



УДК 347.77/78

© А. А. Никитченко, 2012

## ТЕОРЕТИКО-ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ СООТНОШЕНИЯ ПОНЯТИЙ «ОХРАНА» И «ЗАЩИТА» РЕЗУЛЬТАТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

*Никитченко А. А.* – асп. кафедры «Государственно-правовые дисциплины», тел. 8-962-502-92-46, e-mail: artem-mail@inbox.ru (ТОГУ)

В статье изложен взгляд автора на юридическую сущность и содержание правовой охраны и защиты результатов интеллектуальной деятельности, а также рассмотрено их соотношение, сформулированы отдельные теоретико-правовые особенности этих категорий. Подробному анализу подвергнуты нормы гражданского законодательства, регулирующие правовую охрану объектов интеллектуальной собственности. По результатам проведенного исследования сделан вывод о соотношении правовой охраны и защиты как целого и части.

In the article the author expounds his views on the legal nature and the content of the legal protection and safeguard of intellectual activity results, examines the relation between those two categories and formulates their separate theoretical and legal features. In the article the norms of civil legislation in the sphere of legal protection of intellectual property are analyzed in detail. On the basis of the results of conducted research the conclusion about the relation between the legal protection and safeguard as a whole and a part is made.

*Ключевые слова:* охрана, защита, правовая охрана, защита прав, результаты интеллектуальной деятельности, средства индивидуализации.

Юридическое содержание термина «интеллектуальная собственность» раскрывается посредством перечня результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, которым предоставляется правовая охрана (ст. 1225 ГК РФ). В настоящее время этот перечень включает в себя 16 объектов.

На наш взгляд, важнейшим вопросом в связи с рассмотрением механизма правового регулирования отношений в сфере интеллектуальной собственности является вопрос о сущности, содержании и объеме категории «правовая охрана».

Прежде всего следует проанализировать грамматическую (языковую) сущность категории «охрана» с тем, чтобы в дальнейшем дать правильное ее истолкование в юридическом смысле.

В толковом словаре С. И. Ожегова, Н. Ю. Шведовой само слово «охрана» раскрывается как «группа (людей, кораблей, машин), охраняющая кого-нибудь, что-нибудь». Более полную характеристику имеет глагол «охранять» – оберегать, относится бережно [1].

В. И. Даль в своем словаре применительно к глаголу «охранять» перечисляет гораздо больше синонимов: стеречь, беречь, оберегать, сторожить, караулить, защищать, держать в целости [2].

Практически то же мы видим в словаре Д. Н. Ушакова: охранять – оберегать, стеречь, защищать, принимая меры для безопасности, для сохранения. При этом слово «охрана» объясняется как «действие по глаголу «охранять» [3].

Большая советская энциклопедия содержит характеристику таких понятий, как «охрана памятников истории и культуры», «охрана природы» [4]. И в том, и в другом случае под охраной понимается система, комплекс мер по сохранению, рациональному использованию, восстановлению этих объектов.

В российском законодательстве термин «охрана» в основном используется в связке «правовая охрана», под которой подразумевается определенная система мер, направленных на предотвращение, недопущение нарушений того или иного права, правового состояния или режима, его сохранение либо восстановление [5].

В то же время отдельные законодательные акты интерпретируют охрану как определенную деятельность, направленную на сохранение, восстановление, предотвращение, недопущение нарушений, обеспечение устойчивого существования, развития какого-либо объекта [6].

Насколько можно судить, в юридической науке особого внимания термину «правовая охрана», в том числе его содержанию, не уделяется. Возможно, это и не является проблемой, требующей глубоких научных изысканий, и все достаточно полно закреплено в законодательстве, но в то же время с методологической точки зрения не все является понятным и четким. Один из таких проблемных вопросов заключается в соотношении понятий «охрана» и «защита», в том числе в отношении объектов интеллектуальной собственности, так как законодательство об интеллектуальной собственности параллельно оперирует понятиями «правовая охрана» и «защита».

Соотношение этих категорий необходимо, на наш взгляд, проследить как на языковом (грамматическом) уровне, так и на уровне правового регулирования, а так же выяснить – имеется ли какая-либо разница юридической сущности терминов «правовая охрана» и «защита».

В уже упомянутых нами словарях термин «защита» трактуется практически одинаково: у С. И. Ожегова, Н. Ю. Шведовой – «защита – то, что защищает, служит обороной. Защитить – охраняя, оградить от посягательств, от враждебных действий, от опасности, предотвратить, обезопасить от чего-



либо» [1]. В словаре В. И. Даля слов «защита», «защищать» не встречается. Словарь Д. Н. Ушакова описывает защиту, как действие по глаголу «защищать, защитить». То, что защищает, служит обороной. В свою очередь глагол «защищать» раскрыт через перечисление таких действий, как оборонять, ограждать от враждебных, неприязненных действий, предохранять от чего-нибудь вредного, неприятного; вступаться за что-либо, кого-либо; отстаивать что-либо, кого-либо [3].

В законодательстве термин «защита» также используется достаточно активно, причем так же, как и охрану, защиту в различных нормативных актах интерпретируют либо как определенную систему мер, направленных на состояние защищенности, обеспеченности интересов [7], либо как определенную деятельность [8].

Обращает на себя внимание, что и правовая охрана и защита в законодательной трактовке оперируют еще одним термином – «безопасность», которая представляется в связи с этим определенной целью деятельности по охране и защите прав, либо объектов права.

Что касается вопроса о соотношении терминов «правовая охрана» и «защита» применительно к объектам интеллектуальной собственности, то законодательное регулирование в этой плоскости представляется не совсем адекватным. Так, ст. 1225 ГК РФ гарантирует результатам интеллектуальной деятельности и средствам индивидуализации правовую охрану, но в то же время в дальнейшем нормы ГК РФ дают развернутую характеристику механизма защиты интеллектуальных прав.

В отличие от других нормативных актов ГК РФ не раскрывает содержание понятий «правовая охрана» и «защита». Статья 1250 ГК РФ содержит формулировку отсылочного характера: «интеллектуальные права защищаются способами, предусмотренными настоящим Кодексом (ст. 11–16), с учетом существа нарушенного права и последствий нарушения этого права» [9]. Статьи 1251 и 1252 содержат указания на особенности защиты соответственно личных неимущественных прав и исключительных прав, описывая способы защиты как определенное поведение, деятельность лица, право которого нарушено либо имеется реальная угроза такого нарушения.

При дальнейшем рассмотрении норм ГК РФ мы видим, что оба понятия (охрана и защита) используются без какой-либо системы, причем даже как равнозначные. Термин «охрана» встречается в ст. ст. 1267, 1271, 1305, 1316, 1392, § 7 гл. 72, ст. 1440 (термин «сохранение»), 1455, 1485, абз. 4–5 § 2 гл. 76, ст. 1520, 1521, 1536. Защита фигурирует в ст. ст. 1299, 1309, § 8 гл. 72, § 6 гл. 73, абз. 7 § 2 гл. 76, абз. 5 § 3 гл. 76. Особое внимание привлекают абз. 7 § 2 гл. 76 и абз. 5 § 3 гл. 76, в названиях которых фигурирует термин «защита», а в самом тексте речь идет лишь о юридической ответственности за незаконное использование средства индивидуализации. И в том, и в другом случае параграф ограничивается лишь одной статьей о юридической ответственности (ст. 1515 «Ответственность за незаконное использование товарного зна-

ка» и ст. 1537 «Ответственность за незаконное использование наименования места происхождения товара»).

Ошибка ли это законодателя или неверное оперирование юридическими терминами, разобраться достаточно сложно. Следует согласиться с А. П. Лончаковым, который отмечает, что понятия «охрана» и «защита» рассматриваются в юридической литературе либо как тождественные, либо «защита» выступает как более узкое понятие по сравнению с «охраной», либо каждое из них наделяется самостоятельным содержанием. Отсутствие единого образного теоретического понимания этих категорий приводит к многозначности их трактовок в законотворческой и правоприменительной практике. Зачастую просто невозможно определить, какое значение вкладывает законодатель в термины «защита» и «охрана» [10].

Если исходить из языковых трактовок охраны и защиты, то в принципе охрана – это действительно комплекс или система определенных мер, создаваемых для обеспечения сохранности, «ненарушенности» объекта, в том числе если мы говорим о правовой охране, то это есть не что иное, как состояние права, при котором оно не нарушается, реализуется, развивается адекватно своей сущности и потребностям правообладателя.

Защиту же, исходя из ее грамматического смысла, можно понимать, как часть, вид мер охранительного характера, подразумевающий к тому же динамику, определенный набор действий, поступков, направленных на недопущение нарушений в отношении защищаемого права (или объекта), восстановление причиненного этому праву ущерба, и в том числе применение мер юридической ответственности к нарушителю.

Сходную точку зрения высказывает Н. Н. Изотов в своей работе «Взаимосвязь «защиты» и «охраны» интеллектуальной собственности» [11]. Хотя работа написана на основе норм старого законодательства об интеллектуальной собственности и не учитывает произошедших изменений, автор весьма адекватно формулирует выводы, ссылаясь на общий смысл гражданского законодательства, который не изменился и в настоящее время.

Следуя правилам формальной логики, мы видим, что правовая охрана как раз и заключается в обеспечении защищенности прав интеллектуальной собственности. Формально (исходя из толкования норм ГК РФ) можно прийти к выводу о соотношении правовой охраны и защиты как целого (охрана) и части (защита).

Таким образом, определившись с сущностью понятий «правовая охрана» и «защита» в отношении объектов интеллектуальной собственности, можно предложить следующее определение правовой охраны этих объектов: правовая охрана объектов интеллектуальной собственности – это создаваемая и гарантируемая государством, органами местного самоуправления, негосударственными организациями система мер политического, экономического, правового, социального, культурного, научного характера, направленных на обеспечение сохранности прав обладателей объектов интеллектуальной собственности. Правовая охрана объектов интеллектуальной собственности не



является безусловной, т. е. предоставляется только в случае государственной регистрации таких прав в установленном законом порядке (ч. 1 ст. 1232 ГК РФ).

Защита объектов интеллектуальной собственности и прав их обладателей – это деятельность органов государственной власти РФ, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, общественных и иных некоммерческих объединений, юридических и физических лиц, направленная на недопущение, предотвращение нарушений (в том числе деятельность по регистрации), восстановление прав в случае их нарушения, а также применение мер юридической ответственности. В систему субъектов, осуществляющих такую деятельность, входят законодательные органы (Государственная Дума и Совет Федерации); более 25 органов исполнительной власти; органы судебной власти; государственные органы власти с особым статусом (Прокуратура Российской Федерации, Счетная Палата Российской Федерации); государственные корпорации (Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом»; Государственная корпорация «Российская корпорация нанотехнологий» (ГК «Роснано»); Государственная корпорация по содействию разработке, производству и экспорту высокотехнологичной промышленной продукции «Ростехнологии» (ГК «Ростехнологии»); негосударственные организации, осуществляющие деятельность в сфере интеллектуальной собственности (Общероссийская общественная организация «Российское авторское общество» (РАО), Автономная некоммерческая организация «Республиканский научно-исследовательский институт интеллектуальной собственности» (РНИИС); Российское авторско-правовое общество КОПИРУС).

По результатам проведенного исследования можно сформулировать общий вывод: охрана объектов интеллектуальной собственности и прав на них – это создание определенного комплекса мер, а защита – это деятельность по практической реализации этих мер. На наш взгляд, назрела необходимость дать определение исследуемым понятиям на уровне норм-дефиниций, которые могли бы войти в состав действующего Гражданского кодекса РФ (IV часть), а также в специализированные нормативные акты, регулирующие правовой статус органов государственной власти и негосударственных организаций, в компетенцию которых входит деятельность по защите объектов интеллектуальной собственности и прав на них.

### Библиографические ссылки

1. Ожегов С. И., Шведова Н. Ю. Толковый словарь русского языка / С. И. Ожегов, Н. Ю. Шведова. – М.: Азъ, 1992.
2. Даль В. И. Толковый словарь живого великорусского языка. Интернет-ресурс: [www.slovarius.ru](http://www.slovarius.ru)
3. Ушаков Д. Н. Толковый словарь русского языка. Интернет-ресурс: [www.slovarius.ru](http://www.slovarius.ru)



4. *Большая советская энциклопедия*. Интернет-ресурс: [www.bse.sci-lib.com](http://www.bse.sci-lib.com).
5. *Трудовой кодекс РФ* от 21.12.2001 г. (ред. от 25.11.2009). Интернет-ресурс // Справочная правовая система «Консультант Плюс»; *Водный кодекс РФ* от 03.06.2006 (ред. от 27.12.2009). Интернет-ресурс // Справочная правовая система «Консультант Плюс»; *Об охране атмосферного воздуха*: ФЗ от 04.05.1999 № 96 (ред. от 30.12.2008). Интернет-ресурс // Справочная правовая система «Консультант Плюс»; *Основы законодательства об охране здоровья граждан*: утв. ВС РФ 22.07.1993 № 5487-1 (ред. от 27.12.2009). Интернет-ресурс // Справочная правовая система «Консультант Плюс».
6. *О животном мире*: ФЗ от 24.04.1995 № 52 (ред. от 14.03.2009). Интернет-ресурс // Справочная правовая система «Консультант Плюс»; *Об охране окружающей среды*: ФЗ от 10.01.2002 № 7 (ред. от 14.03.2009). Интернет-ресурс // Справочная правовая система «Консультант Плюс».
7. *О социальной защите инвалидов в РФ*: ФЗ от 24.11.1995 № 181 (ред. от 24.07.2009). Интернет-ресурс // Справочная правовая система «Консультант Плюс»; *О государственной тайне*: закон РФ от 21.07.1993 № 5485-1 (ред. от 18.07.2009). Интернет-ресурс // Справочная правовая система «Консультант Плюс»; *Положение о федеральной системе защиты морского судоходства от незаконных актов, направленных против безопасности мореплавания*: Постановление Правительства РФ от 11.04.2000 № 324 (ред. от 14.07.2006). Интернет-ресурс // Справочная правовая система «Консультант Плюс».
8. *О Государственной границе РФ*: закон от 01.04.1993 № 4730-1 (ред. от 30.12.2008). Интернет-ресурс // Справочная правовая система «Консультант Плюс»; *О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства*: ФЗ от 20.08.2004 № 119 (ред. от 24.07.2007). Интернет-ресурс // Справочная правовая система «Консультант Плюс»; *О лицензировании деятельности по технической защите конфиденциальной информации*: Постановление Правительства РФ от 15.08.2006 № 504. Интернет-ресурс // Справочная правовая система «Консультант Плюс».
9. *Гражданский кодекс РФ*. Ч. 1. от 21.10.1994 (в ред. 17.06.2010). Интернет-ресурс // Справочная правовая система «Консультант Плюс».
10. *Лончаков А. П.* Проблемы типологии механизма государственной власти в сфере охраны общественного порядка и управления собственностью в РФ / А. П. Лончаков. – Хабаровск: Изд-во Тихоокеанского государственного университета, 2008.
11. *Изотов Н. Н.* Взаимосвязь «защиты» и «охраны» интеллектуальной собственности / Н. Н. Изотов // *Юриспруденция*. – 2005. – № 8.