

ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ПРАВ НА РЕЗУЛЬТАТЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ И СРЕДСТВА ИНДИВИДУАЛИЗАЦИИ В РАМКАХ ЧАСТИ ЧЕТВЕРТОЙ ГРАЖДАНСКОГО КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

А.В. Наумов, В.Ф. Федорков

В целях гармонизации законодательного регулирования отношений в сфере интеллектуальной собственности 18 декабря 2006 г. Президент Российской Федерации подписан федеральный закон № 230-ФЗ «Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть четвертая» (далее – ГК РФ), который вступил в силу с 1 января 2008 г. Содержание части четвертой ГК РФ составляет разд. VII «Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации».

Раздел посвящен правовому регулированию отношений в сфере интеллектуальной собственности. При его подготовке был избран вариант полной кодификации законодательства об интеллектуальной собственности, исключающий в дальнейшем необходимость существования специальных законов по отдельным объектам интеллектуальной собственности. Раздел состоит из 9 глав:

- глава 69 «Общие положения»;
- глава 70 «Авторское право»;
- глава 71 «Права, смежные с авторскими»;
- глава 72 «Патентное право»;
- глава 73 «Право на селекционное достижение»;
- глава 74 «Право на топологии интегральных микросхем»;
- глава 75 «Право на секрет производства (ноу-хау)»;
- глава 76 «Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий»;
- глава 77 «Право использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии».

В гл. 77 ГК РФ нашли отражение нормы закрепления прав на результаты научно-технической деятельности. В эту главу включены нормы: по праву Российской Федерации на технологию; по уступке права на технологию и общим условиям передачи права на технологию, принадлежащую Российской Федерации; по вознаграждению за право на технологию; по праву на технологию, принадлежащему совместно нескольким лицам; по условиям экспорта единой технологии и др.

Основным принципом разработанной модели является соблюдение баланса интересов государства, т. е. источника финансирования, непосредственных создателей объекта исключительных прав, т. е. научно-исследовательских организаций и ученых, а также хозяйствующих субъектов.

Разработанные нормы применяются к отношениям в области установления, передачи и использования прав на технологии гражданского и военного назначения, созданные за счет или с привлечением средств федерального бюджета, выделяемых по государственным контрактам, по сметам доходов и расходов, а также в виде субсидий.

Статьей 1542 ГК РФ введено понятие нового объекта правоотношений – *единая технология*. Под единой технологией признается выраженный в объективной форме результат научно-технической деятельности, который включает в том или ином сочетании изобретения, полезные модели, промышленные образцы, программы для ЭВМ или другие результаты интеллектуальной деятельности, подлежащие правовой охране, и может служить технологической основой определенной практической деятельности в гражданской или военной сфере. В состав единой технологии могут входить также результаты интеллектуальной деятельности, не подлежащие правовой охране, в том числе технические данные, другая информация.

Актуальность введения понятия единой технологии обусловлена, в том числе, необходимостью упорядочения отношений, связанных с условиями закрепления, передачи, перехода прав на результаты научно-технической деятельности, созданные за счет или с привлечением средств федерального бюджета.

Единая технология как юридическое понятие распространяется на разные хозяйственные сферы — как гражданские, так и военные, и может быть объектом внешнеторговых операций, хотя подходы к обороту военных и гражданских технологий должны различаться.

Задача создания единой технологии сложна и трудоемка, поэтому в Гражданский кодекс вводится понятие «лицо, организовавшее создание единой технологии» (п. 1 ст. 1544), под которым подразумевается ее создатель, наделенный правами на единую технологию (за исключением тех случаев, когда они принадлежат Российской Федерации), что дает ему известные преимущества.

Одновременно на создателя единой технологии, в соответствии со ст. 1545 ГК РФ, возложена обязанность ее практического применения или внедрения. Кроме того, на него возлагаются обязанности по практическому использованию технологии, т. е. выведению ее на рынок в той или иной форме. Такую же обязанность несет любое лицо, которому передается или к которому переходит право на единую технологию.

Правила гл. 77 кодекса распространяются, в соответствии со ст. 1543, на отношения, связанные с правами на технологии, созданные за счет или с привлечением средств федерального бюджета либо бюджетов субъектов Российской Федерации, выделяемых для работ по государственным контрактам и другим договорам, по сметам доходов и расходов, а также в виде субвенций.

Таким образом, можно выделить следующие признаки единой технологии:

- комплексность, наличие самостоятельных, автономных составных частей;
- неоднородность составных частей, возможность органического сочетания в ее составе разнородных компонентов;
- наличие единого «создателя» при возможном отсутствии одного автора (авторов), организовавшего ее создание на основании договоров с возможными обладателями исключительных прав (равно как авторских прав) на ее компоненты.

В соответствии со ст. 1240 ГК РФ лицо, организовавшее создание единой технологии, приобретает право использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии на основании договоров отчуждения в свою пользу исключительных прав или лицензионных договоров, заключаемых им на результаты интеллектуальной деятельности, входящие в состав единой технологии.

Единая технология может иметь отношение как собственно к сложному технологическому процессу, так и к сложному техническому устройству: кораблю, авиалайнеру, подводной лодке, энергоблоку атомной электростанции и т. д. Таким образом, употребление термина «технология» носит расширительный характер и употребляется применительно к любому сложному объекту (не обязательно к процессу).

Употребление термина «технология» в официальных документах, в том числе в нормативно-правовых, пока не приобрело устойчивого характера, так как в настоящее время отсутствует общепринятое его определение. Поэтому целесообразно привести ряд комментариев к этому понятию, необходимых в дальнейшем для выработки принципов и подходов к управлению правом на единую технологию.

Единство технологии определяется единым конечным результатом применения ее различных компонентов, в том числе и охраняемых объектов интеллектуальной собственности. Исходными позициями для формирования единой технологии следует считать постановку задачи создания единого сложного объекта, выбор подходов к ее решению, подготовку детального проекта и технического задания на разработку и создание сложного объекта.

В таком понимании любой сложный технологический процесс, позволяющий изготовить сложное изделие, обладает единством, поэтому, например, в законодательствах зарубежных

стран, регулирующих вопросы передачи технологий, данное свойство технологии не подчеркивается. Необходимость употребления словосочетания «единая технология» вместо простого термина «технология» в новейших законодательных документах, регулирующих вопросы распространения технологий, обусловлена спецификой современной экономической ситуации в Российской Федерации и необходимостью решения сложных задач по технологической модернизации производства и выпуска конкурентоспособной продукции мирового уровня. Дело в том, что на протяжении последних лет происходил и происходит процесс структурной перестройки, во время которого многие предприятия изменили форму собственности: приватизировались, разделились, соединились с другими и т. д. Следует отметить, что создавались эти технологии на государственные средства, однако данный факт практически не учитывался в ходе приватизации имущественного комплекса предприятий.

В настоящий момент ставится задача воссоздания утраченных производств на новой технологической основе, где могут занять свою нишу технологические разработки более раннего периода, не утратившие своей актуальности.

Гражданский кодекс не предусматривает ограничений на статус создателя единой технологии и теоретически не исключает ситуации, когда создателями технологии могут быть физические лица, предприятия разных форм собственности, а также Российская Федерация или ее субъект. Однако в современных условиях наиболее «естественным» создателем и распорядителем сложных многокомпонентных технологий, как правило, является крупный холдинг.

Процесс слияния производственных мощностей в холдинги, характерный для промышленно развитых стран, получил свое развитие и в России, хотя необходимость преодоления раздробленности среди предприятий — обладателей передовых технологий, занятых в высокотехнологичных отраслях, была осознана давно. Например, в начале XXI в. на мировом рынке в сфере авиакосмических технологий функционировало всего 9 фирм-лидеров, имеющих доход в размере 150–160 млрд долл., при том, что в России действовало около 500 авиакосмических предприятий и организаций, имеющих доход всего 3–4 млрд долл. (Высокие технологии XXI века // Материалы международной конференции. М., 2003. С. 7). В последние годы на мировом рынке высокотехнологичной продукции конкурируют, в основном, транснациональные промышленные корпорации, действующие в глобальном масштабе, способные обеспечить разработку и коммерческую реализацию нововведений в наукоемких областях экономики за счет объединения финансовых ресурсов, исследовательского и производственного потенциалов.

По экспертным оценкам, при активной политике государства и частных компаний в России возможно за 10–15 лет создать 50–60 крупных корпораций, гармонизированных и интегрированных в мировое технологическое пространство. В дальнейшем они послужат, в том числе, ядром создания сотен малых предприятий, обеспечивающих инновационную деятельность в сфере наукоемкого бизнеса, разработки которых займут свои ниши в рамках крупных единых технологий. Правовой механизм единой технологии разработан для наиболее эффективного целенаправленного использования накопленного научно-технического потенциала в важнейших технических областях.

Зарубежная законодательная практика, не вводя понятий, аналогичных единой технологии, тем не менее располагает широким комплексом законодательных мер, которые вполне могут рассматриваться в качестве механизмов управления государственными разработками, выполненными за счет средств бюджетного финансирования. Целый ряд законодательных мер по регулированию правовых отношений при практическом применении технологий может оказаться полезным и актуальным и при решении проблем управления правами на единую технологию.

Законодательство большинства стран мира закрепляет права (или их часть) на использование изобретений и других охраняемых законом объектов интеллектуальной собственности за их создателями — исполнителями государственного заказа, оставляя при этом государству

(заказчику) право регулировать и контролировать процесс их использования. Предусматриваются также случаи, когда государство может ограничить права владельцев по охране и использованию соответствующих объектов интеллектуальной собственности по соображениям национальной безопасности или для других общегосударственных целей (оборона, здравоохранение, выполнение международных обязательств). При этом государство может использовать в своих интересах не только результаты интеллектуальной деятельности, полученные государственными структурами или их партнерами по соответствующим договорам, но и результаты, полученные частными фирмами.

Законодательство США, определяющее правовые нормы трансфера технологий, обеспечивает комплексный подход к реализации инновационной модели. Нормативная правовая база США, определяющая процедуры трансфера и коммерциализации технологий, помимо общих законодательных актов, имеющих отношение к правовой охране объектов интеллектуальной собственности, насчитывает более 20 законов и указов президента США.

Среди них следует выделить Закон Бай–Доула 1980 г. (Bayh–Dole Act of 1980; Public Law 96-517), который ввел нормы, определяющие единую политику государства по распоряжению интеллектуальной собственностью, созданной на средства бюджета. Суть этой политики выражается следующей формулой: «Права на результаты получает разработчик» («title in contractor»). В то же время, в определенных случаях правительство может оставить права на разработку за собой, в основном, в целях обеспечения интересов обороны и безопасности. Кроме того, принимая условия использования бюджетных средств и сохранения за собой права на созданные результаты, разработчик берет на себя определенные обязательства. Во-первых, это обязанность предоставить правительству неисключительную безотзывную и безвозмездную лицензию для использования изобретения от имени США на территории всех стран мира. Во-вторых, обязанность представлять по запросу соответствующего министерства отчеты о мерах, принимаемых им для использования изобретения. В-третьих, обязательство согласиться с условием, что любая продукция, содержащая данное изобретение или полученная на основе этого изобретения, будет изготавливаться в США. Последнее условие обычно называют «преимущественным правом промышленности США» и оно может быть отменено государством только в особых случаях.

Принятие закона Бай–Доула в значительной степени повлияло на интенсивность коммерциализации изобретений. Если до его принятия использовалось около 4 % патентов, созданных на средства бюджета, то за десять лет действия этого закона использование изобретений возросло до 30 %. При этом деловая активность в сфере, связанной с продажей лицензионных продуктов, стала источником дополнительных поступлений от налогов на прибыль в размере 5 млрд долл.

Кроме того, были разработаны программы поддержки инноваций малых предприятий (Small Business Innovation Research Program – SBIR) и передачи технологий малого бизнеса (Small Business Technology Transfer Research Program – STTR). Во Франции для реализации механизмов вовлечения в гражданский оборот интеллектуальной собственности, полученной за счет бюджетных средств, создано Национальное агентство по повышению инновационной привлекательности научных исследований (ANVAR). Вопросы коммерциализации и распределения прав на объекты интеллектуальной собственности, а также лицензионной деятельности университетов отражены в законе Франции об инновационных разработках от 12 июля 1999 г. и Рекомендациях по проведению политики в отношении интеллектуальной собственности, разработанных Министерством научных исследований Франции в 2001 г. В Канаде правительством инициирована программа содействия промышленным исследованиям (Industrial Research Assistance Program – IRAP).

В целом, исходя из зарубежного опыта, основными принципами стимулирования субъектов экономической деятельности к вовлечению в экономический оборот объектов интеллектуальной собственности, созданных за счет или с привлечением средств бюджета, являются перенос права распоряжения данными объектами интеллектуальной собственности с госу-

дарственного уровня на уровень научных организаций и прозрачность в распределении прав на данные объекты.

Отношения, связанные с распоряжением правами на технологию, регламентируются гл. 77 ГК РФ, согласно которой особенности распоряжения правами на технологии, принадлежащие Российской Федерации, будут определяться законом о передаче технологий.

Основная идея предлагаемого законопроекта состоит в установлении особенностей распоряжения правами на технологии, принадлежащие Российской Федерации и субъектам Российской Федерации. Законопроект будет способствовать практическому применению соответствующих результатов научно-технической деятельности (технологий) и реализации прав на технологии, принадлежащих Российской Федерации и ее субъектам.

В законопроекте предлагается установить:

- порядок распоряжения правами на технологии, созданные с привлечением бюджетных средств и средств других инвесторов;
- порядок распределения доходов от использования и распоряжения правами на указанные технологии;
- право государства предоставлять безвозмездную простую (неисключительную) лицензию на использование указанных технологий в целях выполнения работ или осуществления поставок продукции для государственных или муниципальных нужд;
- порядок проведения конкурса или аукциона на отчуждение Российской Федерацией или субъектами Российской Федерации права на технологию, а также возможные случаи и порядок передачи Российской Федерацией или субъектами Российской Федерации права на технологию без проведения конкурса или аукциона.

Существенными условиями договоров, по которым передаются права на технологию, созданную за счет или с привлечением средств федерального бюджета, должны быть:

- наличие плана реализации технологии, обеспечивающего внедрение полученных результатов в практическую деятельность преимущественно на территории Российской Федерации;
- обязанность любого правообладателя передавать эти права по указанию государственного заказчика или распорядителя бюджетных средств третьим лицам для их использования на основе безвозмездной неисключительной лицензии для обеспечения федеральных государственных нужд.

В законопроекте планируется установить порядок распоряжения правами на технологии, созданные с привлечением бюджетных средств и средств других инвесторов, и порядок предоставления безвозмездной неисключительной лицензии на использование указанных технологий в целях выполнения работ или осуществления поставок продукции для государственных нужд.

Отношения, связанные с правами на технологии, принадлежащие совместно нескольким лицам, регламентируются ст. 1549 ГК РФ.

В целом нормативно-правовое регулирование названных отношений соответствует сложившейся мировой практике. Вместе с тем, положения указанной статьи не содержат отдельных аспектов, касающихся прав на технологию, созданную с привлечением средств федерального бюджета, либо бюджетов субъектов Российской Федерации и средств других инвесторов, и находящуюся в совместном владении.

Данные положения требуют дополнительного законодательного урегулирования, так как отсутствие правовых норм, определяющих условия совместного осуществления прав на технологии, созданные с привлечением бюджетных средств, негативно отразится на процессе их внедрения.

В разрабатываемом законопроекте будет установлено, что в данном случае распоряжение правом на технологию принадлежит всем инвесторам процесса создания технологии совместно в соответствии с финансовым вкладом и осуществляется по их общему согласию на основании договора между ними.

Существенные условия такого договора, и в частности, вопросы определения полномочий Российской Федерации в зависимости от размера привлеченных на создание технологии бюджетных средств, должны стать предметом регулирования законопроекта, а примерная форма договора будет определена по решению Правительства Российской Федерации.

При разработке проекта закона о передаче технологий планируется использовать принцип пропорционального объема прав в зависимости от размера вложенных средств. При этом основными правами в этой области являются:

– отчуждение или предоставление лицензий хозяйствующим субъектам для коммерческого использования;

– передача и использование единой технологии на территории иностранных государств.

Законопроект призван установить общие принципы распределения и использования доходов, полученных Российской Федерацией или субъектами Российской Федерации в результате передачи принадлежащих им прав на технологии, а также права и обязанности субъектов передачи прав на технологии, связанные с обеспечением надлежащего поступления и использования соответствующих доходов.

В частности, законопроект предусматривает положение о том, что средства, полученные от реализации технологий, принадлежащих Российской Федерации или субъектам Российской Федерации, подлежат зачислению в доход соответствующего бюджета.

Зачисление этих средств в доход федерального бюджета, а также механизм финансирования мероприятий по правовой охране результатов интеллектуальной деятельности, создаваемых за счет или с привлечением бюджетных средств, выплаты авторских вознаграждений авторам (коллективу авторов) результатов интеллектуальной деятельности, входящих в состав технологии, новых исследований и разработок определяются в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Анализ действующего законодательства Российской Федерации показывает, что в настоящее время всем субъектам внешнеэкономической деятельности предоставляется право самостоятельно заниматься внешнеэкономической деятельностью, за исключением деятельности, подпадающей под экспортный контроль (в отношении которой установлен разрешительный порядок). Особенности государственного регулирования отношений, связанных с передачей за рубеж прав на результаты научно-технической деятельности, в отношении которых установлен экспортный контроль, регламентируются федеральными законами от 18 июля 1999 г. №183-ФЗ «Об экспортном контроле», от 19 июля 1998 г. №114-ФЗ «О военно-техническом сотрудничестве Российской Федерации с иностранными государствами» и рядом других нормативно-правовых актов.

В то же время экспорт технологий гражданского назначения, созданных за счет или с привлечением бюджетных средств, предусмотренный ст. 1551 ГК РФ, законодательством не урегулирован и, по сути, находится вне государственного контроля.

В силу этого в проекте закона о передаче технологий должен быть реализован принцип преимущественного использования на территории Российской Федерации прав на технологии, созданные за счет или с привлечением бюджетных средств. В связи с этим план реализации технологии должен содержать срок, по истечении которого допускается передача прав на технологию за рубеж при невозможности правообладателя самостоятельно внедрить технологию или передать права на нее третьим лицам для использования на территории Российской Федерации. Гражданским кодексом также предусмотрено, что право на единую технологию может передаваться для ее использования на территории иностранных государств с согласия государственного заказчика или распорядителя бюджетных средств. Сделки, предусматривающие использование единой технологии за пределами Российской Федерации, подлежат государственной регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Для грамотной реализации технологий нужны квалифицированные специалисты. С этой целью разрабатывается проект федерального закона о патентных поверенных в Российской Федерации.

В Российской Федерации в настоящее время требования к патентным поверенным, порядок и условия аттестации патентных поверенных, их регистрации регламентированы Положением о патентных поверенных, утвержденным постановлением Совета Министров – Правительства Российской Федерации от 12 февраля 1993 г. № 122. Это Положение в отношении многих аспектов значительно устарело; со времени его утверждения российское законодательство претерпело существенные изменения, которые не нашли отражения в этом нормативном правовом акте.

С января 2008 г. отношения в сфере оказания услуг, связанных с правовой охраной результатов интеллектуальной деятельности, средств индивидуализации и защитой прав заявителей, правообладателей и иных лиц, будут регламентироваться ст. 1247 ГК РФ, согласно которой требования к патентному поверенному, порядок его аттестации и регистрации, а также его правомочия в отношении ведения дел, связанных с правовой охраной результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, определяются законом о патентных поверенных.

Основной идеей законопроекта является урегулирование на законодательном уровне отношений, связанных с приобретением гражданами Российской Федерации статуса патентного поверенного – лица, получившего право на представительство физических и юридических лиц в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а также его правомочий в отношении ведения дел, связанных с правовой охраной результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации.

Законопроект направлен на создание условий для улучшения качества услуг, предоставляемых в области интеллектуальной собственности (патентные услуги), и совершенствование системы правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности, средств индивидуализации.

В проекте закона предусмотрено также решение комплекса вопросов по организации аттестации патентных поверенных и регулированию их деятельности Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (Роспатентом). В частности, законопроектом в дополнение к установленному п. 3 ст. 1247 ГК РФ требованию о том, что патентным поверенным может быть гражданин Российской Федерации, постоянно проживающий на ее территории, будут закреплены и другие требования к кандидату:

- наличие высшего образования;
- наличие не менее чем четырехлетнего опыта практической работы в области охраны и защиты прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации и др.;
- сдача квалификационного экзамена для подтверждения наличия необходимых знаний и соответствующих навыков их практического применения.

Для проведения квалификационного экзамена Роспатент должен образовывать специальную Квалификационную комиссию, состоящую из сотрудников Роспатента и работников, находящихся в его ведении организаций.

Предполагается также ввести положение о периодической (один раз в пять лет) переаттестации патентных поверенных.

Отдельный раздел законопроекта планируется посвятить вопросам контроля за проведением аттестации кандидатов в патентные поверенные, регистрации патентных поверенных и за деятельностью патентных поверенных. Такой контроль будет осуществлять специальный апелляционный орган, создаваемый Роспатентом из своих сотрудников и работников, находящихся в его ведении организаций.

Что касается полномочий апелляционного органа, то законопроектом установлены:

- перечень дисциплинарных мер, которые могут быть применены к патентному поверенному на основании решения апелляционного органа;
- обязанность Роспатента на основании решения апелляционного органа исключать патентного поверенного из Реестра с указанием причины исключения;
- перечень условий, при которых возможно возобновление действия регистрации патентного поверенного.

Законопроектом, наряду с правами и обязанностями, уже имеющимися (но законодательно не закрепленными) у граждан, выступающих в качестве кандидатов в патентные поверенные, будет установлен ряд новых, в том числе возможность обжалования решения апелляционного органа в установленном законодательством Российской Федерации порядке.

Кроме того, в законопроекте определены круг лиц, которые не могут быть аттестованы и зарегистрированы в качестве патентных поверенных, а также ситуации, при которых патентный поверенный не имеет права принимать от доверителя поручение.

Принятие названных проектов федеральных законов должно завершить создание полной законодательной базы в области интеллектуальной собственности и обеспечить повышение эффективности их вовлечения в хозяйственный оборот.

В целом Гражданский кодекс обеспечит законодательное регулирование в России процессов закрепления, распределения и распоряжения правами, упорядочит отношения различных хозяйствующих субъектов по поводу правообладания объектами интеллектуальной собственности, подготовит правовую основу для активизации передачи технологий в реальный сектор экономики и, в конечном счете, обеспечит развитие национальной сферы инноваций.