций качества и количества и т.д. В свою очередь, диалектический метод научного исследования опирается на использование приемов анализа и синтеза, перехода от абстрактного к конкретному и от конкретного к абстрактному, и т.д.

Анализ – расчленение единого целого на отдельные части, стороны и свойства для дальнейшего их детального изучения.

Синтез – соединение отдельных частей в единое целое.

Абстрагирование – мысленное выделение каких-либо существенных свойств рассматриваемого предмета при одновременном отвлечении от ряда других присущих ему признаков.

Логический метод – использование которого основывается на применении к государственно-правовым явлениям законов формальной логики, т.е. науки о правильном мышлении. В числе таких законов принято выделять законы тождества и противоречия, исключенного третьего и т.д.

Реализация вышеназванных законов опирается в логике на приемы дедукции и индукции, аналогии и т.д.

Индукция – способ построения общего вывода на основе известных отдельных фактов.

Дедукция – метод мышления, следствием которого является логический вывод, в котором частное заключение выводится из общего.

Аналогия – это соответствие элементов, совпадение ряда свойств или какое-либо иное отношение между предметами (явлениями и процессами), дающие основание для переноса информации, полученной при исследовании одного предмета – модели, на другой – прототип.

Метод системного анализа – его применение предполагается при изучении сложных явлений, находящихся во взаимосвязи между собой, поскольку данный метод предполагает представление целого явления как системы взаимосвязанных элементов.

Междисциплинарные методы – применяются в нескольких близких по объектам изучения науках

Культурологический метод – предполагающий изучение права, как одного из регуляторов социального взаимодействия, наряду с моралью, этикой, религией.

Социологический метод – состоит в исследовании права на базе конкретных фактов, явлений, процессов, происходящих в обществе между людьми и их объединениями, как субъектами права.

Статистический метод – используется для количественной характеристики государственно-правовых явлений, составляющих предмета исследования юридической науки. В том числе данные о количестве совершенных правонарушений на определенной территории за конкретный период времени, вычисление удельного веса одинаковых правонарушений, относительно их общего числа и т.д.

Конкретно-исторический метод – помогает изучить специфику конкретного государственно-правового явления в процессе его развития, изменения и совершенствования с течением времени.

Специальные методы юриспруденции, характерны исключительно для исследования предмета юридической науки.

Формально-юридический (догматический) метод – предусматривает исследование юридических фактов и текстов, их интерпретацию в логической последовательности с использованием специальных юридических терминов и конструкций.

Сравнительно-правовой метод – предусматривает системное, комплексное изучение правовой культуры в сопоставлении опыта разных стран и народов, выяснения традиций и обычаев в развитии государственно-правовых институтов.

Историко-правовой метод – получение знаний о юридической практике, законодательстве в разные периоды времени.

Правосоциологический метод – исследование действительности в области государства и права с применением анкетирования, опросов и т.д.

Структура реферата и требования к его составным частям

Титульный лист: оформляется в соответствии с общими требованиями к написанию и оформлению письменных работ в Университете. В любом случае, титульный лист реферата должен иметь указание на профиль подготовки студента и номер группы, его ФИО, название дисциплины, название темы реферата. В обязательном порядке титульный лист подписывается студентом, подготовившим реферат (подпись в данном случае выступает подтверждением автора работы в том, что им представлена окончательная версия его работы).

План работы: перечисляются структурные элементы реферата с указанием страниц, на которых они расположены.

Введение: введение является визитной карточкой реферативной работы. Обязательными составными частями введения являются:

- обоснование актуальности темы реферата,
- краткий библиографический обзор (степень разработанности выбранной темы в научной и информационной литературе);
- цель реферата,
- описание методов исследовательской работы.

Рекомендуемый объем этой части работы – 2-3 листа.

Основная часть реферата: основная часть реферата традиционно представляется несколькими разделами, логично выстроенными в работе. Основная часть реферата – это

своеобразное «ядро» исследования или информационного поиска. Изложение должно осуществляться в соответствии с составленным планом. Основная часть должна быть разделена на параграфы (рекомендуется выделить в основной части три раздела без выделения подразделов). Автор должен следить за тем, чтобы изложение материала точно соответствовало цели и названию главы (параграфа).

Именно в основной части работы всесторонне и глубоко анализируются все подлежащие изучению проблемы, последовательно и с исчерпывающей полнотой раскрывается заявленная тема.

В рамках основной части реферата должны иметь место:

- исследование нормативно-правовой основы;
- исследование правоприменительной практики;
- теоретическое обоснование.

Содержательная часть реферата должна быть основана на анализе действующих нормативных правовых актов, актов правоприменительного характера, теоретических источников. Реферат должен демонстрировать продуманную структуру и логическую последовательность излагаемого материала, краткость и четкость формулировок, а также способность студента к анализу, пониманию правовых норм, правильному (квалифицированному) их применению в рамках профессиональной деятельности.

Рекомендуемый объем этой части реферата – 20-25 листов.

Заключение: в заключении реферата должны содержаться основные результаты проведенного поискового исследования, а также выводы, сделанные автором на их основе. Основные результаты и выводы, подводящие итог выполненной работе, следует формулировать сжато, лаконично и аргументировано, избегая обилия общих слов и бездоказательных утверждений.

Частью заключения также являются аналитические и правотворческие предложения автора, сделанные им в результате выявления дискуссионных проблем заявленной темы, а также пробелов в правовом регулировании исследуемой тематики.

Рекомендуемый объем этой части работы – 2-3 листа.

Приложения: в обязательном порядке в качестве приложений к реферату прилагаются

– смоделированная студентом практическая ситуация (казус) по теме исследования и решение этой ситуации в рамках правоприменительного процесса (оформляется как мотивировочная и резолютивная части судебного решения), которые позволяют оценить способность студента квалифицированно применять нормативные правовые акты в конкретных сферах юридической деятельности, реализовывать нормы материального и процессуального права в профессиональной деятельности;

– анализ найденного студентом проекта нормативного правового акта, предполагающего изменения в существующее правовое регулирование отношений по тематике реферата, и/или обзор таких изменений, предлагаемых в научной и учебной литературе в целях совершенствования правового регулирования, который позволяет оценить способность студента принимать участие в проведении юридической экспертизы проектов нормативных правовых актов, в том числе в целях выявления в них положений, способствующих созданию условий для проявления коррупции, давать квалифицированные юридические заключения и консультации в конкретных сферах юридической деятельности.

Библиографический список: включает в себя перечень использованных при подготовке реферата теоретических, нормативных и эмпирических источников, описание которых дается в соответствии с общими правилами библиографического описания (ГОСТ 7.1-2003 «Библиографическая запись. Библиографическое описание. Общие требования и правила составления»). В том числе в список должны быть включены:

– перечень нормативных правовых актов, использованных при подготовке реферата, располагаемых в следующем порядке: действующие нормативные правовые акты внутреннего законодательства, нормативные правовые акты международного характера (с указанием их обязательности для России), недействующие нормативные правовые акты внутреннего законодательства, акты иностранного законодательства;

– перечень актов правоприменительного характера;

– перечень теоретических источников, включающих в себя научную и учебную литературу. К

научной литературе относятся монографии, научные статьи, материалы научных конференций (рекомендуется использовать научные труды представителей Уральского правовой школы). К учебной литературе отнесены учебники и учебные пособия

Задание 7. Проблемы защиты авторских прав в сети Интернет

Ключ ответа/решение (план работы):

Введение – содержит характеристику актуальности исследуемой проблематики (уровень учебной цели – анализировать)

1. Виртуальное пространство

1.1 Определение виртуального пространства в российском правовом порядке (уровень учебной цели – запоминать, понимать)

1.2 Определение виртуального пространства в иностранных правовых порядках и ме

2. Нормативно-правовое регулирование правоотношений по защите авторских прав в сети Интернет

2.1 Нормативно-правовое регулирование правоотношений по защите авторских прав в сети Интернет в Российской Федерации (уровень учебной цели – анализировать)

2.2 Нормативно-правовое регулирование правоотношений по защите авторских прав в сети Интернет в системе международного права (уровень учебной цели – анализировать)

Заключение – содержит выводы и предложения по проведенному исследованию (уровень учебной цели – оценивать)

Приложения:

Приложение 1. Смоделированная студентом практическая ситуация (казус) по теме исследования и решение этой ситуации в рамках правоприменительного процесса (оформляется как мотивировочная и резолютивная части судебного решения), которые позволяют оценить способность студента квалифицированно применять нормативные правовые акты в конкретных сферах юридической деятельности, реализовывать нормы материального и процессуального права в профессиональной деятельности (уровень учебной цели – применять)

Приложение 2. Анализ найденного студентом проекта нормативного правового акта, предполагающего изменения в существующее правовое регулирование отношений по тематике реферата, и/или обзор таких изменений, предлагаемых в научной и учебной литературе в целях совершенствования правового регулирования (уровень учебной цели – анализировать, оценивать)

II. ПРОМЕЖУТОЧНАЯ АТТЕСТАЦИЯ

Промежуточная аттестация проходит в форме экзамена, по билетам, включающим в себя два практических задания (задачи). Каждая задача билета нацелена на проверку всех уровней учебной цели, достигаемых при изучении дисциплины.

Рекомендации по решению задач билета:

1) внимательно изучить, усвоить условие задачи, сущность возникшего спора и обстоятельства дела; при этом в задачу не следует вводить дополнительные («собственные») данные, основанные на различных предположениях;

2) определить, к какой теме курса права интеллектуальной собственности относится задача;

3) сформулировать подлежащие решению вопросы, уяснить поставленные вопросы;

4) определив тему, нужно вспомнить ее теоретическое содержание, соответствующие нормативные акты и отыскать необходимые нормы для разрешения ситуации;

5) предложить решение задачи

При этом необходимо доказать, что именно данная норма права подлежит применению к рассматриваемым отношениям. При решении задачи следует давать ответ на каждый поставленный вопрос, сформулированный в задании.

Представляя свой вариант решения, студент кратко излагает обстоятельства дела, дает юридическую оценку доводам сторон и обосновывает. Если в задаче уже приведено решение суда или иного органа, то требуется оценить его обоснованность и законность. Помимо этого, необходимо ответить на теоретические вопросы, поставленные в задаче в связи с предложенной ситуацией. Полезно в письменном виде сформулировать эти вопросы, чтобы выявить порядок решения задачи и максимально подробно разобрать ситуацию. В заключение на основе теоретических положений и нормативного материала надо сформулировать решение, сделать

четкие выводы

Задание: Индивидуальный предприниматель Мишустиков обратился в патентное ведомство с просьбой зарегистрировать созданный им символ, широко используемый для общения в сети Интернет и в других коротких сообщениях, как изобретение и товарный знак. Описание символа включало в себя двоеточие и дугу, а также словесное обозначение «смайл». В качестве обоснования Мишустиков указал, что до него указанный символа нигде в мире зарегистрирован не был, а значит именно он может считаться его изобретателем. Правомерны ли требования Мишустикова?

Ключ ответа/решение, рекомендации по выполнению задания:

Существуют три объекта патентных прав (ст.1349 ГК РФ), одним из которых является изобретение – техническое решение, относящееся к продукту или способу. Под продуктом понимаются устройство, вещество, штамм (т.е. чистая культура) микроорганизма, культура клеток растений или животных и т.п. Под способом понимают процесс осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств. Изобретение (как и любой объект патентных прав) должно отвечать условиям патентоспособности (ст.1350 ГК РФ):

Новизна как условие патентоспособности свойственна всем объектам патентных прав. Новизна объекта патентных прав – это неизвестность его из «уровня техники», т.е. отсутствие на дату приоритета в общедоступных источниках информации всего мира сведений о решении или даже о фактическом применении решения, в отношении которого запрашивается патент.

Общедоступными являются сведения, доступ к которым открыт для неограниченного круга лиц на законном основании, в том числе и за плату.

Данный критерий не выполним в отношении представленного смайлика

Промышленная применимость – это возможность технического решения быть реализованным практически в соответствии с заявленным предназначением.

Предназначение имеется у смайлика, оно может быть реализовано, но не имеет именно промышленной применимости (реализации в технической сфере)

Изобретательский уровень как условие патентоспособности свойствен, как это следует из названия, только изобретению. Изобретательский уровень – это субъективный критерий, когда специалист в соответствующей технической отрасли признает, что представленное решение не вытекает само собой из «уровня техники»: не создано путем объединения, изменения или совместного использования известных сведений.

Также критерий не соблюдается, т.к. не было самого процесса изобретения, а также объект создан с использованием известных сведений

Товарный знак – это обозначение (словесное, изобразительное, объемное, звуковое и др.), служащее для индивидуализации определенной группы товаров, юридических лиц или индивидуальных предпринимателей.

Имеется несколько проявлений различительной способности:

а) принципиальная возможность вызывать у потребителя ассоциации с товаром б) возможность вызывать у потребителя ассоциации с конкретным товаром

В отдельности обозначение - смайлик не способно индивидуализировать производителя и не может выполнять функцию товарного знака, в связи с чем не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании статьи 1483 Гражданского кодекса РФ

Таким образом, требования Мишустикова неправомерны. Смайлик возможно использовать, по мнению Роспатента, в составе словесных композиций (не с использованием только слова смайлик, ":)" или смайл - могут как элемент использоваться в товарных знаках.