*ПАТ-19 Лекция №7=2ч*

**Раздел 3. КРИТЕРИИ ПАТЕНТОСПОСОБНОСТИ ИЗОБРЕТЕНИЯ, ПОЛЕЗНОЙ МОДЕЛИ И ПРОМЫШЛЕННОГО ОБРАЗЦА**

**Тема 3.1. Основные критерии патентоспособности изобретения**

*3.1.1. Новизна изобретения*

*3.1.2.**Изобретательский уровень изобретения*

*3.1.3. Промышленная применимость изобретения*

Изобретение — это техническое решение, которое относится к материальному объекту в любой области (продукт, способ или технология). Получить на него патент сложнее всего, поскольку изобретение по патентному законодательству должно отвечать трем критериям патентоспособности.

*1. Новизна. Объект или способ действий соответствует этому критерию, если о нем неизвестно в мире.*

*2. Изобретательский уровень. Разработка должна быть творческой, она не является следствием простой логической цепочки в рамках известного уровня развития технологий.*

*3. Промышленная применимость. Описанная задача должна решаться техническими средствами, которые являются достаточными для реализации идеи и получения нового технического результата при его применении.*

***3.1.1. Новизна изобретения***

Мировая (абсолютная) новизна технического решения признается в том случае, если на дату подачи заявки на выдачу патента оно не известно из уровня существующей техники настолько, чтобы специалисты смогли бы его воспроизвести.

Новизна устройства определяется: наличием новых элементов (блоков, узлов), новым взаимным расположением элементов, новыми материалами. Следовательно, изобретать велосипед означает изобретать устройство. Раскладной велосипед является изобретением, так как отличается новым взаимным расположением элементов.

Новизна - отсутствие публикаций, применения и других сведений, раскрывающих сущность решения до даты приоритета заявки. Абсолютная мировая новизна отсутствие публикаций и применения во всех странах мира (требуется по праву многих стран мира и РФ). Относительная мировая новизна - отсутствие публикаций, но допускается открытое применение изобретения за границей.

Локальная новизна - отсутствие публикаций, сведений и применения в пределах страны (слаборазвитые страны).

Новизна определяется на дату приоритета (дата принятия к рассмотрению заявки). Любой источник информации с существом технического решения пророчит новизну.

Признак новизны предъявляется к изобретениям во всем мире. Техническое решение практической задачи, заявляемое в качестве изобретения, должно быть, прежде всего, новым.

Патентный закон ПМР определяет новизну как неизвестность изобретения из сведений об уровне техники.

Сведения об уровне техники включают любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения.

При исследовании новизны заявленного решения используются лишь общедоступные сведения, то есть сведения, с которыми может ознакомиться любое заинтересованное лицо. При этом к общедоступным источникам информации, в частности, относятся:

- опубликованные описания к охранным документам;

- приднестровские издания (с даты подписания в печать);

- другие издания (с даты выпуска в свет);

- отчеты о выполнении научно-исследовательских и опытно-конструкторские работ;

- материалы диссертаций;

- экспонаты, помещенные на выставках;

- устные доклады, лекции, выступления;

- сведения об открытом применении аналогичных решений и т. д.

Напротив, всякого рода служебная, закрытая, секретная информация во внимание при исследовании новизны не принимается.

При исследовании новизны в сведения об уровне техники входят также ранее поданные неопубликованные заявки на изобретения и полезные модели других авторов, а также уже запатентованные изобретения и полезные модели. Очевидно, что неопубликованные заявки не могут относиться к общедоступным сведениям.

Патентное право не допускает выдачи двух патентов на тождественные изобретения, патент выдается лишь по заявке, обладающей приоритетом. Поэтому закон подчеркивает, что сведения о ранее поданных заявках и запатентованных объектах учитываются, но исключительно при определении новизны. При оценке изобретательского уровня они во внимание не принимаются.

Также при проверке новизны учитываются сведения, ставшие общедоступными не только в ПМР, но и в странах СНГ и странах дальнего зарубежья. Иными словами, новизна изобретения должна носить абсолютный мировой характер.

При определении новизны могут использоваться только те сведения, которые стали общедоступными до даты приоритета изобретения.

Таким образом, понятие новизны тесно связано с понятием приоритета. По общему правилу, приоритет изобретения устанавливается по дате поступления в Патентное ведомство заявки, содержащей заявление о выдаче патента, описание и формулу изобретения.

Наряду с общим правилом определения приоритета Патентный закон ПМР содержит ряд специальных льготных правил, которые могут применяться при установлении приоритета в случаях, указанных в законе. Прежде всего, речь идет о так называемом конвенционном приоритете – которым могут воспользоваться заявители из стран – Участниц Парижской конвенции по охране промышленной собственности. В этом случае приоритет может быть установлен по дате подачи первой заявки в стране-участнице Конвенции при условии, что заявка на изобретение поступила в Патентное ведомство ПМР в течение 12 месяцев с указанной даты.

Кроме того, приоритет заявки может быть установлен:

а) по дате подачи более ранней заявки того же заявителя, если он заменяет одну заявку на другую, не меняя сущности заявленного решения;

б) по дате подачи дополнительных материалов, если в последующее эти дополнительные материалы оформлены в качестве самостоятельной заявки;

в) по дате подачи первоначальной заявки, если заявитель до принятия по ней решения выделяет из этой заявки другую, самостоятельную заявку, и т. д.}

Завершая анализ признака новизны, необходимо коснуться вопроса о так называемой льготе по новизне. По общему правилу, решение перестает быть новым с того момента, когда сведения о нем опубликованы или решение начинает открыто использоваться. Но самому разработчику предоставляется возможность подать заявку на патентование еще в течение шести месяцев, и она в течение этого срока считается новой.

Предоставление самим разработчикам льготы по новизне обусловлено тем, что нередко до подачи заявки необходимо на практике проверить такие качества решения, как его конкурентоспособность, возможность быстрого промышленного освоения, стоимость внедрения и т. п. Чтобы сделать это в спокойной обстановке и без опасений утратить патентоспособность, заявителям во всем мире предоставляется льготный период, в течение которого они могут проверить наличие у изобретения подобных качеств.

Пример: Ноу-хау в течении 120 лет. На любой банке кока-колы можно прочесть, что в ее составе есть сахар и ваниль, фосфорная и лимонная кислота, кофеин и корица, мускатный орех и лаванда. Размешать все это в содовой воде - и получим кока-колу? Как бы не так! Помимо этих ингредиентов в формулу напитка входят и секретные добавки, которые делают вкус неповторимым. Только два химика самой компании знают точный рецепт кока-колы, и им даже запрещено летать вместе в самолете: в случае катастрофы один должен уцелеть. Разгадать секретный рецепт до сих пор никому не удалось в течение 120 лет. Однако некоторые конкуренты создали свои похожие напитки, способные бороться с «кока-колой» за кошельки покупателей. Главный конкурент - PepsiCola .

Рецепт изготовления знаменитой кока-колы застрахован на 40 млн долларов.

***3.1.2. Изобретательский уровень изобретения***

Другим критерием патентоспособности изобретения является изобретательский уровень, который служит показателем качественного уровня изобретения, т.к. именно с его помощью может быть оценен вклад той или иной разработки в научный и технический прогресс. Очевидным является то, что далеко не всякое решение, которое является новым, может считаться и вносящим вклад в уровень техники. Так, обладая определенными знаниями в той или иной области техники, средний специалист может создать объект, представляющий собой комбинацию известных средств, которая будет новой, но путь ее создания будет очевидным и не содержащим творческого начала. Поэтому в патентных законах разных стран сформулирован критерий, определяющий творческий характер изобретения, с помощью которого изобретение можно отличить от обычных инженерных разработок или объектов, - это изобретательский уровень. В патентном законе Германии этот критерий называется изобретательская деятельность, а в США – неочевидность.

В соответствии с патентным законом изобретение имеет изобретательский уровень, если оно для специалиста явным образом не следует из сведений об уровне техники, которые включают любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения.

Критерий «изобретательский уровень» определяется через такое понятие, как «специалист». В Патентном законе понятие «специалист» не раскрывается, однако его содержание приведено в патентных законах ряда стран. Под специалистом подразумевается практикующее лицо, которому известны все общие познания в области, в которой он работает и к которой относится заявленное изобретение. И если специалист может с очевидностью объединить известные решения для создания объекта, то предложение не отвечает условию изобретательского уровня.

Изобретательский уровень определяется по сравнению с известными решениями на дату приоритета и характеризуется новой совокупностью признаков. Предложенное решение не должно быть очевидным для специалиста в данной отрасли, в нем не должно быть использования известных средств с традиционной целью и отличие должно быть не количественным, а качественным. Сущность определяет только существенный признак - т.е. такой, без которого невозможно получить эффект для осуществления цели изобретения. Каждый существенный признак является необходимым, а совокупность их является достаточной для отличия других решений.

Известные признаки характеризуют современное состояние техники, новые же признаки или новое сочетание известных признаков (с новыми или без них) обеспечивают ускорение научно-технического прогресса.

Сходные однородные изобретения называются аналогами, а наиболее близкий из них (аналогов) к новому техническому решению именуется прототипом. Другими словами, аналог технического решения - это техническое решение той же категории, что и техническое решение, решающее ту же задачу, как правило, подобными средствами, а прототип - это аналог, обладающий наибольшим числом признаков, общих с признаками используемого технического решения.

*Пример 1:* При полуавтоматической сварке крупногабаритных ферменных конструкций сварщик вынужден на руках переносить сварочный полуавтомат от одного стыка деталей к другому. Предложено над свариваемой конструкцией расположить поворотную консоль, на конце которой подвесить полуавтомат на тросе, перекинутом через ролик, а на другом конце троса закрепить груз, уравновешивающий полуавтомат. Допустим, что в сварочной технике такое решение неизвестно, т.е. новизна имеется. Однако такое решение широко применяется в других областях техники: уравновешивают лифт, подвешенный на тросе, перекинутом через блок; груз применяют для закрывания дверей и т.п. Эти решения общеизвестны, и для специалиста не составляет труда перенести их в область сварочной техники. В этом случае изобретательский уровень отсутствует.

*Пример 2:* электрочайник с пультом дистанционного управления как таковым без каких-либо особенностей самого пульта. Электрочайник выполняет функцию нагрева воды. Дистанционный пульт управления выполняет функцию замыкания электрической цепи, которая известна из применения пульта для управления теле- и видеоаппаратурой.

В соответствии с Патентным законом ПМР изобретение имеет изобретательский уровень, если оно для специалиста явным образом не следует из уровня техники. Как видим, уровень техники служит исходной базой для определения не только новизны разработки, но и ее изобретательского уровня.

При анализе уровня техники во время проверки новизны заявленного изобретения выявляются аналоги изобретения и производится сравнение изобретения с каждым из аналогов в отдельности. При определении новизны изобретения не допускается приведение нескольких источников информации для доказательства известности совокупности признаков изобретения.

Напротив, при исследовании того, обладает ли заявленное решение изобретательским уровнем или нет, в расчет может приниматься информация о любых решениях, обладающих признаками, характерными для исследуемого решения. Иными словами, изобретательским уровнем будет обладать лишь то решение, которое имеет признаки, еще не известные из уровня техники. При этом во внимание принимаются только общедоступные сведения.

Поданные заявки на изобретение, а также запатентованные изобретения, если сведения о них не опубликованы, в уровень техники при исследовании данного критерия не включаются.

Изобретательский уровень, как и новизна, устанавливается на дату приоритета. Заявителю точно также предоставляется 6-месячный льготный срок, в течение которого, несмотря на обнародование сведений о существе решения самим разработчиком, оно считается еще не утратившим изобретательский уровень.

При анализе существа критерия «изобретательский уровень» первостепенное значение имеет трактовка понятий «специалист» и «очевидность», через которые он определяется.

Под специалистом подразумевается лицо, обладающее доступными средними знаниями в области, в которой оно работает и к которой относится заявленное изобретение.

При проведении экспертизы изобретательский уровень должен проверяться по общедоступным источникам информации, однако в пределах той области знаний, к которой относится заявленное изобретение. Чтобы быть патентоспособным, изобретение не должно явным для специалистов образом следовать из уровня техники, то есть быть для специалиста очевидным.

Очевидное – это значит не выходящее за пределы нормального прогресса в технологии, а само собой разумеющееся или же логически вытекающее из уровня техники, то есть не предполагающее использования изобретательского таланта. Это те решения, к которым способен прийти любой квалифицированный специалист в определенной области техники.

***3.1.3. Промышленная применимость изобретения***

Промышленная применимость является третьим критерием патентоспособности изобретения. Изобретение является промышленно применимым, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности.

Термин «промышленная применимость» везде означает возможность практического использования изобретения в любой сфере человеческой деятельности, обеспечивает тот или иной технический эффект.

Промышленная применимость - это положительный эффект, под которым понимается та конкретная польза, которую принесет применение изобретения (рост производительности труда, снижение затрат, повышение качества, создание более безопасных условий труда и т.д.)

Следует особо подчеркнуть, что в соответствии с российским Патентным законом промышленно применимыми считаются и методы профилактики, диагностики и лечения заболеваний людей и животных, которые по законодательству многих стран не признаются патентоспособными.

В отличие от признаков новизны и изобретательского уровня критерий промышленной применимости прямо не связывается законом с уровнем техники и датой приоритета.

Если с точки зрения новизны и изобретательского уровня обязательно должен иметь место выход за пределы уровня техники, то при проверке промышленной применимости должно быть установлено, что изобретение осуществимо именно при данном уровне техники.

В законе не указано, на какой момент должна оцениваться промышленная применимость заявленного изобретения.

Это представляется не упущением законодателя, а его сознательной позицией. В отличие от признаков новизны и изобретательского уровня, которые могут быть утрачены изобретением, признак промышленной применимости, напротив, может у изобретения в данный момент отсутствовать, а впоследствии появиться. В этих условиях, несомненно, целесообразно четкое определение даты, на которую устанавливаются новизна и изобретательский уровень изобретения, и нецелесообразна жесткая регламентация момента определения промышленной применимости.

В самом деле, если таким моментом признать дату приоритета, то есть дату подачи заявки, отказное решение экспертизы выглядело бы нелепо если бы на момент ее проведения заявленное решение стало промышленно применимым. Если же за точку отсчета заранее принять момент проведения экспертизы, что может показаться логичным, то, во-первых, это было бы достаточно неопределенным решением и, во-вторых в некоторой степени ориентировало бы изобретателей на такие работки, которые на момент их создания и оформления заявки не способны к практическому осуществлению. Этим и объясняется отсутствие в законе ясности относительно момента определения промышленной применимости. Представляется, что данный вопрос должен решаться не ранее, чем на момент проведения экспертизы, хотя в самом законе указание на это могло бы выглядеть не вполне корректным.