

Интеллектуальная собственность научных организаций и проблема ее принадлежности

М. И. Гордеева
ООО «Парк-медиа», Москва

Одной из наиболее острых проблем, возникающих на пути построения инновационной экономики нашей страны, является несовершенство правовой базы, регламентирующей процессы создания коммерчески привлекательной продукции на базе новых технологий. Очень многие специалисты – как непосредственно ученые, так и представители бизнес-структур – единодушно сходятся во мнении, что ныне существующие законы не могут эффективно определять процесс построения инновационных цепочек. Не будет преувеличением сказать, что ныне существующие законы не ориентированы на построение экономики, основанной на знаниях. Пожалуй, самый важный вопрос из числа существующих – вопрос о правах на вновь создаваемую интеллектуальную собственность. Кому она должна принадлежать – самим ученым, бизнесу, государству – и в какой мере? Попробуем разобраться в сущности проблемы, рассмотрев в настоящей статье вопрос, какими правами обладает научная организация на создаваемые в ее рамках продукты интеллектуальной деятельности.

ПРАВА НА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНУЮ СОБСТВЕННОСТЬ С ТОЧКИ ЗРЕНИЯ СУЩЕСТВУЮЩЕЙ ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЙ БАЗЫ

Вплоть до конца прошлого века большое внимание в правовой базе уделялось вопросу защиты интересов государства в отношении использования результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения. В частности,

Указ Президента РФ от 14 мая 1998 г. № 556 и принятые в рамках исполнения этого Указа Постановления Правительства, а именно, Постановление Правительства от 29 сентября 1998 г. № 1132 «О первоочередных мерах по правовой защите интересов государства в процессе экономического и гражданско-правового оборота результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двой-

ного назначения», Постановление Правительства РФ от 2 сентября 1999 г. № 982 «Об использовании результатов научно-технической деятельности», Положение о государственном учете результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения, права на которые принадлежат РФ, утвержденное Постановлением Правительства РФ от 26 февраля 2002 г. № 131 и др.

Все эти документы априори закрепляли за государством права на результаты проведенных работ военного, специального и двойного назначения, а также устанавливали требование о ведении обязательного учета всех разработок указанного типа.

Постановление Правительства РФ от 2 сентября 1999 г. № 982 «Об использовании результатов научно-технической деятельности» (с изменениями от 17 ноября 2005 г.) установило, что права на результаты научно-технической деятельности, полученные за счет средств федерального бюджета, подлежат закреплению за Российской Федерацией, если:

- права на такие результаты не включены в установленном порядке в состав приватизированного имущества;

- эти результаты не являются объектами исключительных прав физических или юридических лиц;

- на эти результаты не поданы в установленном порядке заявки на получение исключительных прав.

Большинство результатов научно-технической деятельности гражданского назначения, созданных в советский период, или также закреплены за государством, или вообще не идентифицированы и не учтены, поскольку научные организации в то время не уделяли должного внимания вопросу закрепления за собой прав на создаваемые охраноспособные объекты – в силу отсутствия как финансов, так и коммерческого интереса.

Все это привело к ситуации, при которой большая часть созданных нематериальных активов не отражена (или отражена не полностью) на балансе научных организаций, не имеет правоустанавливающих документов, хотя и является предметом хозяйственного оборота, правда, не всегда легитимного.

Первым шагом на пути смещения государственной политики в сторону рассмотрения и защиты интересов непосредственных исполнителей и коммерческого сектора в вопросах распределения прав на результаты интеллектуальной деятельности в научной сфере можно назвать принятие Постановления Правительства РФ

№ 685 от 17 ноября 2005 г. «О порядке распоряжения правами на результаты научно-технической деятельности», которое утвердило Положение о закреплении и передаче хозяйствующим субъектам прав на результаты научно-технической деятельности, полученные за счет средств федерального бюджета (следует отметить, что в настоящее время готовятся поправки к данному постановлению в связи с принятием Федерального закона о технологиях, о котором будет сказано ниже). В дальнейшем начатые изменения были закреплены на уровне федеральных законов.

Так, с 1 января 2008 г. вступила в силу четвертая часть Гражданского кодекса (ГК РФ), регулирующая правоотношения, возникающие в связи с созданием и оборотом результатов интеллектуальной деятельности. А в конце 2008 г. был принят Федеральный закон «О передаче прав на единые технологии» (ФЗ № 284-ФЗ от 25.12.2008 г.), необходимость принятия которого была заложена в ГК РФ.

Как же выглядят процессы закрепления прав на результаты интеллектуальной деятельности, в т.ч. созданные за счет бюджетных средств, в контексте нового законодательства?

Основой взаимодействия научной организации с заказчиком своей продукции является договор (на создание, передачу и использование научной и (или) научно-технической продукции, оказание научных, научно-технических, инженерно-консультационных и иных услуг, а также составление других договоров, в т.ч. договоров о совместной научной и (или) научно-технической деятельности и распределении прибыли и пр.). Существенную часть таких договоров составляют государственные контракты.

Гражданский кодекс (ГК) РФ отдает приоритет в распределении прав на результаты научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ (далее – НИОКР), в т.ч. способных к правовой охране, договору. Вместе с тем, согласно статье 1298 ГК РФ, исключительные права на произведения науки, созданные по государственному контракту, принадлежат исполни-

телю, если государственным контрактом не предусмотрено, что это право принадлежит РФ либо совместно исполнителю и РФ.

Если в соответствии с государственным контрактом **исключительное право закрепляется за РФ**, то исполнитель обязан путем заключения соответствующих договоров со своими работниками и третьими лицами приобрести все права для их последующей передачи РФ.

Если **исключительное право принадлежит исполнителю**, то он обязан по требованию государственного заказчика предоставить указанному им лицу безвозмездную простую (неисключительную) лицензию на использование соответствующего произведения науки для государственных нужд.

В случае же **закрепления исключительных прав совместно за исполнителем и РФ** государственный заказчик вправе предоставить третьему лицу безвозмездную простую (неисключительную) лицензию на использование такого произведения науки для государственных или нужд, уведомив об этом исполнителя.

Порядок распределения прав на изобретение, полезную модель, промышленный образец, созданные в рамках исполнения государственного контракта, фактически повторил существовавший ранее и закрепленный в Патентном законе (в редакции Федерального закона № 22-ФЗ от 7 февраля 2003 г.).

В частности, право на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец в случае выполнения государственного контракта принадлежит исполнителю (подрядчику), если государственным контрактом не предусмотрено иное.

Подрядчик (исполнитель) должен уведомить в письменной форме государственного заказчика о получении результата, способного к правовой охране в качестве изобретения, полезной модели или промышленного образца. Начиная с момента уведомления и в течение последующих шести месяцев, государственный заказчик имеет право подать заявку на выдачу патента на свое имя. Указанный срок является пресекательным, и если государственный заказчик этого не сде-

лает в течение указанного срока, право на получение патента имеет исполнитель (подрядчик).

В случае, если, в соответствии с государственным контрактом, права принадлежат РФ или совместно РФ и исполнителю, то применяется порядок, аналогичный описанному выше в части создания произведений науки.

Важным моментом государственного контракта является закрепление в нем условий распределения прав на использование результатов научной деятельности.

Федеральный закон от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» предусматривает следующую процедуру составления итогового текста контракта с победителем конкурса: включение условий исполнения контракта, предложенных победителем конкурса в заявке на участие в кон-

Результатом научно-технической деятельности достаточно часто является комплексный объект, включающий в себя в том или ином сочетании изобретения, полезные модели, промышленные образцы, программное обеспечение, технические данные, информацию и прочее. Такой комплексный объект в рамках гражданского законодательства получил название «единая технология» и был введен четвертой частью ГК РФ. Заметим, что единая технология сама по себе не является объектом интеллектуальных прав. Однако, в силу того, что в составе единой технологии могут быть как охраноспособные элементы, так и не подлежащие правовой охране, данный объект все же попадает под регулирование четвертой части ГК.

Научные разработки бюджетных госучреждений и иные результаты научной деятельности, финансируемые за счет бюджета, как раз и со-

ставляются конкурсной процедурой. По общему правилу конкурсы и аукционы являются открытыми. Проведение закрытых конкурсных процедур допускается в тех случаях, когда сведения о технологии составляют государственную тайну.

В соответствии с п. 3 ст. 1547 ГК РФ ФЗ о технологиях закрепляет за исполнителем, которым было организовано создание технологии, преимущественное право на заключение с РФ или ее субъектом договора о приобретении права на технологию. Исполнитель должен быть приглашен для участия в конкурсе или аукционе вне зависимости от того, открытым или закрытым является конкурс или аукцион.

Победителем конкурса на право заключения договора об отчуждении права на единую технологию или лицензионного договора признается лицо, предложившее лучшие условия практического применения (использования, внедрения) технологии в РФ, включая планируемые экономические показатели.

Победителем аукциона признается лицо, предложившее наиболее высокое вознаграждение по договору об отчуждении права на технологию. При прочих равных условиях победителем признается исполнитель.

В такой формулировке настораживает фраза «при прочих равных условиях». Существующая на текущий момент практика проведения конкурсов и выбора победителя не последнее место отводит именно предлагаемой цене контракта (это относится и к обеспечению условий внедрения).

Следовательно, исполнитель, понесший из собственных средств определенные затраты на получение конкретного результата научно-технической деятельности (включая использование уже имеющихся у него разработок, приобретение прав на результаты интеллектуальной деятельности у иных правообладателей), вынужден – и не всегда успешно – конкурировать с третьими лицами по ценовому критерию.

Одним из существенных условий договоров о передаче технологий является обязанность внедрения технологий в практическую деятельность. ФЗ о технологиях в целях поддержки и стимулирования доведения по-

Правильная идентификация результатов деятельности как единой технологии требует четкой правовой регламентации на федеральном уровне

курсе, в проект контракта, прилагаемый к конкурсной документации.

Исходя из изложенного, представляется целесообразным прописать в договоре порядок распределения прав на результаты работ, особенно если права закрепляются совместно за РФ и исполнителем. К сожалению, на практике этого не делается. Раздел государственного контракта, посвященный вопросам распределения прав на создаваемые объекты, просто копирует нормы закона и не закрепляет четкий механизм взаимодействия сторон, как на этапе создания охраноспособного объекта, так и в части его последующего использования. А это, в свою очередь, приводит к несоответствию того, что реально было создано в рамках государственного заказа, и того, что представлено в отчетных документах и отражено в бухгалтерской базе, – и, следовательно, является поводом для споров.

ставляют основную часть единых технологий на сегодняшний момент. К сожалению, правоприменительной практики, относящейся к передаче технологий, созданных за счет или с привлечением бюджетных средств, на сегодняшний день фактически не существует. Поэтому правильная идентификация результатов деятельности как единой технологии, установление единых правил распределения правами на технологии, обязательства государства и частного сектора по последующему внедрению технологий требуют четкой правовой регламентации на федеральном уровне.

Федеральный закон о технологиях устанавливает порядок отчуждения РФ и/или ее субъектом принадлежащих им прав на технологии. Отчуждение может осуществляться на конкурсной основе или в результате проведения аукциона. Приоритет-

лученных решений до практической реализации вводит практику заключения на конкурсной основе договоров о выполнении дополнительных работ по доведению единых технологий до стадии практического применения. Данные работы выполняются с привлечением внебюджетного финансирования и с учетом интересов лица, финансирующего эти работы в целях последующего приобретения прав на технологии. Выполнение такого комплекса работ актуально в случае, если права на технологию изначально были закреплены за РФ или если первоначальный исполнитель государственного контракта не обеспечил всех действий, необходимых для закрепления за ним прав на полученный результат.

В соответствии с договором о выполнении дополнительных работ по доведению единой технологии до стадии практического применения с учетом потребностей заинтересованного лица (инвестора проекта) исполнитель обязуется проводить дополнительные работы, лицо, заинтересованное в доработке единой технологии с учетом его потребностей, обязуется осуществлять финансирование этих работ, а лицо, осуществляющее от имени РФ распоряжение правом на единую технологию, обязуется заключить с лицом, заинтересованным в доработке единой технологии с учетом его интересов, договор об отчуждении права на единую технологию.

Следует также отметить экономическую составляющую договоров о передаче прав на единые технологии. Помимо общих требований, выдвигаемых ГК к условиям договора о передаче прав на единые технологии, ФЗ закрепляет в качестве существенного условия наличие и исполнение плана реализации единой технологии и ее практического применения. Неисполнение утвержденного плана является основанием для расторжения договора и лишения прав на технологии.

Таким образом, теоретически закреплены основные правовые процедуры передачи прав на технологии в частный сектор. Теперь должна начать формироваться практика данной реализации.

Еще один важный момент нашел свое отражение в новом зако-

нодательстве: секрет производства (ноу-хау) получит гарантированную правовую защиту на высшем законодательном уровне. Научно-техническая информация (не являясь результатом интеллектуальной деятельности) в ряде случаев не подлежит разглашению, или доступ к ней носит ограниченный характер. Так, информацией, составляющей коммерческую тайну, признается в т.ч. научно-техническая информация, которая имеет действительную или по-

ется гарантией для научной организации правомерности использования результатов интеллектуальной деятельности.

ГК РФ закрепляет исключительные права на служебные произведения (созданные в пределах выполнения трудовых обязанностей) за работодателем, если трудовым или иным договором, заключенным между работодателем и автором произведения, не установлено иное. Однако четвертая часть ГК РФ также

Трудовые отношения, связанные с созданием охраноспособных объектов, требуют предельной формализации и детализации

тенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к которой нет свободного доступа на законном основании и в отношении которой введен режим коммерческой тайны. К разряду ноу-хау как одной из разновидностей коммерческой тайны относятся сведения любого характера, в т.ч. о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере. Исключительное право на ноу-хау принадлежит его обладателю и действует до тех пор, пока сохраняется режим конфиденциальности в отношении сведений, составляющих ноу-хау.

Мы рассмотрели, как распределяются права на результаты интеллектуальной деятельности между научной организацией и внешними контрагентами (государственными и/или обычными заказчиками).

ПРАВА НА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНУЮ СОБСТВЕННОСТЬ: РАСПРЕДЕЛЕНИЕ ВНУТРИ НАУЧНОЙ ОРГАНИЗАЦИИ

Поскольку при создании объектов интеллектуальной деятельности задействован человеческий фактор, то необходимо теперь остановиться и на вопросе распределения прав на такие объекты внутри организации, т.е. между научной организацией и ее непосредственными работниками. Правильность оформления соответствующих отношений явля-

ввела ряд новых требований для работодателя для сохранения за ним исключительных прав на результаты труда работников.

В частности, работодатель обязан в течение трех лет со дня получения служебного произведения в свое распоряжение начать его использование, или передать исключительное право на него другому лицу, или сообщить автору о сохранении произведения в тайне – в противном случае исключительное право на это служебное произведение переходит автору.

За автором сохраняется право на получение вознаграждения как в случае использования произведения самим работодателем, так и при передаче работодателем исключительного права другому лицу и при принятии работодателем решения о сохранении служебного произведения в тайне.

Аналогично правилу с произведениями науки, созданными в рамках исполнения служебного задания, исключительные права на служебное изобретение, служебную полезную модель или служебный промышленный образец закрепляются за работодателем, если договором между ним и работником не установлено иное.

Работник обязан уведомить работодателя о факте создания охраноспособного результата. При этом работодателю выделяется срок, равный

четырем месяцам с момента уведомления, для подачи заявки на получение патента на свое имя, передачи права на подачу патента третьему лицу или принятия решения о сохранении факта создания результата в тайне.

За работником сохраняется право на получение вознаграждения, размер которого определяется договором сторон. Минимальные ставки вознаграждения устанавливаются Правительством РФ.

Государство, позиционируя передачу институтам исключительных прав на разработки и вовлечение их в хозяйственный оборот, должно обеспечить правовые механизмы этой процедуры в полном объеме

По истечении срока, выделенного работодателю на принятие решения относительно использования прав на созданный результат, право на подачу патента переходит к работнику.

Поскольку охраноспособный объект возникает в ходе выполнения автором своих трудовых обязанностей, то между работодателем и автором (работником) обязательно должен быть заключен трудовой договор. Вопросы, связанные с созданием, использованием результатов интеллектуальной деятельности, распределением прав, порядком выплаты вознаграждения и т.д., могут как найти свое отражение непосредственно в трудовом договоре, так и быть предметом отдельного договора.

Если же стороны решили заключить единый трудовой договор, который будет содержать в себе необходимые элементы авторского договора, то необходимо обратить внимание на следующие моменты.

Во-первых, трудовой договор может быть срочным и прекратит свое действие до момента истечения трехгодичного периода, выделенного законодателем для возможности работодателя начать использовать служебное произведение. Поэтому стороны должны зафиксировать в трудовом договоре, какие его разделы сохраняют свою силу после прекращения действия са-

мого договора, или заключить новый договор, который будет регулировать порядок взаимодействия сторон по вопросам использования охраноспособных объектов.

Во-вторых, автор имеет право на получение вознаграждения в случае использования созданного им произведения работодателем или иными лицами. Трудовое законодательство устанавливает обязанность работодателя по выплате заработной платы своим работникам. Это два разных

типа вознаграждения, которые могут отличаться друг от друга по размеру, по методу расчета, форме, условиям и порядку выплаты и т.д. Поэтому трудовой договор должен четко определять механизм начисления и выплаты указанных типов вознаграждения.

В-третьих, четвертая часть ГК РФ определяет служебное произведение как «...созданное в пределах установленных для работника (автора) трудовых обязанностей». Это требует закрепления в трудовом договоре перечня трудовых обязанностей работников. Целесообразно прописать их предельно точно (можно вынести в приложение к трудовому договору должностную инструкцию, научный план), указав при этом, в какой форме могут даваться те или иные задания, кто может ставить задачи работнику, в какой форме должны представляться отчеты и результаты, как обеспечивается работником хранение личной документации в целях ее неотождествления со служебной, пределы использования работником материально-технической базы работодателя и т.д. Рекомендуемая точность позволит устранить возможные споры сторон относительно прав и/или обязанностей по отношению к конкретному охраноспособному объекту.

В-четвертых, трудовой договор должен обеспечивать механизм

увольнения работников, максимально защитив при этом интересы сторон. Достаточно распространенной является ситуация, когда берутся на работу или увольняются работники, имеющие определенные идеи, методики и наработки. Сами по себе эти элементы не являются охраноспособными. Но они являются основой уже созданных или планируемых в будущем произведений. Поэтому при решении вопроса о распределении прав на те или иные результаты интеллектуальной деятельности стороны должны учитывать и порождаемые обязанности, и степень ответственности, включая возможность привлечения к ней виновной стороны.

В-пятых, необходимо уделить внимание вопросу соавторства, поскольку большая часть объектов создается в результате совместного творчества лиц. Для работодателя это в первую очередь порядок распределения доходов между лицами-соавторами. А для самих соавторов необходимо урегулировать (уже в рамках самостоятельного договора) вопросы дальнейшего использования результатов интеллектуальной деятельности в случае перехода к ним исключительного права.

Впрочем, вышеперечисленные моменты не являются полным списком «подводных камней» вопроса взаимодействия работодателя и автора в ходе создания служебного произведения. Важно одно – трудовые отношения, связанные с созданием охраноспособных объектов, требуют предельной формализации и детализации.

Мы рассмотрели, как возникают права у научной организации на результаты интеллектуальной деятельности при взаимодействии с внешними контрагентами (государственными и обычными заказчиками) и внутренними (цепочка работодатель-сотрудник).

НАУЧНЫЕ ОРГАНИЗАЦИИ И ИХ ДОХОДЫ ОТ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ: ВОЗМОЖНОСТИ И ОГРАНИЧЕНИЯ

Теперь остановимся на вопросе определения границ возможностей получения научной организацией дохода от своих нематериальных активов.

Степень свободы научной организации в вопросе распоряжения ре-

результатами научной деятельности зависит от многих факторов, в частности: от типа научной организации, ее организационно-правовой формы, вида финансирования работ, характера создаваемого объекта и пр.

В настоящее время основная масса научных организаций представлена в форме государственных унитарных предприятий и государственных учреждений. Несмотря на то, что законодательство допускает существование научных организации и в форме хозяйственных обществ, процент таких организаций на текущий момент достаточно мал.

В связи с принятием Федерального закона от 3 ноября 2006 г. № 174-ФЗ «Об автономных учреждениях» начался процесс создания и преобразования научных организаций в форму автономных учреждений, но практика функционирования таких организаций пока еще мала.

Какие же возможности предоставлены научным организациям в плане использования и распоряжения имеющимся у них имуществом (включая имущественные права) согласно их организационно-правовой форме? Их несколько, в зависимости от ведомственной принадлежности научных коллективов. Рассмотрим ведомства, в структуру которых входит та или иная научная организация, и их возможности.

Государственное унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения (коммерческая организация):

- может самостоятельно распоряжаться (продавать, сдавать в аренду, отдавать в залог и пр.) закрепленным за ним или приобретенным имуществом за исключением недвижимого;
- вопрос об участии в коммерческой или некоммерческой организации, а также возможность распоряжаться вкладом (акциями) в уставном капитале хозяйственного общества, товарищества или АО могут быть приняты только с согласия собственника имущества унитарного предприятия.

Государственное унитарное предприятие, основанное на праве оперативного управления (коммерческая организация):

- распоряжение имуществом производится только по согласованию с собственником;

- не имеет права учреждать иные юридические лица и входить в их состав.

Учреждение (некоммерческая организация):

- распоряжение имуществом, закрепленным собственником, а также имуществом, приобретенным за счет средств, выделенных ему по смете, производится только по согласованию с собственником;

- может самостоятельно распоряжаться доходами, полученными от коммерческой деятельности, предусмотренной его учредительными документами, и приобретенным за счет этих доходов имуществом;

- не имеет права учреждать другие юридические лица и входить в их состав.

Автономное учреждение (некоммерческая организация):

- движимым имуществом, за исключением особо ценного, вправе распоряжаться самостоятельно;

- вправе вносить денежные средства и иное имущество в уставный (складочный) капитал других юридических лиц или иным образом передавать это имущество другим юридическим лицам в качестве их учредителя или участника только с согласия своего учредителя.

Российская академия наук (некоммерческая организация):

- в отношении федерального имущества наделена правом владения, пользования и распоряжения;

- наделена правом создания, реорганизации и ликвидации подведомственных организаций;

- может выступать учредителем или соучредителем организаций, служащих уставным целям и задачам РАН, а также вступать в ассоциации и союзы.

Институты РАН (некоммерческие организации):

- владеют, пользуются и распоряжаются федеральным имуществом, закрепленным за ними РАН и переданным им в оперативное управление. Доходы от разрешенной их уставами деятельности и имущество, приобретенное за счет таких доходов, поступают в их самостоятельное распоряжение и учитываются на отдельном балансе.

На данный момент наиболее распространенной формой реализа-

ции научной деятельности является учреждение. Большую часть среди них составляют академические структуры – институты, входящие в состав РАН.

Основная часть научной деятельности института ведется в соответствии с бюджетным сметным финансированием, в т.ч. в рамках исполнения государственных контрактов.

Рассмотрим, как создаются охраноспособные объекты в рамках научной организации (на примере научной организации).

Институт может как выступать головным исполнителем государственного контракта (с привлечением соисполнителей или без таковых), так и выполнять функции соисполнителя. Нас будет интересовать первый случай, поскольку именно у головного исполнителя локализуется максимальный объем прав на итоговый результат.

В ходе выполнения государственного контракта институт как головной исполнитель совместно с соисполнителями проводит комплекс работ, результатом которых достаточно часто является комплексный объект, который может включать в себя в том или ином сочетании различные охраноспособные и не подлежащие правовой охране объекты интеллектуальной деятельности. При этом могут быть задействованы результаты интеллектуальной деятельности самого института и третьих лиц – как официальных соисполнителей по государственному контракту, так и иных лиц.

В состав охраноспособных объектов института могут входить как те объекты, права на которые переданы институту РАН (т.е. исключительные права на которые закреплены за государством), так и результаты интеллектуальной деятельности, исключительные права на которые принадлежат непосредственно институту.

При этом государственный контракт, как правило, допускает возможность включения в состав полученных результатов объектов интеллектуальной деятельности третьих лиц при условии соблюдения прав законных правообладателей таких объектов. Иначе говоря, отношения между институтом и соисполнителями должны оформляться отдельными

договорами (договор на выполнение НИОКР, договор возмездного оказания услуг, лицензионный договор о предоставлении прав на соответствующие результаты интеллектуальной деятельности и пр.)

В рамках таких договоров между институтом и компаниями-обладателями прав на задействованные для реализации государственного контракта результаты интеллектуальной деятельности последние передают институту исключительное право или право использования принадлежащих им прав на необходимые объекты. Если речь идет о передаче прав использования, то важен объем этих прав, поскольку он должен быть достаточен для исполнения головным исполнителем своих обязанностей по государственному контракту, включая последующую передачу прав государственному заказчику. Аналогичные требования относительно срока и территории использования передаваемых прав.

Как мы уже говорили выше, текст государственного контракта содержит общие нормы закона. Однако в итоговом акте сдачи-приемки работ не отражается, на какие результаты интеллектуальной деятельности и в каком объеме закрепляются права за исполнителем и РФ, как осуществляется дальнейшее взаимодействие между исполнителем, государственным заказчиком и третьими лицами в вопросах использования результатов научной деятельности. Избежать неопределенности в данном вопросе возможно следующим образом:

- путем заключения соглашения между государственным заказчиком и институтом (а также, в случае необходимости, между институтом и соисполнителями) о порядке совместного использования и распоряжения правом на созданный результат;

- в акте сдачи-приемки работ, выполняемых в рамках государственно-

го контракта, детально прописывать, права на какие объекты и в каком объеме подлежат передаче и/или закреплению за той или иной стороной.

Но надо отметить, что сам подход к составлению комплекта документации, сопровождающего государственный контракт, очень консервативный и негибкий. Внесение изменений и/или дополнений в него или невозможно, или требует больших временных затрат.

НАУЧНЫЕ ИНСТИТУТЫ И ИХ ПРАВА НА ПРОДУКЦИЮ, ПОЛУЧЕННУЮ В РАМКАХ ГОСКОНТРАКТОВ

Резюмируя вышесказанное, получаем следующую картину. В ходе исполнения работ по государственному контракту институт:

- а) явным образом приобретает исключительное право на созданные результаты интеллектуальной деятельности (что находит свое отражение в его бухгалтерском и налоговом учете, а также получении охранных и правоустанавливающих документов). Институт имеет основания для последующего распоряжения соответствующими правами на основании договора с государственным заказчиком;

- б) имеет некий продукт (результат разработок, набор компонент, явно не предусмотренных государственным контрактом), который никаким образом не отражен в его балансе (или не отражен как НМА). Имеет подписанный акт о выполнении и сдаче работ по государственному контракту, из содержания которого нет однозначного понимания, как распределены права в силу причин, описанных выше.

Для дальнейшей коммерциализации готового результата необходимы полномочия по его распоряжению. Они будут следовать из договора о передаче институту исключительного права, определяться с учетом всех условий, предусмотренных госу-

дарственным контрактом, договорами с соисполнителями и правообладателями, уставом института, соглашениями с РАН о передаче имущества и реестрами переданного имущества. Необходимость учета всех этих документов объясняется тем, что итоговый результат создается с использованием имущества и/или имущественных прав третьих лиц, которые могут налагать дополнительные условия использования.

Институт является учреждением, т.е. имущество, закрепленное за ним собственником (в лице РАН), а также имущество, приобретенное за счет средств, выделенных ему по смете, и произведенная с использованием закрепленного имущества и/или выделенных средств продукция находятся у института в оперативном управлении, и, следовательно, институт не наделен правом распоряжения в отношении этого имущества. А вот отдельными продуктами, созданными за свой счет при выполнении тех же НИОКР, но прямо не предусмотренными государственным контрактом, институт имеет право распоряжаться самостоятельно.

Государство, позиционируя передачу институтам исключительных прав на разработки и вовлечение их в хозяйственный оборот, должно обеспечить правовые механизмы этой процедуры в полном объеме, в частности, обеспечить процесс реорганизации научных организаций, предусмотреть возможность участия научных организаций в уставном капитале иных организаций и пр. Что же касается научного сектора, то руководителям научных организаций следует уделить большее внимание вопросу идентификации, учету нематериальных активов, обеспечению наличия охраноспособных и правоустанавливающих документов в целях повышения инвестиционной привлекательности своих нематериальных активов. ●