

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»

Институт права

(наименование института полностью)

Кафедра «Гражданское право и процесс»

(наименование кафедры)

40.03.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки, специальности)

гражданско-правовой

(направленность (профиль) / специализация)

БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА

на тему: «Результаты интеллектуальной деятельности как объект гражданских прав»

Студент

И.П. Лаптев

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

Э.А. Джалилов

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Допустить к защите

Заведующий кафедрой канд. юрид. наук, доцент, А.Н. Федорова

(ученая степень, звание, И.О. Фамилия)

(личная подпись)

« _____ » _____ 20 _____ Г.

Тольятти 2019

АННОТАЦИЯ

Актуальность данной бакалаврской работы заключается в том, что результаты интеллектуального труда являются источниками развития экономики и общества. С помощью интеллектуальной деятельности происходят открытия в области электроники, техники. Создаются произведения живописи, кинематографа, литературы.

Объект исследования – это отношения, которые возникают в процессе создания и распоряжением результатами интеллектуальной деятельности.

Предмет исследования – нормативные правовые акты, которые регулируют процедуры, которые связаны с созданием и распоряжением результатами интеллектуальной деятельности.

Цель исследования представляет собой изучение процессов, которые связаны с созданием и распоряжением результатами интеллектуальной деятельности.

Задачи исследования – определение признаков результатов интеллектуальной деятельности, рассмотрение способов, которыми возможно распорядиться результатами интеллектуальной деятельности, изучить то, как права на результаты интеллектуальной деятельности могут быть использованы в гражданском обороте.

Для изучения использовались следующие методы исследования: диалектический метод, метод перехода от частного к общему, анализа и синтеза, метод логических обобщений.

При написании работы были использованы: нормативные правовые акты, учебная и специальная литература, а также материалы судебной практики.

Всего использовано 32 источника.

Объем работы составил 46 страницы.

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	4
ГЛАВА 1. Общая характеристика результатов интеллектуальной деятельности.....	8
1.1. Понятие, виды и признаки охраноспособных результатов интеллектуальной деятельности.....	8
1.2. Использование и распоряжение результатом интеллектуальной деятельности.....	14
ГЛАВА 2. Правовое регулирование использования прав на результат интеллектуальной деятельности.....	22
2.1. Результат интеллектуальной деятельности как нематериальный актив юридического лица.....	22
2.2. Результат интеллектуальной деятельности как предмет договора купли-продажи.....	25
2.3. Результат интеллектуальной деятельности как предмет договора коммерческой концессии.....	27
2.4. Результат интеллектуальной деятельности как предмет залога.....	34
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	40
СПИСОК ИСПОЛЬЗУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ.....	42

ВВЕДЕНИЕ

Становление понятия «интеллектуальная собственность», в настоящее время которое обозначает произведения науки, литературы, искусства и других областей творческой деятельности человека развивается совместно с институтами охраны и защиты результатов интеллектуальной деятельности. Это новая сфера права, которая существует в мире не так давно.

Римское право не затрагивало взаимоотношения, объектами которых выступали результаты интеллектуальной деятельности человека. Так по мнению А. А. Пиленко, в античном мире не было ничего аналогичного, похожего на современные привилегии на изобретения. Это чрезвычайно просто объяснялось, потому что экономические и социальные отношения тогда складывались так, что не было потребности в защите прав изобретателей¹.

С разработкой и принятием четвертой части Гражданского Кодекса Российской Федерации² (далее ГК РФ) в 2008 году законодательство стало систематизированным в сфере интеллектуальной собственности, и оно действует по сей день, а также данное действие побудило изменить нормы Уголовного Кодекса Российской Федерации (далее УК РФ), что позволило ужесточить ответственность, предусмотренную по ст. 146 и ст. 180 УК РФ³.

Во время интеллектуального труда происходят процессы мышления. В моменты мышления так или иначе человек получает некую конечную законченную идею, суждение или умозаключение. Процесс мышления

¹ Пиленко А.А. Право изобретателя. 3-е изд. М.: Статут. 2013. С. 114.

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 N 230-ФЗ (действующая редакция) // Собрание Законодательства РФ. 2006. N 52 (1 ч.). Ст. 5496.

³ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (действующая редакция) // Собрание Законодательства РФ. 1996. N 25. Ст. 2954

невозможно показать, он скрыт от глаз и происходит только в голове у творца или изобретателя.

Путем мышления, в результате которого человек приходит к каким – либо суждениям и умозаключениям, происходят открытия в областях науки, техники. Совершенствование техники позволяет более рационально использовать земные богатства, которые находятся и так в ограниченном количестве, во благо человечества.

Также большую роль играют произведения литературы, живописи, да и в целом искусство. Оно позволяет формировать в людях духовность и прививать чувство эстетики. Это лишь малая часть того, что с нами может делать искусство.

Постепенно с развитием общества результат интеллектуальной деятельности стал включаться в экономический оборот. Это можно связать с развитием техники и промышленности в 18 веке.

Общество пришло к тому, что интеллектуальный труд и результаты такого труда начали обретать ценность наравне с материальными вещами, стали объектом товарного правоотношения. Необходимо было разработать специальные правовые нормы, которые регулировали бы эти правоотношения.

Актуальность данной работы заключается в том, что в мире прослеживается тенденция ценности информации и знаний. Данный факт закреплен в нормах внутригосударственного, а также международного права. Значение интеллектуальной деятельности подчёркивается и тем, что конституции многих развитых стран не оставляют без внимания эту наиважнейшую область человеческих взаимоотношений.

По-моему, мнению, растёт роль интеллектуального труда, поскольку он является двигателем прогресса, отвечает за развитие экономики и мировой торговли. В реалиях современного мира, где использование результатов интеллектуальной деятельности граждан напрямую

определяет потенциал государства, это является источником богатства, конкурентоспособности на международной арене.

Также к интеллектуальному труду следует отнести и духовную сферу общества, которая развивается и совершенствуется путем производства художественных фильмов, написанием книг.

Объектом исследования данной работы являются отношения, которые связаны с созданием результатов интеллектуальной деятельности и распоряжения ими в гражданском обороте.

Предметом исследования являются нормативные правовые акты, которые регулируют вопросы, связанные с созданием результатов интеллектуальной деятельности.

Целями данной работы является изучение и обобщение вопросов, которые напрямую связаны с созданием и распоряжением результатами интеллектуальной деятельности.

Для достижения поставленной цели, мною используются следующие задачи:

1. Определить признаки результатов интеллектуальной деятельности.
2. Рассмотреть то, как можно распорядиться результатами интеллектуальной деятельности.
3. Изучить регулирование использования прав на результаты интеллектуальной деятельности.

Для изучения работы использовались следующие методы исследования: диалектический метод, метод перехода от частного к общему, анализа и синтеза, метод логических обобщений.

Для раскрытия темы выпускной квалификационной работы были использованы такие нормативные правовые акты, как Конституция Российской Федерации, ГК РФ, а также иная нормативная база, специальная литература и электронные статьи.

Работа состоит из введения, двух глав, которые поделены на параграфы, заключения и списка использованной литературы.

ГЛАВА 1. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РЕЗУЛЬТАТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

1.1 Понятие, виды и признаки охраноспособных результатов интеллектуальной деятельности.

Прежде всего я хотел бы затронуть вопрос формулировки понятия интеллектуальной собственности. Для этого можно выделить следующие два подхода. Первый нашёл своё закрепление в Конвенции, учрежденная Всемирной Организацией Интеллектуальной собственности, которая была подписана в Стокгольме 14 июля 1967 года. В ст. 2 настоящей конвенции говорится о том, что интеллектуальная собственность включает права которые относятся к:

1. Литературным, художественным и научным произведениям;
2. Исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио - и телевизионным передачам;
3. Изобретениям во всех областях человеческой деятельности;
4. Научным открытиям;
5. Промышленным образцам;
6. Товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям и коммерческим обозначениям;
7. Защите против недобросовестной конкуренции;
8. А также все другие права, относящиеся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях⁴.

Второй подход излагается в п.1 ст. 1225 ГК РФ, где интеллектуальной собственностью являются результаты интеллектуальной деятельности и

⁴ Конвенция, учреждающая Всемирную Организацию Интеллектуальной Собственности (Подписана в Стокгольме 14.07.1967, изменена 02.10.1979) // СПС Консультант Плюс

приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий⁵.

Так, по мнению Новоселовой Л.А. прослеживается несовпадение касемо вопроса понятия интеллектуальной собственности, который изложен в ст. 1225 ГК РФ и в Конвенции ВОИС, подписанной в Стокгольме.

Стокгольмская конвенция не имела цели повторения законодательства стран участниц, и она не должна была обеспечить понятийный аппарат. Целью конвенции является создание ВОИС - организации, которая путем сотрудничества государств могла бы содействовать охране интеллектуальной собственности. Конвенция определяет цели и задачи, принципы деятельности⁶.

Источниками регулирования отношений, объектами которых являются результаты интеллектуальной деятельности прежде всего являются нормативные правовые акты, международные договоры, которые подписала Российская Федерация, принципы международного права, а также обычаи.

Прежде всего право интеллектуальной собственности регулируется гражданским правом, является ее подотраслью и находится в ведении РФ.

В соответствии со ст. 44 Конституции Российской Федерации охрана интеллектуальной собственности осуществляется законом⁷. А также данное положение закреплено в п. 2 ст. 1225 ГК РФ.

В п. 32 Постановления Пленума Верховного Суда РФ говорится о том, что термин "интеллектуальная собственность" охватывает только сам результат интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий,

⁵ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 N 230-ФЗ (действующая редакция) // Собрание Законодательства РФ. 2006. - N 52 (1 ч.). Ст. 5496.

⁶ Новоселова Л.А. Право интеллектуальной собственности: учебник / М.: Статут. 2017. С 32 - 33.

⁷ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // Собрание Законодательства РФ. 2014. N 31, Ст. 4398.

но не права на них, а также в п. 1 ст. 1225 ГК РФ указан исчерпывающий перечень результатов интеллектуальной деятельности, которым предоставлена правовая охрана на основаниях и в порядке предусмотренным частью четвертой ГК РФ.⁸

Перечень объектов, указанных в п. 1 ст. 1225 ГК РФ имеют свои правовые особенности, которые определены в отдельных статьях и главах ГК РФ.

Интеллектуальная деятельность определяется через закрытый перечень объектов гражданских прав. С точки зрения законодательства, интеллектуальную собственность возможно разделить на две группы: результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, работ, товаров, услуг, которым предоставляется правовая охрана.

Данный перечень не является неизменным, он постепенно меняется и с конца 20 - начала 21 столетия круг охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности постепенно расширяется. Его дополнили полезные модели, топологии интегральных микросхем, программы для ЭВМ, базы данных, ноу-хау, объекты смежных прав.

Из вышесказанного можно сделать вывод: закрепленный перечень объектов интеллектуальных прав не находится в замершем состоянии, он постепенно уточняется и дополняется.

На момент написания выпускной квалификационной работы в состав интеллектуальной деятельности включено 16 видов объектов.

Действующее законодательство относит интеллектуальную собственность к числу объектов гражданских прав, потому что ей присущи как признаки, общие для объектов гражданских прав, так и признаки, которые позволяют обособить объекты интеллектуальной собственности в отдельную категорию.

⁸ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 N 10 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации"// Российская газета. 2019.№ 96.

Объекты гражданско-правовых отношений представляют собой блага, которые выражаются в форме материальной и нематериальной и по поводу них возникают права и обязанности-складываются гражданские отношения. Из этого следует, что объектом гражданских правоотношений является то благо, по поводу которого такое гражданское правоотношение складывается, относительно которого существует соответствующая ему обязанность и субъективное право.

Интеллектуальная собственность имеет признаки, которые присущи объектам гражданских прав. Она признана объектом права на основании закона – интеллектуальная собственность названа в числе объектов гражданских прав нормами действующего законодательства, а также иных подзаконных и законодательных актах. Так в соответствии со ст. 2 ГК РФ гражданское законодательство определяет правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации⁹.

Созданные в результате интеллектуального труда человека, объекты интеллектуальных прав еще представляют собой некие нематериальные объекты и для приобретения охраноспособности эти объекты должны получить какую-либо материальную форму, которую предусматривает действующее законодательство. Иначе говоря, объект интеллектуального права должен существовать у автора, допустим, художественного произведения, или музыка у композитора не в голове, а в реальном мире. Творцам необходимо выразить свои произведения в форме материи, в той форме, в которой другие люди смогут воспринять соответствующие результаты интеллектуальной или творческой деятельности. До тех пор, пока результат интеллектуальной деятельности не получит материальную форму, он существует только на уровне идеи и ни к каким

⁹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (действующая редакция) // Собрание Законодательства РФ.1994. N 32. Ст. 3301.

охраноспособным результатам интеллектуальной деятельности его отнести невозможно. Нормами действующего законодательства предусмотрена объективная форма, при соблюдении которой и возникает тот или иной объект интеллектуальных прав. Например, произведение может быть выражено в устной, письменной или объемно-пространственной форме.

Не каждый результат интеллектуальной деятельности и средство индивидуализации с момента создания становится охраноспособным. В соответствии с п. 1 ст. 1232 ГК РФ возникновение исключительного права на объект интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации законодательство связывает с регистрацией данных объектов. Например, для возникновения исключительных прав на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения необходима их государственная регистрация. Это не полный перечень.

Например, для возникновения исключительного права на объекты авторского и смежного прав такая государственная регистрация результата интеллектуальной деятельности не требуется.

Также в соответствии с п. 2 ст. 1232 ГК РФ в случаях, когда результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации подлежит регистрации и происходит его отчуждение, или предоставляется право пользования данным результатом интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации по договору, залог этого права, требуется также его государственная регистрация.

К основным признакам интеллектуальной деятельности человека можно отнести то, что:

1. Это итог умственной и творческой деятельности человека;
2. Интеллектуальная деятельность является результатом логического построения мысли человека и отражает ее новизну, поскольку она обладает идеальностью;
3. Как результат, так и сама сущность интеллектуальной деятельности обладают идеальной сущностью;

4. Продукт, который можно выразить в объективной форме, является результатом интеллектуальной деятельности;
5. Она создает новую среду жизнедеятельности;
6. Результаты интеллектуальной деятельности могут устаревать морально, физическому износу они не подвержены.

Развиваясь, интеллектуальная деятельность материализуется в формах которые приводят к появлению новых объектов интеллектуальной собственности в результате чего, расширяется круг объектов права.

Поскольку результаты интеллектуальной деятельности — это продукты человека, которые являются основой экономического и социального развития, они охраняются наряду с другими культурными и материальными ценностями.

К результатам интеллектуальной деятельности можно отнести законы бизнеса, потому что они являются таким же товаром на рынке, как и иная продукция, которая представлена на нем.

При обретении объективной формы, результаты интеллектуальной деятельности приобретают определенную стоимость, их можно продавать, сдавать в аренду, поступать с ними иными способами для того что бы извлекать прибыль. С такими результатами можно поступить и иными способами, потому что они будут введены в хозяйственный оборот.

Экономика России находится на таком этапе, когда ее дальнейшее развитие зависит от возможности использовать в полной мере инновационные факторы развития, которые напрямую связаны с интеллектуальными ресурсами граждан¹⁰.

¹⁰ Брацлавский А.А., Ревис В.Е., Шматко А.Д. Управление результатами интеллектуальной деятельности организаций в современных экономических условиях: формализация, защита, использование// Экономика и менеджмент в условиях цифровизации: состояние, проблемы, форсайт труды научно-практической конференции с международным участием. под ред. А. В. Бабкина. 2017. С. 81-83.

1.2. Использование и распоряжение результатом интеллектуальной деятельности.

В соответствии со ст. 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (ст. 1233 ГК РФ), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности носит имущественный характер и из содержания которого следует то, что правообладатель может использовать результат интеллектуальной деятельности по своему усмотрению. Правообладатель меняет судьбу своего права, заключая, например, лицензионные договоры или договоры об отчуждении исключительного права, завещая свое право¹¹.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением)¹².

В соответствии с п. 1 ст. 1233 ГК РФ заключение договора можно рассматривать как один из способов распоряжения исключительным правом автора.

Стороны в момент заключения договора должны точно знать свои

¹¹ Моргунова Е. А., Погуляев В. В., Корчагина Н. П. Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации: комментарии к части четвертой гражданского кодекса Российской Федерации. 2018

¹² «Гражданский кодекс Российской Федерации» (часть четвертая) от 18.12.2006 N 230-ФЗ (действующая редакция) // Собрание Законодательства РФ.2006. N 52 (1 ч.). Ст. 5496.

права и обязанности, и какие последствия могут повлечь их действия¹³.

В отношении всех результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, кроме фирменных наименований и наименований мест происхождения товаров, предусматриваются две договорные конструкции. К ним относятся договор об отчуждении исключительного права, а также лицензионный договор.

В соответствии с договором об отчуждении исключительного права правообладатель утрачивает возможность самостоятельно использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации юридического лица, а также распоряжаться им. Правообладатель лишается данных возможностей в полном объеме. Приобретатель исключительных прав в полном объеме становится обладателем таких прав.

В соответствии с п. 2 ст. 1234 ГК РФ при заключении договора об отчуждении исключительного права он должен быть составлен в письменной форме, а также если при переходе исключительного права требуется государственная регистрация в случаях предусмотренных ГК РФ, эти условия строго обязательны и их невыполнение влечет к недействительности такого договора.

Переход исключительного права в соответствии с п. 4 ст. 1234 ГК РФ происходит в момент заключения договора, если иное не установлено сторонами. Бывают случаи, когда договор об отчуждении исключительного права требует государственной регистрации. Моментом перехода исключительного права будет являться момент государственной регистрации.

При заключении лицензионного договора отсутствует переход исключительного права от лицензиара к лицензиату. Первый наделяет второго только правом использовать в пределах договора результат

¹³ Пасечник Е. С. Правоотношения, возникающие в процессе заключения договором по поводу распоряжения результатами интеллектуальной деятельности и средствами индивидуализации // Ученые записки Крымского федерального университета имени В. И. Вернадского Юридические науки. 2017. Т. 3 (69), №1. С. 215 – 216.

интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации. В качестве существенного условия должен быть обязательно указан способ использования. Переход права использования исключительного права в данном случае не переходит от лицензиара к лицензиату. Лицензиар в полном объеме сохраняет исключительные права¹⁴.

Из вышесказанного вытекает то, что законом устанавливается два вида договоров: договор отчуждения исключительного права и лицензионный договор.

В соответствии с ст. 1236 ГК РФ лицензионный договор имеет два вида. Первый указан в п. п. 1 п. 1 ст. 1236 ГК РФ, когда лицензиар сохраняет право предоставлять лицензию другим лицам, то есть не только одному единственному лицензиату (неисключительная лицензия). Второй вид лицензионного договора указан в п. п. 2 п. 1 ст. 1236 ГК РФ и подразумевает собой, когда лицензиар предоставляет права использования лицензиату, но лицензиар утрачивает возможность выдавать лицензию другим лицам (исключительная лицензия).

Лицензиат обязан использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации теми способами, которые определены в лицензионном договоре. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации не по цели договора или после прекращения его действия порождает ответственность лицензиара за нарушение исключительного права.

Также законом могут быть предусмотрены основания перехода права без заключения договора правообладателем к другому лицу. К таким случаям можно отнести (ст. 1241 ГК РФ):

- наследственное правопреемство (по закону или завещанию, завещательное возложение, завещательный отказ);
- реорганизацию юридического лица;

¹⁴ Барышев С.А. Современные тенденции развития гражданского и гражданского процессуального законодательства и практики его применения. 2017. Т. 4. С. 32-36.

- случай, когда происходит обращение взыскания на имущество правообладателя (например, при наличии договора залога, как обеспечительной меры).

Так же, следует отметить, что правообладатель вправе распоряжаться результатом интеллектуальной деятельности любым не противоречащим закону способом. Если правообладатель изъявит желание внести в качестве вклада в уставочный капитал исключительные права на результат интеллектуальной деятельности, то в учредительном договоре помимо указания на это необходимо будет заключить отдельный договор об отчуждении исключительного права или лицензионный договор. Он подлежит в соответствии с п. 2 ст. 1232 ГК РФ государственной регистрации.

Государственная регистрация распоряжения на результат интеллектуальной деятельности осуществляется в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 24.12.2015 N 1416 "О государственной регистрации распоряжения исключительным правом на изобретение, полезную модель, промышленный образец, товарный знак, знак обслуживания, зарегистрированные топологию интегральной микросхемы, программу для ЭВМ, базу данных по договору и перехода исключительного права на указанные результаты интеллектуальной деятельности без договора".

Государственную регистрацию осуществляет федеральная служба по интеллектуальной собственности, которая называется Роспатент.

Стороны договора подают заявление в федеральную службу по интеллектуальной собственности о распоряжении исключительным правом и прилагают к этому заявлению подлинные документы или их нотариально заверенные копии, которые должны не содержать в своем тексте ошибок, исправлений и зачеркиваний. Федеральная служба по интеллектуальной собственности проверяет соблюдены ли условия для государственной регистрации перехода исключительных прав по договору.

Срок рассмотрения заявления о государственной регистрации или отказ в государственной регистрации должен не превышать более 45 рабочих дней, но данный срок может увеличиться, если заявитель в срок не предоставил необходимые документы¹⁵.

В соответствии с п. 2 ст. 1233 ГК РФ к договорам о распоряжении результатом интеллектуальной деятельности будь то отчуждение исключительного права или лицензионный договор, к ним применяются общие положения которые предусмотрены ст. 307 – ст. 419 ГК РФ и о договоре ст. 420 – ст. 453 ГК РФ. Из вышесказанного можно сделать вывод, что четвертая часть ГК РФ не устанавливает специальных норм, а применяются общие нормы гражданского права о договорах и обязательствах.

Также в соответствии с п. 1 ст. 1240 ГК РФ, лицо, которое организует создание сложного объекта, включающего в себя несколько охраняемых результатов интеллектуальной деятельности, на основании договоров об отчуждении исключительного права или лицензионных договоров с обладателями этих исключительных прав на соответствующие результаты интеллектуальной деятельности, приобретает право использования указанных результатов. К таким сложным объектам интеллектуальных прав можно отнести: кинофильмы, театральные представления, базы данных, мультимедийную продукцию¹⁶.

Исключительными правами на результат интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ и услуг возможно распорядиться, используя общие правила гражданского законодательства, но в силу

¹⁵ Постановление Правительства РФ от 24.12.2015 N 1416 "О государственной регистрации распоряжения исключительным правом на изобретение, полезную модель, промышленный образец, товарный знак, знак обслуживания, зарегистрированные топологию интегральной микросхемы, программу для ЭВМ, базу данных по договору и перехода исключительного права на указанные результаты интеллектуальной // Собрание Законодательства РФ. .2016. № 1 (часть II). Ст. 230

¹⁶ Подлесный А.А. К вопросу об определении парового режима сложных объектов интеллектуальной собственности на примере театрально – зрительного представления.// Научный журнал «Полимагис». 2017. №5. С. 48 – 50.

нематериальной природы результатов интеллектуальной деятельности существует специфика.

По мнению Рузаковой О. А. основным критерием классификации договоров является их деление по направленности (цели договора). К целям договоров можно отнести как использование прав на результат интеллектуальной деятельности, так и создание результата интеллектуальной деятельности.

Из вышесказанного автор делает вывод, что договоры можно разделить на:

- 1) Договоры об отчуждении исключительных прав;
- 2) Лицензионные договоры;
- 3) Договоры, в которых результат интеллектуальной деятельности создается на заказ.

Договоры, которые названы выше, представляют условия об отчуждении исключительного права на объект интеллектуальной собственности, а также о предоставлении права использования объектов.

Так же условие отчуждения исключительного права и предоставление права пользования объектом интеллектуальной деятельности может быть предметом договора залога исключительного права, брачного договора, договора простого товарищества, договором доверительного управления исключительными правами и сделки с предприятиями¹⁷.

Так в соответствии с п. 1 ст. 1042 ГК РФ вкладом товарища признается все то, что он вносит в общее дело, так товарищ может внести в качестве вклада, помимо материального объекта, исключительные права, которые товарищи могут оценить по соглашению между собой (п. 2 ст. 1042 ГК РФ).

В соответствии с п. 1 ст. 1043 ГК РФ внесенное имущество

¹⁷ Рузакова О.А. Право интеллектуальной собственности. Учебник. Под общей редакцией Л.А.Новоселовой. Москва. 2017. С. 251-252.

товарищей в капитал признается общим, поделенным на доли между ними¹⁸. Режим пользования исключительного права на результат интеллектуальной деятельности, определенный в п. 3 ст. 1229 ГК РФ характеризуется как режим совместного обладания. Из содержания статьи следует то, что каждый из обладателей исключительного права может распорядиться им теми способами, которые они считают нужными, если из соглашения между ними не вытекает иное. Доходы правообладатели получают совместно, если соглашением между ними иное не установлено.

Из вышесказанного можно сделать вывод, что исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации может принадлежать либо одному правообладателю, либо нескольким правообладателям за исключением фирменного наименования юридического лица. Это обусловлено тем, что по своей природе оно должно индивидуализировать юридическое лицо и если оно будет принадлежать нескольким лицам, то им сможет воспользоваться любое из этих лиц в качестве своего собственного средства индивидуализации. Из-за этого фирменное наименование не сможет выполнять свою прямую функцию – различить между собой юридические лица, поэтому право на фирменное наименование принадлежит одному лицу.

Так же необходимо различать использование и распоряжение исключительным правом. Это два разных понятия, которые по своему смыслу различаются друг от друга. Под использованием объекта интеллектуальной деятельности представляется совершение действий в отношении него. А распоряжение исключительным правом связано с изменением юридической судьбы самого права, например, путем его отчуждения.

¹⁸ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 N 14-ФЗ (действующая редакция) // Собрание Законодательства РФ. 1996. N 5. Ст. 410.

Как отмечалось ранее право распоряжения исключительным правом, также как право распоряжение объектом вещного права, дает возможность правообладателю определить дальнейшую судьбу результата интеллектуальной деятельности, но в отличие от собственника вещи, который при передаче своих вещных прав на эту вещь передает их полностью, собственник результата интеллектуальной деятельности передает только исключительные (имущественные) права на результат интеллектуальной деятельности. Так автор произведения передает исключительные (имущественные) права на произведение, но сохраняет личные неимущественные права как автор данного произведения, а именно право на имя, право на неприкосновенности и другие права¹⁹.

Стоит отметить, что по смыслу п. 4 ст. 1229 ГК РФ в отношении одного результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации исключительные права могут одновременно принадлежать разным лицам. Это относится в отношении топологии интегральных микросхем (п. 3 ст. 1454 ГК РФ), секретов производства (п. 2 ст. 1466 ГК РФ), наименования места происхождения товара (п. 1 ст. 1519 ГК РФ). Так, например, по смыслу п. 3 ст. 1454 ГК РФ за лицом, создавшим независимо топологию, идентичную другой, признается самостоятельное исключительное право на эту топологию.

¹⁹ Рахматулина Р. Ш., Свиридова Е. А. Актуальные проблемы права интеллектуальной собственности: учебное пособие. Финансовый университет при Правительстве РФ. – Москва: Прометей. 2018. С. 14 – 15.

ГЛАВА 2. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ПРАВ НА РЕЗУЛЬТАТ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

2.1. Результат интеллектуальной деятельности как нематериальный актив юридического лица.

Юридическим лицом в соответствии с п. 1 ст. 48 ГК РФ признается организация, которая имеет обособленное имущество, может отвечать им по своим обязательствам, а также осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности, быть в суде как ответчиком, так и истцом.

В соответствии с п. 1 ст. 49 ГК РФ в юридическое лицо может иметь гражданские права, которые соответствуют целям деятельности данного юридического лица, предусмотренными в его учредительном документе, и нести связанные с этой деятельностью обязанности²⁰.

Юридическое лицо имеет обособленное имущество, которым может выступать нематериальный актив. В нормативно-правовых актах под нематериальным активом подразумевается следующее:

1. В ГК РФ «нематериальный актив» отождествляется с понятием «интеллектуальная собственность»;
2. В Налоговом Кодексе Российской Федерации в п. 3 ст. 257 под нематериальным активом понимаются создаваемые или приобретаемые налогоплательщиком результаты интеллектуальной деятельности и иные объекты интеллектуальной собственности, которые используются в производстве продукции, оказании услуг, выполнении работ, а

²⁰ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (действующая редакция) // Собрание Законодательства РФ.1994. № 32. Ст. 3301.

также для управленческих нужд организации в течение длительного периода времени (более 12 месяцев). Для признания его таковым необходимо наличие у нематериального актива способности приносить налогоплательщику доход²¹.

В условиях современной экономики, нематериальный актив — это ресурс, который является ключевым, потому что он активно используется в производственной деятельности субъектов бизнеса²².

В соответствии с приказом Минфина России от 27.12.2007 №153н «Об утверждении Положения по бухгалтерскому учету «Учет нематериальных активов» (ПБУ 14/2007), чтобы принять объект к бухгалтерскому учету в качестве нематериального актива, необходимо выполнение условий:

1. Данный объект сможет принести организации в будущем экономические выгоды, предназначен для использования в производстве продукции;
2. Организация имеет оформленные надлежащим образом документы, которые подтверждают существование актива и исключительные права организации на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации. Например, договор об отчуждении исключительного права на данный результат интеллектуальной деятельности;
3. Предназначен для использования свыше срока чем 12 месяцев;
4. Организация не предполагает продажу объекта в течение 12 месяцев;
5. Может быть осуществлена первоначальная стоимость объекта;

²¹ "Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая)" от 05.08.2000 N 117-ФЗ (действующая редакция) // Собрание Законодательства РФ. 2000. № 32. Ст. 3340.

²² Предеус Н. В., Рустамова Х. А. Учет нематериальных активов: проблемы идентификации и классификации // Вестник Саратовского государственного социально – экономического университета. 2018. С. 1 – 3.

6. Отсутствие материально-вещественной формы у объекта²³.

Одним из видов нематериального актива юридического лица могут являться объекты интеллектуальной собственности (например, программы для ЭВМ, произведения литературы, искусства и другие объекты)²⁴.

Как говорилось ранее, для того что бы принять нематериальный актив в качестве объекта бухгалтерского учета, необходимо определить его фактическую стоимость.

Под фактической стоимостью понимается сумма, которую можно выразить в денежной форме, потраченной организацией в момент приобретения или создания такого нематериального актива. Но как быть в таком условии, когда нематериальный актив изменяет свою первоначальную стоимость, будь то снижение или рост ее? Данная процедура допускается в случаях, когда происходит переоценка актива или он обесценивается.

Под расходами, которые были произведены для приобретения нематериального актива следует понимать суммы, уплаченные по договорам об отчуждении исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации продавцу (то есть правообладателю), таможенные сборы и пошлины. Иные расходы, связанные с приобретением нематериального актива: консультации во время приобретения, вознаграждения компетентным организациям, которые помогали с покупкой актива, суммы налогов и пошлин.

Из вышесказанного можно сделать вывод, что результат интеллектуальной деятельности может являться нематериальным активом какой-либо организации или предприятия, выступать в гражданских правоотношениях как предмет купли-продажи. Также, нематериальный актив — это специфический вид имущества, которое принадлежит

²³ Приказ Минфина России от 27.12.2007 N 153н (действующая редакция) Об утверждении Положения по бухгалтерскому учету "Учет нематериальных активов" (ПБУ 14/2007) (Зарегистрировано в Минюсте России 23.01.2008 N 10975) // Российская газета. 2008. № 22.

²⁴ Богдасарова А. А. К вопросу о введении в хозяйственный оборот организаций объектов интеллектуальной собственности// Научный журнал «Полимитис». 2017. № 5. С. 25 – 28.

организации. Специфика заключается в том, что нематериальный актив по своей сущности и есть результат интеллектуальной деятельности, который может не иметь вещественной формы, о чем я писал ранее.

Юридическое лицо, имея право собственности на нематериальный актив, может распорядиться им любыми способами, которыми позволяет закон: продавать, обменивать, сдать в аренду и т. д.

К нематериальным активам юридических лиц возможно отнести деловую репутацию. Один из способов классификации деловой репутации можно рассмотреть на примере стоимости организации. Если взять и сложить все активы, которые находятся на балансе и сравнить их итоговую стоимость с рыночной стоимостью организации может получиться следующее: стоимость самой организации выше чем стоимость ее активов в чистом виде. Это показатель положительной деловой репутации, но данный пример может работать в обратную сторону, когда стоимость организации меньше стоимости ее активов²⁵.

2.2. Результат интеллектуальной деятельности как предмет договора купли-продажи.

Следует заметить, что в современных реалиях огромное значение играют договора гражданско-правового характера. Из-за сложившейся после распада Советского союза новой экономической системы, их значимость в современное время возросла на порядок.

Договор купли-продажи, пожалуй, является самой распространенной конструкцией на сегодняшний день, потому что развитие рыночной экономической системы, а как следствие приток товаров из-за рубежа, возможность осуществлять предпринимательскую и иную экономическую деятельность, по-моему мнению, является ключевым фактором.

²⁵ Скоморохова И.О. Деловая репутация – наиболее важный нематериальный актив организации // Аллея науки. 2018. Т. 1. № 9 (25). С. 343-348.

Как я уже говорил ранее, в соответствии со ст. 1233 ГК РФ исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, правообладатель может распорядиться любым не противоречащим закону способом. К этим способам можно отнести отчуждение исключительного права по договору другому лицу, или же предоставить другому лицу право пользования результатом интеллектуальной деятельности (лицензионный договор).

При распоряжении исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности, принадлежащим правообладателю, применяются в соответствии с п. 2 ст. 1233 ГК РФ общие положения о договорах, указанные в (ст. 420 – 453 ГК РФ) и об обязательствах (ст. 307 – 419 ГК РФ). Таким образом, четвертая часть ГК РФ не устанавливает специальных норм, которые могли бы регулировать договорные отношения в области купли-продажи исключительного права на результат интеллектуальной собственности. В четвертой части ГК РФ указаны только общие условия, которые применимы к договорам.

Исходя из смысла п. 1 ст. 432 ГК РФ в котором указаны основные положения о заключении договора, стороны должны в надлежащей форме достигнуть соглашения между собой по существенным условиям договора.

К существенным условиям относится предмет договора, а также момент, в который лицо, направившее оферту, получила на нее акцепт. Под офертой в соответствии с п. 1 ст. 435 ГК РФ следует понимать предложение, которое адресовано одному или нескольким лицам, в котором выражается намерение лица, сделавшего оферту. Оферта должна содержать существенные условия договора.

Под акцептом следует понимать в соответствии со ст. 438 ГК РФ ответ лица, которому адресована оферта. Молчание лица, которому адресована оферта, акцептом не является.

В соответствии со ст. 1226 ГК РФ права на результат интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации включают в

свой состав исключительное право, которое является имущественным правом, а в соответствии с п. 4 ст. 454 главы 30 ГК РФ, которая посвящена купле-продаже, данные положения применяются к продаже имущественных прав.

Напрашивается логичный вопрос: а возможно ли отчуждение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации путем заключения договора купли-продажи?

По смыслу п. 1 ст. 1234 ГК РФ вытекает то, что по договору об отчуждении исключительного права продавец (правообладатель) должен передать свое исключительное право на результат интеллектуальной деятельности покупателю. По смыслу данной статьи следует, что правообладатель передает свое исключительное, то есть имущественное право на результат интеллектуальной деятельности. Исходя из вышесказанного можно сделать вывод: к исключительному праву на результат интеллектуальной деятельности возможно применение норм раздела купли-продажи ГК РФ²⁶.

Так в соответствии с п. 1 ст. 454 ГК РФ одна сторона, именуемая продавцом, должна передать товар или вещь другой стороне, именуемой покупателем, в собственность, а покупатель должен принять данный товар и уплатить за этот товар определенную денежную сумму.

В соответствии с п. 3 ст. 455 ГК РФ существенным условием при заключении договора купли-продажи является возможность определения наименования товара, а также его количество и цену.

Одной из проблем, возникающих в связи с распоряжением результатами интеллектуальной деятельности посредством заключения договора купли-продажи является недостаточная регламентация содержания такого договора. Вышеизложенное приводит к неоднозначному толкованию судами существенных условий договора. Так,

²⁶ Естафьева И. В. Правовой статус договора об отчуждении исключительного права// Юридическая наука и практика Альманах научных трудов Самарского юридического института ФСИН России. 2018. С. 123 – 124.

в качестве примера можно привести Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 16 марта 2015 г. N Ф07-1282/14 по делу N А56-69700/2013. Суть дела состоит в том, что индивидуальный предприниматель (далее ИП), продал другому ИП на основании договора результат интеллектуальной деятельности, а именно технологию производства. Т обратился в суд с иском к Н о взыскании с последнего задолженности по договору, а в свою очередь Н подал встречный иск к Т о признании договора незаключенным в силу того, что отсутствует существенное условие – цена договора. В удовлетворении первоначального иска было отказано, а встречный иск был удовлетворен. Договор между Т и Н был признан незаключенным. Также была оставлена без изменений апелляционная жалоба. В свою очередь кассационная инстанция считает, что у суда первой и апелляционной инстанций отсутствовали основания для признания договора незаключенным в связи с отсутствием в нем указания о цене, потому что соглашение о цене не является существенным условием для данного вида договоров²⁷.

В качестве решения данной проблемы законодателю следует внести соответствующие разъяснения.

2.3. Результат интеллектуальной деятельности как предмет договора коммерческой концессии.

При упоминании в России договора коммерческой концессии, часто такие правоотношения связывают с понятием франчайзинга. Договор франчайзинга приобрел свою популярность в 20-е, 30-е годы двадцатого столетия в таких странах как США и Франция. Наибольшее распространение получил в 50-е годы. Путём заключения данного

²⁷ Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 16 марта 2015 г. N Ф07-1282/14 по делу N А56-69700/2013 // Энциклопедия судебной практики. Купля-продажа. Цена товара (ст. 485 ГК). 2019 [Электронный ресурс]. – URL: <https://demo.garant.ru/#/document/41189486/paragraph/1:0> (дата обращения 9 апреля 2019)

договора осуществляют свою коммерческую деятельность такие известные, не побоюсь сказать на весь мир фирмы, как «Кока-Кола», «Бургер Кинг», «McDonalds», «GeneralMotors».

В соответствии со ст. 1 Европейского этнического кодекса франчайзинга, под франчайзингом следует понимать способы продвижения на рынке товаров, услуг, технологий путем тесного сотрудничества между юридическими лицами и предприятиями, франчайзером и франчайзи, путем которого франчайзер предоставляет франчайзи осуществлять предпринимательскую деятельность в соответствии с концепцией и стратегией франчайзера²⁸.

Опыт применения франчайзинга в мировой торговле товарами и услугами насчитывает уже более 100 лет, но в России он только начинает свое развитие²⁹.

После принятия второй части ГК РФ сложилось такое мнение, что по смыслу, договор франчайзинга тождественен с договором коммерческой концессии. До принятия второй части ГК РФ в 1996 году для российской экономики ведение бизнеса путем заключения договора коммерческой концессии не представлялось возможным исходя из этого можно сделать вывод о том, что это довольно новое явление³⁰.

В соответствии со ст. 1027 ГК РФ под договором коммерческой концессии следует понимать договор по условиям которого одна сторона (правообладатель) обязан передать другой стороне (пользователю) за вознаграждение на определенный срок или без указания этого срока право использовать пользователю в предпринимательской деятельности комплекс принадлежащих правообладателю исключительных прав к

²⁸ Европейский Этический Кодекс Франчайзинга//URL: <http://franchise.org.pl/code-of-ethics> (дата обращения 01.04.2019)

²⁹ Муратова О. А., Шпагина Е. О. Правовое регулирование договора франчайзинга (коммерческой концессии) за рубежом и в России // Вестник международного института экономики и права. 2012. С. 1-10.

³⁰ Кондрашова М.А., Кучеров Д.П. Договор коммерческой концессии // Экономика, управление и право: инновационное решение. сборник статей победителей VIII Международной научно-практической конференции: в 3 ч. 2017. С. 57-59.

которым относятся право на товарный знак, знак обслуживания, а также в соответствии с условиями договора права на другие объекты исключительных прав, а именно секрет производства (ноу-хау), а также коммерческое обозначение.

Заключение договора коммерческой концессии в соответствии с п. 2 ст. 1027 ГК РФ предусматривает также использование комплекса исключительных прав, деловой репутации и коммерческого опыта правообладателя.

Сторонами по договору коммерческой концессии в соответствии с п. 3 ст. 1027 ГК РФ могут быть граждане, которые зарегистрированы в качестве индивидуальных предпринимателей, либо коммерческие организации.

К договорам коммерческой концессии применяются правила о лицензионном договоре, которые указаны в 4 части ГК РФ.

В соответствии со ст. 1030 ГК РФ по договору коммерческой концессии пользователем должно выплачиваться вознаграждение правообладателю в форме фиксированных разовых платежей или периодических платежей, а также отчислений от выручки или наценки на оптовую стоимость товаров, которые передает правообладатель для перепродажи, или в иной форме, которая может быть предусмотрена договором.

В соответствии с п. 1 ст. 1028 ГК РФ договор коммерческой концессии должен быть заключен в письменной форме, несоблюдение формы договора влечет его недействительность.

В соответствии с п. 2 ст. 1028 ГК РФ по договору коммерческой концессии предоставление прав использовать в предпринимательской деятельности пользователю комплекса исключительных прав, которые принадлежат правообладателю, подлежит государственной регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности. Если не соблюдено требование о государственной

регистрации, то предоставление права использования будет считаться несостоявшимся.

В соответствии с определением договора коммерческой концессии можно сделать вывод что:

1. Договор коммерческой концессии является возмездным (пользователь выплачивает правообладателю вознаграждение за то, что правообладатель исполняет свои обязательства ст. 1030 ГК РФ);
2. Договор является консенсуальным;
3. Договор является взаимный (каждая из сторон имеет свои права и обязанности, которые указаны в ст. 1031, 1032, 1033, 1035 ГК РФ).

Условиями договора в соответствии с п. 1 ст. 1029 ГК РФ может быть предусмотрено предоставление пользователем другим лицам исключительных прав или части этого комплекса на основании субконцессии, условия которой могут быть согласованы с правообладателем или изначально прописаны в договоре коммерческой концессии.

Недействительность договора коммерческой концессии влечет за собой также недействительность заключенных договоров коммерческой субконцессии.

Договор коммерческой субконцессии не может быть заключен на срок, который будет являться более длительным, чем заключен договор коммерческой концессии.

К основным обязанностям правообладателя по смыслу ст. 1031 ГК РФ можно отнести то, что он должен предоставить пользователю техническую и коммерческую документацию, а также предоставить иную информацию, которая необходима пользователю для осуществления его прав, предусмотренных по договору коммерческой концессии.

По смыслу п. 2 ст. 1031 ГК РФ к обязанностям правообладателя можно отнести то, что он должен предоставить право использования в предпринимательской деятельности пользователю, принадлежащего ему комплекса исключительных прав, а также обеспечить государственную регистрацию предоставления права использования исключительного права.

Регистрация осуществляется в Федеральной службе по интеллектуальной собственности – Роспатент.

Государственная регистрация предоставления права использования в соответствии с п. 3 ст. 1232 ГК РФ должна осуществляться по заявлению сторон договора. Заявление может быть подано одной из сторон договора. В таком случае необходимым будет приложить подписанное уведомление сторонами договора о состоявшемся распоряжении исключительным правом, выписка из договора, удостоверенная нотариусом, а также сам договор.

В заявлении сторон договора, или документе, который прикладывается к заявлению одной из сторон, должны быть указаны вид договора, сведения о сторонах договора и предмет договора, с указанием номера документа, который удостоверяет исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации.

Также в случае государственной регистрации предоставления права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, помимо вышеупомянутых, должны быть указаны следующие сведения:

- срок, в течение которого договор действует и если этот срок определен;
- территория, которая предоставляется для использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, если она определена договором;

- способы использования результата интеллектуальной деятельности, которые предусмотрены договором и в отношении которых предоставляется право использования средства индивидуализации;

- наличие согласия правообладателя на использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации по лицензионному договору;

- возможность расторгнуть договор в одностороннем порядке.

Правообладатель должен помогать пользователю с обучением и повышением квалификации работников, оказывать техническое и консультативное содействие, контролировать качество услуг и работ, которые выполняются пользователем на основании договора коммерческой концессии.

К основным обязанностям пользователя можно отнести то, что он должен использовать в соответствии со ст. 1032 ГК РФ при осуществлении им деятельности, которая предусмотрена по условиям договора, коммерческое обозначение, товарный знак, а также знак обслуживания или иное средство индивидуализации правообладателя таким образом, который указан в договоре.

Пользователь должен соблюдать указания и инструкции правообладателя которые направлены на обеспечение соблюдения использования комплекса исключительных прав тому, как его использует правообладатель. К обязанностям пользователя следует отнести также должное обеспечение им условия о соответствующем качестве товара, выполняемых работ и оказываемых услуг, которые должны соответствовать аналогичному качеству товара, работ или услуг, выполняемых или производимых правообладателем.

Пользователь обязан не разглашать секреты производства (ноу-хау) правообладателя, а также иную, полученную от правообладателя коммерческую конфиденциальную информацию.

Стоит заметить такую особенность договора, как оказание консультационного содействия. Этот пункт позволяет отличить договор коммерческой концессии от других смежных договоров, например, лицензионного договора. По условиям лицензионного договора у лицензиара не возникает обязанности по обучению лицензиата, лицензиар обязан только передать право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в пределах, которые установлены лицензионным договором, а в свою очередь лицензиат не должен следовать инструкциям и правилам по распоряжению объектами исключительных прав, которые могут быть даны лицензиаром³¹.

Так же к особенностям, возникающим в рамках заключения договора коммерческой концессии между правообладателем и пользователем, можно отнести обязанность правообладателя осуществлять контроль качества товаров, работ и услуг, которые производит, выполняет и оказывает пользователь³².

Договор коммерческой концессии, как и любой гражданско-правовой договор, предусматривает содержание в нем существенных условий, которые должны согласовать стороны. Согласованность этих условий, означает, что договор возможно будет заключить, и он будет действовать.

К существенным условиям договора коммерческой концессии можно отнести:

- Предмет договора;
- Вознаграждение правообладателя.

Предметом договора в соответствии с п.1 ст. 1027 ГК РФ является передаваемый за вознаграждение комплекс исключительных прав к

³¹ Кочян А.Е., Масленникова Л.В. К вопросу о понятии и сущности коммерческой концессии (франчайзинга)// Эпомен. 2018. № 16. С. 93-94.

³² Кувшинова Д. Н. Договор коммерческой концессии: обязанности субъектов договора коммерческой концессии // Аллея науки. 2019. Т. 1. № 1 (28). С. 690-692.

которому относятся товарный знак, знак обслуживания и другие объекты исключительных прав, которые могут быть предусмотрены договором.

Второе существенное условие вытекает из первого. Под вознаграждением правообладателя следует понимать выплату в форме фиксированных разовых или периодических платежей, а также отчислений от выручки, наценки на оптовую цену товаров, или в иной форме, которая может быть предусмотрена условиями договора³³.

Подводя итог из всего вышесказанного можно сделать вывод: договор коммерческой концессии позволяет создавать сторонам пространство для предпринимательской деятельности. Пользователь, осуществив небольшие финансовые вложения сможет создать, допустим, в торговой сети правообладателя свой собственный островок – собственный филиал, бизнес, который будет приносить прибыль как пользователю, так и правообладателю.

На этом все плюсы не заканчиваются. К положительным факторам можно отнести то, что при создании организации будь то сфера, например, торговли, или общепита, также будут появляться новые рабочие места. К плюсам, по-моему, мнению, можно отнести и то, что правообладатель, должен осуществить обучение работников, установить какие – либо стандарты, которые можно предъявить к качеству продукта, который будет поступать на рынок к потребителям.

Правообладатель может осуществлять проверки, и контролировать пользователя, что бы его филиал соответствовал сети правообладателя, потому что на кону деловая репутация.

2.4. Результат интеллектуальной деятельности как предмет залога

³³ Бобров С. С. Договор коммерческой концессии как основание возникновения интеллектуальных прав// NovaUm.Ru. 2017. № 6. С. 210-212.

Под залогом в соответствии с п. 1 ст. 334 ГК РФ следует понимать действие, в результате которого одна сторона, именуемая залогодержателем (кредитором), и вторая именуемая должником, в случае не исполнения или ненадлежащего исполнения должником своего обязательства перед кредитором, последний в свою очередь может получить компенсацию из стоимости заложенного имущества.

К основаниям возникновения залога в соответствии с ст. 334.1 ГК РФ можно отнести:

- основания, которые указаны в договоре, заключённом между залогодателем и залогодержателем;
- обстоятельства, наступление которых указано в законе.

В соответствии с п. 1 ст. 336 ГК РФ предметом залога может быть имущество, вещи, а также имущественные права. Не может быть предметом залога имущество, на которое не может быть осуществлено взыскание. Например, единственная жилая площадь должника.

Залог исключительных прав стал возможен с принятием Федерального закона от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ «Залог в гражданском праве исключительных прав». В ГК РФ была включена самостоятельная статья 358.18³⁴.

В соответствии с п. 1 ст. 358.18 ГК РФ предметом залога могут быть исключительные права на результат интеллектуальной деятельности и приравнённые к ним средства индивидуализации, указанные в п. 1 ст. 1225 ГК РФ.

Также стоит отметить немаловажный фактор, что в законе не говорится про залог интеллектуальных прав на результаты интеллектуальной деятельности. В ГК РФ говорится про залог исключительных прав, которое является имущественным. Так как автор имеет кроме имущественных прав, также личные неимущественные права

³⁴ Гаранина И.Г., Логинова Д.А. Проблемные вопросы регулирования залога исключительных прав на результат интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации// Марийский юридический вестник. 2017. № 1 (20). С. 83-86.

к которым относится, например, право на имя, право на авторство, то законодатель изначально все сделал верно, потому что предметом залога могут быть только всякое отчуждаемое имущество, а также имущественные права.

Следует отметить немаловажный критерий. Если для того, чтобы результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации признавался и охранялся и для этого требуется его государственная регистрация, то в случае залога в соответствии с п. 2 ст. 1232 ГК РФ также необходима государственная регистрация залога исключительного права.

Государственная регистрация залога исключительного права осуществляется путем подачи заявления сторонами. В заявлении стороны указывают вид договора, сведения о сторонах, а также предмет договора с указанием номера документа, удостоверяющего исключительное право. Также должен быть указан срок действия договора залога и ограничения прав залогодателя

Исключительное право, то есть имущественное право в отличие от личных неимущественных прав могут отчуждаться и на них можно обратить взыскание, что отвечает требованию предмета залога.

Для того, чтобы осуществить залог исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, необходимо в соответствии с п. 3 ст. 358.18 ГК РФ использовать общие положения о залоге, которые указаны в ст. 334 – ст. 356 ГК РФ, а для осуществления залога по договору об отчуждении исключительных прав по лицензионному (сублицензионному) договору применяются положения ст. 358.1 – ст. 358.8 ГК РФ, которые посвящены обязательственным правам.

В период действия договора залога залогодатель в соответствии с п. 4 ст. 358.18 ГК РФ может без согласия залогодержателя распоряжаться исключительным правом и использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, кроме его отчуждения.

Стоит заметить, что исключительные права на результат интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации могут являться предметом договора залога. Закон допускает отчуждение, потому что в нем содержится позиция, которая касается этого вопроса. Так, например, в соответствии со ст. 1284 ГК РФ обращение взыскания на исключительное право автора на произведение не допускается, а в случае если данное исключительное право является предметом договора залога, то на него возможно обратить взыскание.

В четвертой части ГК РФ содержатся также подобные нормы. Они указаны в отношении объектов интеллектуальной собственности и содержатся в следующих статьях:

- в ст. 1249 ГК РФ в отношении ЭВМ;
- в ст. 1319 ГК РФ в отношении Исполнения;
- в ст. 1324 ГК РФ в отношении Фонограммы;
- в ст. 1330 ГК РФ в отношении Сообщения радио- или телепередач;
- в ст. 1334 ГК РФ в отношении Баз данных;
- в ст. 1339 ГК РФ в отношении Произведений, опубликованных публикатором;
- в ст. 1369 ГК РФ в отношении Изобретения, полезной модели и промышленного образца;
- в ст. 1421 ГК РФ в отношении Селекционных достижений;
- в ст. 1460 ГК РФ в отношении Топологии интегральных микросхем;
- в ст. 1466 ГК РФ в отношении Секрета производства;
- в ст. 1490 ГК РФ в отношении Товарного знака.

Также в нормах ГК РФ указаны объекты интеллектуальной собственности в отношении которых залог исключительных прав не возможен. К ним относятся фирменное наименование в соответствии со ст.

1474 ГК РФ; наименование места происхождения товара ст. 1519 ГК РФ; коммерческое обозначение ст. 1539 ГК РФ³⁵.

Таким образом можно сделать вывод: только имущественные права могут быть предметом залога; правообладатель не может использовать личные неимущественные и иные интеллектуальные права. Это позиция наглядно подтверждена законом, а именно нормы четвертой части ГК РФ устанавливают запрет на их отчуждение в качестве предмета договора залога.

³⁵ Масленникова О. Ф. Залог исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности в России: актуальный научно-практический комментарий правоприменения //Вестник Санкт-Петербургского университета. Право. Т. 8 Вып. 1. 2017. С. 109 – 111.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В ходе написания работы мною был проведен анализ процессов создания результатов интеллектуальной деятельности, к которым относятся: литературные, художественные и научные произведения, изобретения, научные открытия, промышленные образцы, товарные знаки и другое.

Созданные интеллектуальным трудом человека вышеуказанные результаты для признания их объектом гражданских прав, подлежащего охране должны приобрести материальную форму. Однако следует отметить, что не каждый результат интеллектуальной деятельности будет обладать охраноспособностью, даже если он облачен в материальную форму.

Так, например, возникновение исключительного права на промышленные образцы, селекционные достижения закон связывает с регистрацией таких объектов. При обретении объективной формы и соответствующей регистрации объект интеллектуальной деятельности приобретает определенную стоимость в связи с чем у правообладателя или изобретателя результата интеллектуальной деятельности возникает право распоряжения своим творением в гражданском обороте.

В процессе исследования способами распоряжения исключительным правом мною были рассмотрены договоры: купли-продажи, коммерческой концессии и залога. Поскольку интеллектуальная собственность является объектом гражданских прав в силу закона которым правообладатель или изобретатель могут распорядиться выбранным им способом или же предоставить право пользования, то его следует рассматривать также как предмет в контексте договора купли-продажи.

Для договора коммерческой концессии характерна передача правообладателем другому лицу (пользователю) за вознаграждение как на определенный срок, так и без указания такового право использовать в

предпринимательской деятельности комплекс исключительных прав к которым относятся: товарный знак, знак обслуживания, а также и другие объекты, например секрет производства и др. При этом правообладателю выплачивается вознаграждение которое носит форму платежей и отчислений от выручки или наценки на стоимость товаров, переданных правообладателем для перепродажи или в иной форме, предусмотренной договором.

Особенностью договора залога как способа отчуждения исключительных прав является возможность правообладателя отчуждать только имущественное право, поскольку законом в качестве охраны личных неимущественных прав (право на имя, авторство) установлен запрет на их отчуждение.

Таким образом можно сделать вывод о том, что исключительное право должно представлять собой имущественное право, которое должно обладать охраноспособностью, а также возможностью отчуждения в контексте гражданско-правовых договоров с определенными правовыми особенностями.

СПИСОК ИСПОЛЬЗУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

Нормативно-правовые акты

1. Конвенция, учреждающая Всемирную Организацию Интеллектуальной Собственности (Подписана в Стокгольме 14.07.1967, изменена 02.10.1979) // СПС Консультант Плюс
2. Европейский Этический Кодекс Франчайзинга//URL: <http://franchise.org.pl/code-of-ethics> (дата обращения 01.04.2019)
3. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // Собрание Законодательства РФ. 2014. N 31, Ст. 4398.
4. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (действующая редакция) // Собрание Законодательства РФ.1994. N 32. Ст. 3301
5. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 N 14-ФЗ (действующая редакция) // Собрание Законодательства РФ.1996. N 5. Ст. 410.
6. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 N 230-ФЗ (действующая редакция) // Собрание Законодательства РФ.2006. N 52 (1 ч.). Ст. 5496.
7. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (действующая редакция) // Собрание Законодательства РФ. 1996. N 25. Ст. 2954
8. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая)" от 05.08.2000 N 117-ФЗ (действующая редакция) // Собрание Законодательства РФ. 2000. № 32. Ст. 3340.

9. Постановление Правительства РФ от 24.12.2015 N 1416 "О государственной регистрации распоряжения исключительным правом на изобретение, полезную модель, промышленный образец, товарный знак, знак обслуживания, зарегистрированные топологию интегральной микросхемы, программу для ЭВМ, базу данных по договору и перехода исключительного права на указанные результаты интеллектуальной // Собрание Законодательства РФ. .2016. № 1 (часть II). Ст. 230

10. Приказ Минфина России от 27.12.2007 N 153н (действующая редакция) Об утверждении Положения по бухгалтерскому учету "Учет нематериальных активов" (ПБУ 14/2007) (Зарегистрировано в Минюсте России 23.01.2008 N 10975) // Российская газета. 2008. № 22.

Научная и учебная литература

11. Барышев С.А. Современные тенденции развития гражданского и гражданского процессуального законодательства и практики его применения. 2017. Т. 4. С. 32-36.

12. Бобров С. С. Договор коммерческой концессии как основание возникновения интеллектуальных прав// NovaUm.Ru. 2017. № 6. С. 210-212.

13. Богдасарова А. А. К вопросу о введении в хозяйственный оборот организаций объектов интеллектуальной собственности// Научный журнал «Полимитис». 2017. № 5. С. 25 – 28.

14. Брацлавский А.А., Ревис В.Е., Шматко А.Д. Управление результатами интеллектуальной деятельности организаций в современных экономических условиях: формализация, защита, использование// Экономика и менеджмент в условиях цифровизации: состояние, проблемы, форсайт труды научно-практической конференции с международным участием. под ред. А. В. Бабкина. 2017. С. 81-83.

15. Гаранина И.Г., Логинова Д.А. Проблемные вопросы регулирования залога исключительных прав на результат интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации// Марийский юридический вестник. 2017. № 1 (20). С. 83-86.

16. Естафьева И. В. Правовой статус договора об отчуждении исключительного права// Юридическая наука и практика Альманах научных трудов Самарского юридического института ФСИН России. 2018. С. 123 – 124.

17. Кондрашова М.А., Кучеров Д.П. Договор коммерческой концессии // Экономика, управление и право: инновационное решение. сборник статей победителей VIII Международной научно-практической конференции: в 3 ч. 2017. С. 57-59.

18. Кувшинова Д. Н. Договор коммерческой концессии: обязанности субъектов договора коммерческой концессии // Аллея науки. 2019. Т. 1. № 1 (28). С. 690-692.

19. Кочян А.Е., Масленникова Л.В. К вопросу о понятии и сущности коммерческой концессии (франчайзинга)// Эпомен. 2018. № 16. С. 93-94.

20. Масленникова О. Ф. Залог исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности в России: актуальный научно-практический комментарий правоприменения //Вестник Санкт-Петербургского университета. Право. Т. 8 Вып. 1. 2017. С. 109 – 111.

21. Моргунова Е. А., Погуляев В. В., Корчагина Н. П. Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации: комментарии к части четвертой гражданского кодекса Российской Федерации // Юстицинформ.2010. 656 с.

22. Муратова О. А., Шпагина Е. О. Правовое регулирование договора франчайзинга (коммерческой концессии) за рубежом и в России // Вестник международного института экономики и права. 2012. С. 1-10.

23. Новоселова Л.А. Право интеллектуальной собственности: учебник / М.: Статут. 2017. С 32 - 33.

24. Пасечник Е. С. Правоотношения, возникающие в процессе заключения договором по поводу распоряжения результатами интеллектуальной деятельности и средствами индивидуализации // Ученые записки Крымского федерального университета имени В. И. Вернадского Юридические науки. 2017. Т. 3 (69), №1. С. 215 – 216.

25. Пиленко А.А. Право изобретателя. 3-е изд. М.: Статут. 2013. 611 с.

26. Подлесный А.А. К вопросу об определении парового режима сложных объектов интеллектуальной собственности на примере театрально – зрительного представления.// Научный журнал «Полиматис». 2017. №5. С. 48 – 50.

27. Предеус Н. В., Рустамова Х. А. Учет нематериальных активов: проблемы идентификации и классификации//Вестник Саратовского государственного социально – экономического университета. 2018. С. 1 – 3.

28. Рахматулина Р. Ш., Свиридова Е. А. Актуальные проблемы права интеллектуальной собственности: учебное пособие. Финансовый университет при Правительстве РФ. – Москва: Прометей. 2018. С. 14 – 15.

29. Рузакова О.А. Право интеллектуальной собственности. Учебник. Под общей редакцией Л.А.Новоселовой. Москва. 2017. С. 251-252.

30. Скоморохова И.О. Деловая репутация – наиболее важный нематериальный актив организации // Аллея науки. 2018. Т. 1. № 9 (25). С. 343-348.

Материалы судебной практики

31. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 N 10 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации"// Российская газета. 2019.№ 96.

32. Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 16 марта 2015 г. N Ф07-1282/14 по делу N А56-69700/2013 // Энциклопедия судебной практики. Купля-продажа. Цена товара (ст. 485 ГК). 2019 [Электронный ресурс]. – URL: <https://demo.garant.ru/#/document/41189486/paragraph/1:0> (дата обращения 9 апреля 2019)