

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)

40.03.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки)

Гражданско-правовой

(направленность (профиль))

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА (БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА)

на тему «Договор подряда на выполнение научно-исследовательских, опытно-
конструкторских и технологических работ»

Студент

В.А. Самойлин

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Научный
руководитель

к.ю.н., доцент И.В. Маштаков

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

Тольятти 2022

Аннотация

Высокая значимость темы исследования обусловлена стремлением государства выйти на инновационный путь развития экономики, в связи с чем актуализируется роль договоров на выполнение научно-исследовательских работ их правовое регулирование. Это объясняется тем, что в рыночной экономике повышается роль и значение средств гражданско-правового характера в сфере создания и использования не только научно-технической продукции, но и результатов интеллектуальной деятельности (научно-исследовательских работ), которые, в свою очередь, приобретают свойства товара и довольно широко вовлекаются в гражданский оборот.

Объектом исследования являются правоотношения, возникающие при использовании результатов НИОКР по гражданско-правовому договору.

Предмет исследования составляют нормы гражданского законодательства, связанные с использованием результатов НИОКР, возникающих при введении таких результатов в гражданский оборот, в том числе с учетом особенностей регулирования прав и обязанностей авторов, работодателей, иных правообладателей, государственных заказчиков, пользователей и иных лиц при использовании результатов НИОКР.

Структура работы состоит из введения, двух глав, которые включают семь параграфов, заключения и списка используемой литературы и источников.

Объём выполненной работы составляет 46 страниц.

Оглавление

Введение.....	4
Глава 1 Юридическая природа договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ	6
1.1 Понятие и квалифицирующие признаки договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ	6
1.2 Виды договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ.....	14
Глава 2 Содержание и ответственность по договору на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ	18
2.1 Условия договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ	18
2.2 Права и обязанности сторон по договору на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ	22
2.3 Права на результаты, создаваемые в рамках договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ	33
2.4 Ответственность по договору на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ	39
Заключение	44
Список используемой литературы и используемых источников.....	46

Введение

Высокая значимость темы исследования обусловлена стремлением государства выйти на инновационный путь развития экономики, в связи с чем актуализируется роль договоров на выполнение научно-исследовательских работ их правовое регулирование. Это объясняется тем, что в рыночной экономике повышается роль и значение средств гражданско-правового характера в сфере создания и использования не только научно-технической продукции, но и результатов интеллектуальной деятельности (научно-исследовательских работ), которые, в свою очередь, приобретают свойства товара и довольно широко вовлекаются в гражданский оборот. Договор, как важнейшее средство регулирования, во-первых, оформляет отношения по созданию и использованию новых результатов интеллектуальной деятельности, во-вторых, регламентирует взаимные права и обязанности исполнителей и заказчиков научно-исследовательских работ.

Более того, вовлечение в хозяйственный оборот объектов, результатов интеллектуальной деятельности может рассматриваться как одно из ключевых направлений подъема российской экономики, обеспечивающее национальные интересы России.

Целью настоящего исследования является правовой анализ договора по выполнению научно-исследовательских, опытно-конструкторских работ.

Задачи настоящего исследования:

- охарактеризовать понятие, признаки и виды договора выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ;
- определить условия и содержание договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ;

– исследовать вопросы ответственности сторон по договору на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ (далее НИОКР).

Объектом исследования являются правоотношения, возникающие при использовании результатов НИОКР по гражданско-правовому договору.

Предмет исследования составляют нормы гражданского законодательства, связанные с использованием результатов НИОКР, возникающих при введении таких результатов в гражданский оборот, в том числе с учетом особенностей регулирования прав и обязанностей авторов, работодателей, иных правообладателей, государственных заказчиков, пользователей и иных лиц при использовании результатов НИОКР.

Теоретическую основу исследования составили научные труды таких авторов, как А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой, И.В. Закржевский, А.Ю. Галкина, и др.

Нормативную основу исследования составили Гражданский кодекс Российской Федерации, Федеральный закон «О науке и государственной научно-технической политике». В дополнение был задействован Проект Федерального закона «О внесении изменений в части первую, вторую, третью и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации».

Методологической основой исследования послужили такие методы как анализ, синтез, индукции, дедукции, системно-структурный и сравнительно-правовой методы, метод комплексного исследования.

Структура работы состоит из введения, двух глав, которые включают семь параграфов, заключения и списка используемой литературы и источников.

Глава 1 Юридическая природа договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ

1.1 Понятие и квалифицирующие признаки договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ

С начала 1980-х годов в НИОКР произошли многие структурные изменения, поэтому обзор программы данных НИОКР давно назрел. Необходимость учета этих изменений существенна, если мы хотим полностью понять распределение и использование научных и инженерных ресурсов и то, каким образом они способствуют достижению национальных целей.

Во многих случаях необходимо заключить так называемый контракт на исследования и разработки (НИОКР) со сторонним спонсором или соглашением о сотрудничестве. Контрактным партнером в этих случаях обычно является университет. Сам руководитель проекта не уполномочен расписываться за университет. Факультеты, институты, научные центры, рабочие группы и т.п. также не могут быть контрагентами.

Под исследованиями и разработками мы подразумеваем деятельность, осуществляемую подрядчиком, направленную на поиск решений проблем, создание новых продуктов или улучшение существующих. Это можно интерпретировать по-разному, но суть заключается в процессе проверки достоверности теории посредством контролируемого процесса взаимодействия и наблюдения. Это может включать использование живых экспериментов, которые дают новые знания о конкретных факторах, имеющих отношение к конкретному решению. Это может привести к созданию интеллектуальной собственности. DSPCR определяет НИОКР как

«вся деятельность, включающая фундаментальные исследования, прикладные исследования и экспериментальные разработки, но не включающая изготовление и квалификацию предсерийных прототипов, инструментов и промышленного проектирования, промышленного дизайна или производства».

Использование научно-технических исследований и разработок во время Второй мировой войны положило начало новой эре в истории финансовых ресурсов, доступных для научных исследований и технологических разработок в СССР. До Второй мировой войны фундаментальные научные исследования развивались в университетах независимо от федерального правительства, часто при филантропической поддержке. Промышленность финансировала собственные научно-технические исследования, часто в центральных лабораториях. Научно-технические потребности вооруженных сил во время Второй мировой войны изменили это, поскольку федеральное правительство привлекло научные и инженерные предприятия к производству систем вооружения для поддержки военных действий [8, с. 55].

Контракты на исследования представляют собой юридически обязывающие соглашения, регулирующие совместные исследования между Университетом и внешними организациями, независимо от того, финансируют ли эти исследования или участвуют в проведении самих исследований. Контракты на исследования содержат положения и условия, при которых конкретные исследования должны проводиться Университетом и внешней организацией (организациями).

Ожидается, что такие исследования будут способствовать развитию научного понимания или созданию новых концептуальных идей и изобретений. Хотя фактические результаты работы не будут известны заранее, их всегда следует публиковать.

Договор на выполнение научно-исследовательских работ регулируется главой 38 Гражданского кодекса Российской Федерации. Наряду с этим договором положения главы 38 охватывают договор на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ. Это два однотипных договора, которые представляют собой разновидность договора подряда.

Создание и разработка новой продукции может происходить как за счет приобретения патентов, лицензий, изобретений, ноу-хау, так и за счет использования собственного интеллектуального потенциала предприятия.

Как известно, научные исследования делятся на фундаментальные, поисковые и прикладные опытно-конструкторские работы (НИОКР).

Фундаментальные и поисковые исследования обычно не являются распространенным явлением в комплексе работ по созданию принципиально новой продукции.

Непосредственно к этим процессам относится «прикладная научно-исследовательская работа. К их основным шагам относятся:

- разработка технического задания;
- выбор направления исследований;
- теоретические и экспериментальные исследования;
- обобщение и оценка результатов исследования» [27, с. 8].

Термин НИОКР широко ассоциируется с инновациями как в корпоративном, так и в государственном мире, а также в государственном и частном секторах. Исследования и разработки позволяют компании оставаться впереди своих конкурентов.

Исследования и разработки отделены от большей части операционной деятельности корпорации. Исследования или разработки обычно не выполняются с расчетом на немедленную прибыль. Вместо этого ожидается, что он будет способствовать долгосрочной прибыльности компании. Исследования и разработки могут привести к патентам, авторским правам и

товарным знакам по мере того, как делаются открытия и создаются продукты.

Компании, которые создают и нанимают целые отделы исследований и разработок, вкладывают значительные средства в эти усилия. Они должны оценить окупаемость своих расходов на НИОКР с поправкой на риск, что неизбежно связано с риском капитала, поскольку немедленная отдача невозможна, а окупаемость инвестиций (ROI) неопределенна. Чем больше денег вкладывается в НИОКР, тем выше уровень капитального риска. Другие компании могут выбрать аутсорсинг своих НИОКР по целому ряду причин, включая размер и стоимость [23, с. 65].

Компании во всех секторах и отраслях занимаются исследованиями и разработками. Корпорации испытывают рост за счет этих улучшений и разработки новых товаров и услуг. Фармацевтические, полупроводниковые и технологические компании, как правило, тратят больше всего на исследования и разработки. В Европе НИОКР известны как исследования и технические или технологические разработки (РТД).

Условия договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ должны соответствовать законам и иным правовым актам об исключительных правах (интеллектуальной собственности).

Правовые нормы, регулирующие выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ по договору с заказчиком, установлены Гражданского кодекса Российской Федерации.

Согласно ч.1 ст.769 Гражданского кодекса Российской Федерации «по договору на выполнение научно-исследовательских работ исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования ... а заказчик обязуется принять работу и оплатить её». Данный

договор, как и договор подряда, направлен на выполнение работ. Предмет договора на выполнение научно-исследовательских работ охватывает и результат таких работ. Именно поэтому предусмотренный главой 38 Гражданского кодекса Российской Федерации правовой режим договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ включает также вопросы, связанные с их результатом. В связи с этим, нормы ГК о договоре подряда и применяются к таким договорам субсидиарно [4, с. 13-15].

Однако «имеются различия между договором подряда и договором на выполнение научно-исследовательских работ. Предметом первого является всегда результат как таковой, притом материальный, и соответственно прекращение договора путем исполнения связано с передачей результата. Во втором в качестве предмета выступают выполнение работ и их результат, который может быть как материальным, так и нематериальным, а выполнение работы может иметь при определенных условиях самостоятельное значение» [5, с. 78].

Некоторые ученые в советское время активно выступали за самостоятельность договора на выполнение научно-исследовательских работ. Так, М.П. Ринг «признавал отнесение этого договора к подрядным ошибочным, подчеркивал, что и те, и другие договоры имеют ряд общегрупповых черт, таких, как:

- возникновение правоотношения по поводу работы;
- выполнение ее одним контрагентом по заданию другого, передача результата работы заказчику.

Вместе с тем каждый договор обладает специфическими признаками и независим от него. Это значит, что нормы одного из них, скажем договора подряда, не являются общими для остальных договоров» [6, с. 10].

Сходную точку зрения выражал и О.С. Иоффе. Он приходил к выводу, что «договор на выполнение научно-исследовательских работ занимает среди

обязательств по выполнению работ особое место. Примыкая к подрядным отношениям, они в то же время выступают не только как самостоятельные, но и как особые договорные правоотношения» [8, с. 54].

В настоящее время сторонниками самостоятельности договора на выполнение научно-исследовательских работ являются А.П. Сергеев и Ю.К. Толстой. Они утверждают, что «характер выполняемых работ и достигаемые по этим договорам результаты настолько отличаются друг от друга. Предметом договора ли можно отнести к единому договорному типу» подряда, по их мнению, является «результат обычной производственной деятельности подрядчика», основные характеристики которого могут быть конкретно определены сторонами при заключении договора. Перед исполнителями по договорам на выполнение научно-исследовательских работ стоит решение творческих задач, которые нельзя точно предопределить заранее. Исполнителями могут быть получены и отрицательные результаты, что не является нарушением договора, а рассматривается как возможный вариант исполнения. Выполнение научно-исследовательских работ нередко приводит к созданию новых объектов интеллектуальной собственности – авторских произведений, изобретений, промышленных образцов, секретов производства и т. д., условия использования которых требуют специального соглашения сторон и регулируются нормами об исключительных правах [7, с. 44].

Существуют точки зрения, согласно которым договор относится к договорам на передачу научно-технических договорам на оказание услуг [8, с. 476], и даже лицензионным договорам [9, с. 421]. С точки зрения сущности договора интересна позиция И.В. Закржевской, которая предлагает переименовать договор в «договор на осуществление научно-исследовательской деятельности». Она считает, что термин «работы» не отражает специфику договора, предметом которого выступает именно научно-исследовательская деятельность, а не работы.

Правовая природа договора означает, что работам по данному договору должны быть присущи «признаки прикладных научных исследований, то есть внедрение новых, полученных самостоятельно в результате научной деятельности знаний в достижение практических целей и решение конкретных задач, поставленных перед их исполнителем» [10, с. 20]. При наличии этих признаков работы по договору признаются научными исследованиями и являются основаниями для освобождения от уплаты налога.

А.В. Атамась выделяет такие отличительные признаки данного договора как «сложный юридический состав; особая цель (удовлетворение государственных нужд в научной и научно-технической сфере); особый правовой статус государства как стороны по соответствующему контракту; специфика предмета, которая состоит в его комплексном характере (включает в себя выполнение работ, оказание услуг, создание результата); особый порядок заключения» [1, с. 65].

М.И. Брагинский и В.В. Витрянский выделяют такие отличительные признаки договора на выполнение НИОКР и ТР «как тесная связь договора на выполнение НИОКР и ТР с наукой; договоры на выполнение НИОКР и ТР являются двусторонними; оба вида договора могут заключаться как на весь цикл работ, так и отдельных его частей; договоры на выполнение НИОКР и ТР направлены на выполнение определенных работ, содержание которых охватывает не только сами работы, но и результат; предметом рассматриваемых договоров является выполнение работ и их результат, при этом выполнение работы при определенных условиях может иметь самостоятельное значение; по общему правилу договора на выполнение НИОКР и ТР носят творческий характер» [3, с. 87].

Контракты на исследования представляют собой юридически обязывающие соглашения, регулирующие совместные исследования между Университетом и внешними организациями, независимо от того,

финансируют ли эти исследования или участвуют в проведении самих исследований. Контракты на исследования содержат положения и условия, при которых конкретные исследования должны проводиться Университетом и внешней организацией (организациями) [6, с. 17].

Договор является консенсуальным. Согласно ст. 432 Гражданского кодекса Российской Федерации такой договор считается заключенным, а у сторон возникают права и обязанности, если стороны в требуемой форме достигли соглашения по всем существенным условиям договора. Ч.1 ст. 769 Гражданского кодекса Российской Федерации гласит «... исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования...».

Что касается понятия научно-исследовательских работ, то здесь нужно обратиться к Федеральному закону от 23 августа 1996 № 127-ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике» [11], в котором указано, что научная (научно-исследовательская) деятельность, это деятельность, направленная на получение и применение новых знаний.

Публичные дебаты о смарт-контрактах, задуманных как средства самопомощи, основанные на технологии распределенного реестра, наполнены тревогами и большими ожиданиями. Техническое сообщество высоко оценило их как безошибочное программное обеспечение, способное выполнять весь контрактный цикл, от формирования до исполнения. И наоборот, несколько ученых-правоведов выразили обеспокоенность как по поводу неспособности смарт-контрактов отражать реляционные аспекты управления контрактами, так и по поводу повышенной сложности, вызванной переводом соглашения в компьютерный код. В главе основное внимание уделяется обсуждению потенциальных областей, которые могут эффективно выиграть от внедрения смарт-контрактов. Во-первых, в нем утверждается, что смарт-контракты могут быть жизнеспособным инструментом для эффективного преодоления инерции потребителей в

реализации и обеспечении их прав, которые стандартизированы и легко проверяемы. Во-вторых, смарт-контракты могут способствовать развитию коммерческих отношений за счет снижения транзакционных издержек, возникающих из-за отсутствия доверия между продавцами. Таким образом, смарт-контракты, вероятно, станут лучшей альтернативой традиционным инструментам деловой практики, таким как аккредитивы и соглашения об условном депонировании.

Контракты могут называться по-разному – соглашение, заказ на поставку, дополнительное соглашение, меморандум о взаимопонимании, письменное соглашение - однако, если содержание документа включает в себя конкретные условия, регулирующие проведение исследований

Таким образом, при многообразии точек зрения на сущность исследуемого договора нужно отметить, что его можно отнести к отдельной разновидности договора подряда, так как эти договоры сходны по предмету, но договор на выполнение научно-исследовательских работ в силу специфики научно-исследовательской деятельности требует особого правового режима.

1.2 Виды договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ

Законодательство РФ выделяет два вида данного договора:

- договор на выполнение научно-исследовательских работ (НИР).
По договору на выполнение НИР исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования;
- договор на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ (ОКР).

По договору на выполнение научно-исследовательских работ исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования, а по договору на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ – разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него или новую технологию, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее (п. 1 ст. 769 Гражданского кодекса).

Данные договоры характеризуются как консенсуальные, двусторонне обязывающие, возмездные. Предметом каждого из договоров является:

- договора на выполнение научно-исследовательских работ – само исследование, т.е. работа как таковая;
- договора на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ – результат работы, т.е. образец изделия, документация на изделие или технология.

Сторонами данных договоров являются исполнитель и заказчик. «В качестве исполнителей могут выступать как физические, так и юридические лица, обладающие специальными знаниями в той или иной области науки и техники. В качестве заказчиков могут выступать любые субъекты гражданского права, в том числе Российская Федерация и ее субъекты» [5, с. 43].

Форма договоров – письменная. Как правило, исполнителю предоставляется право на досрочное выполнение работ, результаты которых должны быть приняты заказчиком. Цена обоих договоров устанавливается по соглашению сторон и включает в себя компенсацию издержек исполнителя (амортизация оборудования, расход материалов и т.д.), а также саму оплату труда. Чаще всего цена работы определяется путем составления сметы. Смета готовится исполнителем и с момента подтверждения ее заказчиком становится составной частью договора. Цена работы (смета) может быть приблизительной или твердой (ст. 709 Гражданского кодекса). Оплата может

быть произведена по завершении отдельных этапов работ либо по окончании всех работ.

Предмет договора НИР и ОКР – исследование, разработка, внедрение, технология. Договор с исполнителем может охватывать как весь цикл проведения исследования, разработки и изготовления образцов, так и отдельные его этапы (элементы). В этом случае результат работ может не обладать способностью к правовой охране.

По договору на выполнение научно-исследовательских работ исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования, а по договору на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ – разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него или новую технологию, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее (п. 1 ст. 769 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Как видно из определения, указанные договоры весьма близки, что и позволило регламентировать их нормами единой главы. Однако они имеют различия:

- в предмете договоров НИР – исполнитель обязуется провести само исследование (предметом договора является сама работа);
- в договоре ОКР предметом служит результат работы в той конкретной вещественной форме, в которой он должен быть передан заказчику (образец изделия, документация на это изделие или технология).

В правовом регулировании:

- НИР – исполнитель обязан выполнить работы лично и не вправе привлекать к их выполнению третьих лиц без согласия заказчика;
- ОКР - исполнитель вправе привлекать к выполнению работ третьих лиц без согласия заказчика, если иное не предусмотрено договором

(к отношениям исполнителя с третьими лицами применяются правила о генеральном подрядчике и субподрядчике).

Глава 2 Содержание и ответственность по договору на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ

2.1 Условия договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ

Вопрос о существенных условиях договора является дискуссионным в Н.П. научных кругах. Н.М. Голованов к таковым относит предмет и сроки [12, с. 56].

Предметом договора на выполнение научно-исследовательских работ выступает работа (научные исследования) и результат, который должен быть получен исполнителем в ходе решения поставленной заказчиком научной задачи. Он всегда облекается в вещественную форму, к примеру, научный отчет или заключение.

В соглашениях об исследованиях и разработках вы, среди прочего, определяете, какие действия выполняются какой стороной, обычно связанные с планированием и этапами. Вы также указываете, какие базовые знания (также известные как справочная информация или справочная информация) предоставляются каждой из сторон в соответствии с соглашениями о совместных НИОКР и как они могут быть использованы другой стороной в рамках рассматриваемого проекта НИОКР, но, возможно, также и за его пределами. Кроме того, важно определить, какая из сторон становится владельцем знаний (также называемых передовыми знаниями или приоритетными знаниями), разработанных в рамках проекта НИОКР (независимо от того, совместно они или нет). В договоре НИОКР это может быть оформлено по-разному (например, каждая из сторон может стать собственником разработанного ею переднего плана, стороны могут совместно стать собственниками передового плана, или право собственности

может быть распределено между определенными территориями/рынками, на которых действуют разные стороны). Соответствующие соглашения о владении и использовании фона и переднего плана часто лежат в основе надежного соглашения о НИОКР. На практике это часто является предметом обсуждения между партнерами по сотрудничеству. Поэтому это следует учитывать при заключении и расторжении договора на НИОКР.

«Результаты научно-исследовательских работ отличаются от иных результатов по признаку новизны. Новизна означает, что полученный результат содержит новые знания и решения, не известные обществу при существующем развитии науки и техники» [14, с. 29].

Срок выполнения работ, в соответствии со ст. 778 Гражданского кодекса Российской Федерации, устанавливается так же, как и для договора подряда. В частности, в договоре определяются начальный и конечный сроки, а также по согласованию между сторонами могут быть предусмотрены промежуточные сроки (ст. 708 Гражданского кодекса Российской Федерации). Следовательно, начальный и конечный сроки выступают существенным условием договора, а промежуточные сроки выполнения работ могут указываться в договоре или не указываться.

Общие положения о договоре подряда регулируют и цену рассматриваемого договора. Согласно ст. 709 Гражданского кодекса Российской Федерации в договоре указываются цена подлежащей выполнению работы или способы её определения. Цена включает в себя компенсацию издержек исполнителя и причитающееся ему вознаграждение. Если цена договором не установлена, то она определяется исходя из обычно взимаемых цен за аналогичные работы при сравнимых обстоятельствах (ч. 3 ст. 424 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Особых требований к форме договора на выполнение научно-исследовательских работ законом не предусмотрено. Обычно он заключается в простой письменной форме путем составления сторонами единого

документа, имеющего ряд приложений в виде технического задания заказчика, согласованной сторонами сметы, календарного плана и т. д.

«Нужно заметить, что в проекте изменений Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено исключение абзаца второго ст. 778 и включение в главу 38 параграфа 2 «Государственный контракт на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ». Данный параграф в большей степени регулирует аспекты прав исполнителя и заказчика на результаты работ. Результат работ может не обладать способностью к правовой охране» [16, с. 37].

«Срок договора определяется с учетом сложности решаемых задач. Срок в данном договоре может быть трех видов:

- срок начала выполнения работы;
- срок действия самого договора (срок окончания работы);
- сроки завершения отдельных этапов работы, которые обычно оговариваются в календарном плане» [23, с. 115].

По договору на выполнение научно-исследовательских работ исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования, а по договору на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ - разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него или новую технологию, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее (п. 1 ст. 769 Гражданского кодекса Российской Федерации).

При этом «Гражданский кодекс Российской Федерации указывает на возможность заключения одного договора, охватывающего весь цикл создания научно-технической продукции от поискового исследования до разработки поисковых технологий. Договор квалифицируется как двухсторонне обязывающий, консенсуально – возмездный» [2, с. 93].

По договору на выполнение научно-исследовательских работ исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием

заказчика научные исследования, а по договору на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ – разработать образец нового изделия или новую технологию, а также техническую и (или) конструкторскую документацию на них, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее.

Договор с исполнителем может охватывать как весь цикл проведения исследования, разработки и изготовления образцов, так и отдельные его этапы (элементы).

Если иное не предусмотрено законом или договором, риск случайной невозможности исполнения договоров на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ несет заказчик.

Условия договоров на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ должны соответствовать законам и иным правовым актам об исключительных правах (интеллектуальной собственности).

Глава 38 Гражданского кодекса Российской Федерации не предусматривает условия о цене договора на выполнение НИКР и ТР, однако, в ней имеются ссылки к ст. 709 Гражданского кодекса Российской Федерации. В соответствии с данной статьей, при отсутствии в договоре других указаний, цена работы является твердой за исключением случаев, когда происходит существенное возрастание стоимости материалов и оборудования, предоставляемых подрядчиком, либо оказываемых ему третьими лицами услуг, которые нельзя было предусмотреть при заключении договора.

Помимо вышеуказанного исключения имеется еще одно, указанное в ст. 451 Гражданского кодекса Российской Федерации, что в момент заключения договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет; изменение обстоятельств вызвано причинами,

которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени заботливости и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям оборота; исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора; из обычаев делового оборота или существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

2.2 Права и обязанности сторон по договору на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ

Для договора на выполнение НИОКР и ТР характерна как простая, так и сложная структура договорных связей. Простая структура характеризуется тем, что исполнитель выполняет задание заказчика без привлечения третьих лиц. Для сложной структуры характерно выделение генерального подрядчика, привлекающего на свой страх и риск третьих лиц субподрядчиков. Иными словами, такая структура называется системой генерального подряда. В случае договора на проведение научных исследований в принципе применяется одноуровневая система отношений между сторонами. Данное требование является вполне логичным, учитывая, правовую природу договора на выполнение научно-исследовательских работ. Данный договор относится к договорам возмездного оказания услуг, следовательно, в соответствии со ст. 780 Гражданского кодекса Российской Федерации исполнитель должен оказывать их лично.

Исполнитель в договорах на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ обязан:

- выполнить работы в соответствии с согласованным с заказчиком техническим заданием и передать заказчику их результаты в предусмотренный договором срок;
- согласовать с заказчиком необходимость использования охраняемых результатов интеллектуальной деятельности, принадлежащих третьим лицам, и приобретение прав на их использование;
- своими силами и за свой счет устранять допущенные по его вине в выполненных работах недостатки, которые могут повлечь отступления от технико-экономических параметров, предусмотренных в техническом задании или в договоре;
- незамедлительно информировать заказчика об обнаруженной невозможности получить ожидаемые результаты или о нецелесообразности продолжения работы;
- гарантировать заказчику передачу полученных по договору результатов, не нарушающих исключительных прав других лиц.

Заказчик в договорах на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ обязан:

- передавать исполнителю необходимую для выполнения работы информацию;
- принять результаты выполненных работ и оплатить их.

Договором может быть также предусмотрена обязанность заказчика выдать исполнителю техническое задание и согласовать с ним программу (технико-экономические параметры) или тематику работ.

И.В. Закржевская еще одной причиной данного подхода считает необходимость привлечения в ОКР и ТР специалистов различных специальностей, наличие разнообразных экспериментальных лабораторий, опытных производств, а удовлетворение данного условия возможно только

при системе генерального подряда. Стоит отметить, что это очень удобно для исполнителя. Ведь гораздо выгоднее привлечь необходимых специалистов в качестве подрядчиков, чем держать полный штат специалистов на своем предприятии [22, с. 66].

На наш взгляд, важным упущением главы 38 Гражданского кодекса Российской Федерации является отсутствие указаний на форму, в которой устанавливается согласие заказчика на привлечение третьих лиц (устной или письменной). Данным пробелом в законодательстве может воспользоваться недобросовестный заказчик, с целью уклонения от оплаты по договору. В своем исковом заявлении он будет ссылаться на нарушение требований п. 1 ст. 770 Гражданского кодекса Российской Федерации в случае, если согласие на привлечение третьего лица исполнителем было сделано им в устной форме. В связи с этим, считаем необходимым внести изменения в п. 1 ст. 770 Гражданского кодекса Российской Федерации и дополнить его тем, что заказчик должен дать согласие на привлечение третьих лиц к исполнению договора на выполнение НИР в письменной форме.

Пунктом 2 ст. 770 Гражданского кодекса Российской Федерации для договоров на выполнение ОКР и ТР предусмотрено, что исполнитель «вправе привлекать к исполнению договора третьих лиц. Глава 38 Гражданского кодекса Российской Федерации отсылает к правилам о системе генерального подряда, содержащимся в ст. 706 гл. 37 Гражданского кодекса Российской Федерации. В соответствии с данной статьей в случае привлечения подрядчиком к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков) подрядчик выступает в роли генерального подрядчика, несущего перед заказчиком ответственность за убытки, причиненные участием субподрядчика в исполнении договора. Таким образом, структура отношений при использовании системы генерального подряда выстраивается по схеме «заказчик-генподрядчик» и «генподрядчик-субподрядчик» [7, с. 609].

В соответствии с п. 2, 3 ст. 706 Гражданского кодекса Российской Федерации договорные отношения заказчик-субподрядчик, как правило, отсутствуют, поскольку генеральный подрядчик несет ответственность перед заказчиком за последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субподрядчиком, а перед субподрядчиком ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по договору подряда. Именно поэтому п.3 ст. 706 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено законом или договором, заказчик и субподрядчик не вправе предъявлять друг другу требования, связанные с нарушением договоров, заключенных каждым из них с генеральным подрядчиком. Генеральный подрядчик, в свою очередь, организует, финансирует и контролирует выполнение всех работ, проводимых его соисполнителями и их контрагентами.

В соответствии с п.1 ст. 770 Гражданского кодекса Российской Федерации научные исследования исполнитель должен провести лично. Следовательно, применение п. 4 ст. 706 Гражданского кодекса Российской Федерации невозможно к отношениям, урегулированным главой 38 Гражданского кодекса Российской Федерации, так как п. 4 ст. 706 Гражданского кодекса Российской Федерации предусматривает, что с согласия генерального подрядчика заказчик вправе заключить договоры на выполнение отдельных работ с другими лицами. В этом случае указанные лица несут ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение работы непосредственно перед заказчиком.

Статьей 432 Гражданского кодекса Российской Федерации регламентируется, что для признания договора заключенным необходимо достижения согласия между сторонами по всем существенным условиям договора. Соответственно основной обязанностью сторон на этапе заключения договора является согласование всех его существенных условий.

В соответствии с п.1 ст. 774 Гражданского кодекса Российской Федерации заказчик на этапе заключения договора на выполнение НИОКР и ТР обязан передать исполнителю всю информацию, необходимую для выполнения работ.

К такой информации можно отнести патентную, экономическую, техническую, научную, нормативную и экологическую.

По-нашему мнению, главным требованием к передаваемой информации является ее достаточность для выполнения работ. Так, в судебной практике имеются случаи, когда истцу (заказчику) отказано в удовлетворении исковых требований о взыскании неустойки за несвоевременную сдачу этапов работ по договору в связи с тем, что заказчик не предоставил исполнителю в полном объеме исходные данные для выполнения работ [1, с. 76].

Далее, при заключении договора необходимо определить стоимость работ. При этом достаточно важным вопросом является «необходимость авансирования работ или внесение заказчиком задатка, поскольку полная оплата ввиду высокого риска рассматриваемого вида работ производится после получения результата работ» [2, с. 29].

В юридическом энциклопедическом словаре «под авансом понимается определенная денежная сумма или другая имущественная ценность, выдаваемая в счет предстоящих платежей за материальные ценности работы и услуги, которая при надлежащем исполнении договорного обязательства засчитывается в счет окончательного платежа» [16, с. 41]. В соответствии с п. 3 ст. 380 Гражданского кодекса Российской Федерации в случае сомнения на предмет того, является ли сумма, уплаченная в счет причитающихся со стороны по договору платежей, задатком, в частности, вследствие несоблюдения правила о письменной форме соглашения о задатке.

Одной из главных особенностей договора на выполнение НИОКР и ТР, является его творческий характер, соответственно, очень велик риск

невозможности исполнения договора. В связи с этим, считаем уместным ввести «правило о предоставлении заказчиком задатка исполнителю. Данный задаток будет являться гарантией оплаты работ исполнителя в случае наступления невозможности исполнения договора в силу объективных причин» [7, с. 610]. Такая возможность предусмотрена статьями 775 и 776 Гражданского кодекса Российской Федерации. Стоит отметить, что данное правило не будет ущемлять интересы заказчика, т.к. п. 2 ст. 381 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрена обязанность исполнителя вернуть двойную стоимость задатка в случае, если невыполнение работ произошло по его вине. Таким образом посредством установления требования об обеспечении в виде задатка обязательств из договора на выполнение НИОКР и ТР повышается уровень стабильности возникающих отношений.

Еще одним проблемным вопросом является распределение риска и ответственности сторон по договору на выполнение НИОКР и ТР. Дело в том, что нормы статей 775 и 776 Гражданского кодекса Российской Федерации сформулированы императивно и не могут быть изменены в договоре по соглашению сторон. Здесь возникает противоречие с нормой ст. 769 Гражданского кодекса Российской Федерации, которая указывает на то, что риск случайной невозможности исполнения договора несет заказчик, если иное не предусмотрено законом или договором. По нашему мнению, для устранения данного противоречия необходимо внести дополнения фразой «если иное не предусмотрено законом или договором» в ст. 775 и 776 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Следующим этапом отношений в договоре на выполнение НИОКР и ТР является проведение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ.

Статьей 773 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрены основные обязанности исполнителя на этом этапе.

Первой из них является обязанность проводить работы в соответствии с техническим заданием. Она включает в себя обязанность исполнителя выполнить работы надлежащего качества. Однако в Гражданском кодексе Российской Федерации не содержится понятий и критериев качества результатов и самих проводимых научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ. В научной литературе имеется несколько мнений относительно требований к качеству вышеуказанных работ. В частности, отмечается творческий характер деятельности исполнителя и считается, что к данным отношениям не допускается применение общих правил о качестве. В.Л. Бурмистров считает, «что выполняемые работы и их результаты должны соответствовать заданным научным или техническим требованиям, преимущественно содержащихся в техническом задании» [4, с. 100].

Так же М.П. Ринг дополняет, «что основными юридическими показателями надлежащего качества проведенных исследований или работ могут быть признаны новизна и перспективность предложенных решений; использование в разработках современных и зарубежных достижений науки и техники; экономическая эффективность нового изделия или технического прогресса; патентоспособность и конкурентоспособность предложенных разработок; долговечность и эксплуатационная надежность созданных изделий, устойчивость технологических процессов» [25, с. 73].

Качество выполненных работ должно обеспечиваться правовыми нормами, заложенными в законодательных актах РФ. Для подтверждения своей позиции можно сослаться на ст. 422 Гражданского кодекса Российской Федерации, которая предусматривает, что договор должен соответствовать обязательным правилам, установленным законом и иными правовыми актами, действующими в момент его заключения.

По нашему мнению, результат выполненных работ должен соответствовать условиям договора, а именно техническому заданию,

являющемуся неотъемлемой частью договора. При этом в техническом задании, в обязательном порядке, должны прописываться те законодательные нормы и правила, которым должен соответствовать результат работ. Данный вывод подтверждается материалами судебной практики, где качество выполненных работ оценивается по соответствию техническому заданию.

Следующей обязанностью исполнителя является обязанность своими силами и за свой счет устранить допущенные им недостатки, которые могут повлечь отступление от технико-экономических параметров, предусмотренных в техническом задании или договоре.

Мы полагаем, что если исполнитель докажет, что работы выполнены некачественно по вине заказчика, то вопрос об устранении недостатков решается в соответствии с действующим законодательством. Но применение правила абз. 4 ст. 773 Гражданского кодекса Российской Федерации исключается в случае, когда теоретически или экспериментально доказана невозможность решения поставленной договором задачи, т.е. получен отрицательный результат в соответствии со ст. 775 и 776 Гражданского кодекса Российской Федерации. Данная обязанность должна быть исполнена в согласованный сторонами срок, а в случае спора в разумный и достаточный срок, определенный судом.

В соответствии с ч. 5 ст. 773 Гражданского кодекса Российской Федерации исполнитель обязан незамедлительно информировать заказчика об обнаруженной невозможности получить ожидаемые результаты или о нецелесообразности продолжения работы. В случае неисполнения данной обязанности применение норм ст. 775 и 776 Гражданского кодекса Российской Федерации невозможно. Следующей обязанностью исполнителя является обязанность согласовать с заказчиком необходимость использования охраняемых результатов интеллектуальной деятельности, принадлежащих третьим лицам, приобретение прав на их использование и вытекающая из нее обязанность исполнителя гарантировать заказчику

передачу полученных по договору результатов, не нарушающих интеллектуальных прав других лиц.

По договору на выполнение НИОКР и ТР исполнитель должен собственными силами провести работы и исследования. В этом и заключается творческий характер работ. В соответствии с п. 1 ст. 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации любое использование результатов интеллектуальной деятельности допускается только с согласия правообладателя (за исключением законных случаев ограничения исключительных прав). Следовательно, в случае если необходимо использовать охраняемые результаты интеллектуальной деятельности, принадлежащие третьим лицам, исполнитель обязан согласовать с заказчиком возможность использования таких результатов, а также приобретение прав на них. В абз. 6 ст. 773 Гражданского кодекса Российской Федерации закреплено, что исполнитель обязан гарантировать заказчику передачу полученных по договору результатов, не нарушающих исключительных прав других лиц.

Помимо возлагаемых на исполнителя обязанностей на данном этапе ему предоставляется ряд правомочий.

Одним из таких правомочий является право исполнителя при выполнении опытно-конструкторских и технологических работ привлекать третьих лиц без согласия заказчика, а при выполнении научно-исследовательских работ с согласия заказчика.

Следующим правомочием является право исполнителя на повышение сметы. Глава 38 Гражданского кодекса Российской Федерации не предусматривает условия о цене договора на выполнение НИОКР и ТР, однако, в ней имеются ссылки к ст. 709 Гражданского кодекса Российской Федерации. В соответствии с данной статьей, при отсутствии в договоре других указаний, цена работы является твердой за исключением случаев, когда происходит существенное возрастание стоимости материалов и

оборудования, предоставляемых подрядчиком, либо оказываемых ему третьими лицами услуг, которые нельзя было предусмотреть при заключении договора [28, с. 22].

Учитывая тот факт, что предмет договора на выполнение НИОКР и ТР носит творческий характер, то нет возможности определить точную стоимость полученного в ходе исполнения договора результата. Считаем необходимым закрепить в гл. 38 Гражданского кодекса Российской Федерации условие о признании сметы по договору на выполнение НИОКР и ТР приблизительной. Судебная практика показывает, что в настоящее время такое условие практикуется в договорах и контрактах на выполнение НИОКР и ТР.

Третьим и последним этапом развития правоотношений по договору на выполнение НИОКР и ТР является приемка полученных результатов заказчиком.

На данном этапе у сторон так же возникают взаимные права и обязанности.

Заказчик либо собственными силами, либо при помощи специальной комиссии, созданной им самим, рассматривает переданные материалы и документы в сроки, установленные договором. В случае, если заказчик уклоняется от приемки результата работ, то в соответствии со ст. 738 Гражданского кодекса Российской Федерации (ссылка на которую имеется в ст. 778 Гражданского кодекса Российской Федерации) исполнитель по истечении двух месяцев со дня письменного предупреждения заказчика вправе продать результаты работы за разумную цену, а вырученную сумму, за вычетом всех причитающихся платежей, внести в депозит нотариуса. Тут же возникает вопрос насколько актуальна эта норма в отношении договора на выполнение НИОКР и ТР. Не всегда заказчик/исполнитель заинтересован в продаже еще не запатентованного, но отвечающего признакам

патентования результата ОКР. В этом случае такая информация будет сохраняться в режиме коммерческой тайны, секрета производства (ноу-хау).

Если со стороны заказчика не происходит уклонения от приемки работ, то он либо подписывает акт сдачи-приемки выполненных работ, либо составляет мотивированный отказ от принятия работ со списком замечаний и сроком, в который необходимо устранить данные замечания [27, с. 21].

Следующей обязанностью сторон является соблюдение условий конфиденциальности информации. В соответствии с п. 7 ст. 2 Федерального закона «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» под конфиденциальностью информации понимается обязательное для выполнения лицом, получившим доступ к определенной информации, требование не передавать такую информацию третьим лицам без согласия ее обладателя. В п. 3 ст. 5 того же законом предусмотрено, что информация может ограничиваться в распространении путем указания об этом в договоре или если нормативными правовыми актами ее распространение в Российской Федерации ограничивается или запрещается.

Соглашение об исследованиях и разработках обычно дополнительно связано с грантом или договоренностью о проекте, поэтому содержание такого соглашения об исследованиях и разработках должно быть привязано к соответствующим условиям гранта, и поэтому соответствующее соглашение об исследованиях и разработках должно быть даже представлено субсидирующему органу. Таким образом, при составлении контрактов на НИОКР необходимо заранее принять во внимание потребности, установленные субсидирующим органом. Если вы заключаете соглашение с ассоциированным специалистом по сестринскому делу, исследования и разработки на использование исходной и передовой информации.

В этих соглашениях вы устанавливаете, среди прочего, ту область деятельности, которую распределяет эта сторона, обычно связанную с разработкой и этапами. Кроме того, вы можете указать, что основная

информация (также называемая справочной информацией или справочной информацией) предоставляется каждой из сторон в соответствии с соглашениями об исследованиях и разработках, и то, как она может использоваться противоположной стороной внутри, но, возможно, совместно снаружи, рассматриваемый проект НИОКР.

Кроме того, очень важно видеть, что одна из сторон становится владельцем информации (также обозначаемой как информация переднего плана или передний план), разработанной в рамках проекта НИОКР (независимо от того, совместно это или нет). Это может быть организовано несколькими способами в соглашении об НИОКР (например, каждая из сторон может стать владельцем переднего плана, разработанного ею, стороны могут вместе стать владельцем переднего плана, или владение также будет выделено). на определенные территории/рынки.

2.3 Права на результаты, создаваемые в рамках договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ

Исполнитель обязан провести научные исследования лично. Он вправе привлекать к исполнению договора на выполнение научно-исследовательских работ третьих лиц только с согласия заказчика.

При выполнении опытно-конструкторских или технологических работ исполнитель вправе, если иное не предусмотрено договором, привлекать к его исполнению третьих лиц. К отношениям исполнителя с третьими лицами применяются правила о генеральном подрядчике и субподрядчике.

Если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц

(субподрядчиков). В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика.

Подрядчик, который привлек к исполнению договора подряда субподрядчика в нарушение положений пункта 1 статьи 706 Гражданского кодекса Российской Федерации или договора, несет перед заказчиком ответственность за убытки, причиненные участием субподрядчика в исполнении договора [26, с. 101].

Генеральный подрядчик несет перед заказчиком ответственность за последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субподрядчиком в соответствии с правилами пункта 1 статьи 313 и статьи 403 Гражданского кодекса Российской Федерации, а перед субподрядчиком - ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по договору подряда.

Если иное не предусмотрено законом или договором, заказчик и субподрядчик не вправе предъявлять друг другу требования, связанные с нарушением договоров, заключенных каждым из них с генеральным подрядчиком [7, с. 81].

С согласия генерального подрядчика заказчик вправе заключить договоры на выполнение отдельных работ с другими лицами. В этом случае указанные лица несут ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение работы непосредственно перед заказчиком [9, с. 56].

Стороны в договорах на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ имеют право использовать результаты работ в пределах и на условиях, предусмотренных договором.

Если иное не предусмотрено договором, заказчик имеет право использовать переданные ему исполнителем результаты работ, а исполнитель вправе использовать полученные им результаты работ для собственных нужд.

Права исполнителя и заказчика на результаты работ, которым предоставляется правовая охрана как результатам интеллектуальной деятельности, определяются в соответствии с правилами раздела VII Гражданского кодекса Российской Федерации.

Соглашение об исследованиях и разработках представляет собой соглашение, заключенное между двумя или более сторонами, которое касается условий, на которых эти стороны осуществляют:

- совместные исследования и разработки контрактных продуктов или контрактных технологий и совместное использование результатов этих исследований и разработок; совместное использование результатов исследований и разработок контрактной продукции или контрактных технологий, осуществляемых совместно по предварительному соглашению между теми же сторонами; совместные исследования и разработки контрактной продукции или контрактных технологий, исключающие совместную эксплуатацию результатов;
- возмездные исследования и разработки контрактной продукции или контрактных технологий и совместное использование результатов таких исследований и разработок; совместное использование результатов возмездных исследований и разработок контрактной продукции или контрактных технологий по предварительному соглашению между теми же сторонами; или платные исследования и разработки контрактных продуктов или контрактных технологий, исключающие совместную эксплуатацию результатов [10, с. 54].

Исследования и разработки определяются как «приобретение ноу-хау в отношении продуктов, технологий или процессов и проведение теоретического анализа, систематических исследований или экспериментов, включая экспериментальное производство, технические испытания

продуктов или процессов, создание необходимых объектов и получение прав интеллектуальной собственности за результат.

Покупатели могут оценить стоимость прав интеллектуальной собственности государственного подрядчика на продукты и услуги, определив, финансируется ли интеллектуальная собственность подрядчика из частных источников или финансируется федеральным правительством. Государственный подрядчик должен определить права, предоставляемые его самому низкому отделяемому компоненту, чтобы должным образом отслеживать источник финансирования. Например, это применяется, когда подрядчик должен предоставить некоммерческое компьютерное программное обеспечение в рамках условий своего контракта. В этом случае важно, чтобы подрядчик перечислил отдельные модули для программного обеспечения и представил обоснование ограничений прав правительства на использование, воспроизведение или раскрытие этих модулей [25, с. 44]. В противном случае, если подрядчик заявит об ограничении прав на все программное обеспечение, правительство может оспорить это утверждение и установить, что по крайней мере некоторые из отдельных модулей этого программного обеспечения были произведены на государственные средства. Это может привести к тому, что правительство получит больше прав на все программное обеспечение, чем если бы подрядчик был первоначально определен. Таким образом, потенциальные покупатели должны получить информацию о том, как государственный подрядчик обеспечивает надлежащую идентификацию и маркировку своей интеллектуальной собственности, а также ведение достаточного количества записей, подтверждающих действительность любых ограничительных маркировок.

Если интеллектуальная собственность разрабатывается исключительно за счет частных средств, заказчик может получить ограниченные права на неё, если подрядчик предпримет необходимые шаги

для передачи только ограниченных прав путем идентификации и маркировки «некоммерческих» технических данных или программного обеспечения соответствующей легендой. Ограниченные права означают, что заказчик может использовать данные внутри своей деятельности, но не раскрывать технические данные за её пределами. Ограничение прав означает, среди прочего, что заказчик может использовать, изменять и раскрывать программное обеспечение только внутри своего оборота, запускать программное обеспечение на одном компьютере одновременно и делать только минимальное количество копий для резервного копирования. Единственный случай, когда программное обеспечение с ограниченными правами или данные с ограниченными правами могут быть переданы другим подрядчикам, это для аварийного ремонта или капитального ремонта, или когда подрядчик является подрядчиком, на который распространяется государственная поддержка. Примечательно, что государственный подрядчик может дополнительно ограничить права заказчика на технические данные, предоставляемые в связи с продуктами или компьютерным программным обеспечением, которые квалифицируются как коммерческие продукты [11, с. 81]. Например, заказчик обычно приобретает коммерческое компьютерное программное обеспечение в соответствии со стандартной коммерческой лицензией государственного подрядчика, которая, как правило, будет уже, чем права правительства на некоммерческое программное обеспечение.

Положениями статьи 1297 Гражданского кодекса Российской Федерации предусматривается, что работники, которые являются авторами изобретений и которым не принадлежит исключительное право на него, имеет право на вознаграждение в соответствии с абзацем третьим пункта 2 статьи 1295 Гражданского кодекса Российской Федерации.

В соответствии со статьей 1371 Гражданского кодекса Российской Федерации право на получение патента и исключительное право на

изобретение, полезную модель или промышленный образец, созданные при выполнении договора подряда или договора на выполнение НИОКР и ТР, которые прямо не предусматривали их создание, принадлежат исполнителю, если иное не предусмотрено договором. Автору изобретения, полезной модели или промышленного образца, не являющемуся патентообладателем, должно выплачиваться вознаграждение в соответствии с пунктом 4 статьи 1370 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации «О некоторых вопросах регулирования закрепления прав на результаты научно-технической деятельности» № 342 от 22 апреля 2009 года установлено, что федеральные органы исполнительной власти и организации, выступающие от имени Российской Федерации государственными заказчиками научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ по государственным контрактам для государственных нужд, при заключении государственных контрактов обязаны предусматривать в них условия о закреплении в установленном порядке исключительных прав на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения, топологии интегральных микросхем, программы для электронно-вычислительных машин, базы данных и секреты производства (ноу-хау) за Российской Федерацией при наличии одного из следующих условий:

- если результаты научно-технической деятельности изъяты из оборота;
- если Российская Федерация приняла на себя осуществление финансирования работ по доведению результатов научно-технической деятельности до стадии практического применения, завершающейся этапом постановки продукции на производство, включающим подготовку производства, изготовление установочной серии и квалификационные испытания; если исполнитель не обеспечил до истечения шести месяцев после окончания научно-

исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ совершение всех действий, необходимых для признания за ним или приобретения им исключительных прав на результаты научно-технической деятельности;

- если результаты научно-технической деятельности созданы в ходе научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ, выполняемых во исполнение международных обязательств Российской Федерации.

Государственные заказчики могут также предусматривать в государственных контрактах условия о закреплении исключительных прав на указанные выше результаты научно-технической деятельности за Российской Федерацией или по решению государственного заказчика совместно за Российской Федерацией и организацией, выполняющей научно-исследовательские, опытно-конструкторские и технологические работы (исполнителем), если данные результаты непосредственно связаны с обеспечением обороны и безопасности государства.

2.4 Ответственность по договору на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ

По договору на выполнение научно-исследовательских работ исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования, а по договору на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ – разработать образец нового изделия или новую технологию, а также техническую и (или) конструкторскую документацию на них, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее.

Исполнитель обязан провести научные исследования лично. Он вправе привлекать к исполнению договора на выполнение научно-исследовательских работ третьих лиц только с согласия заказчика.

При выполнении опытно-конструкторских или технологических работ исполнитель вправе, если иное не предусмотрено договором, привлекать к его исполнению третьих лиц. К отношениям исполнителя с третьими лицами применяются правила о генеральном подрядчике и субподрядчике.

Следует даже провести различие между соглашением о НИОКР с фиксированным сроком, заключенным с ассоциированным специалистом, и соглашением об исследованиях и разработках с неопределенным сроком действия, а также в случаях, когда обстоятельства поддерживают разумность и справедливость, компенсация может дополнительно взыскиваться, если соглашение о проведении НИОКР с ассоциированным лицом прекращается.

Если в ходе научно-исследовательских работ обнаруживается невозможность достижения результатов вследствие обстоятельств, не зависящих от исполнителя, заказчик обязан оплатить стоимость работ, проведенных до выявления невозможности получить предусмотренные договором на выполнение научно-исследовательских работ результаты, но не свыше соответствующей части цены работ, указанной в договоре.

Если в ходе выполнения опытно-конструкторских и технологических работ обнаруживается возникшая не по вине исполнителя невозможность или нецелесообразность продолжения работ, заказчик обязан оплатить понесенные исполнителем затраты.

Исполнитель несет ответственность перед заказчиком за нарушение договоров на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ, если не докажет, что такое нарушение произошло не по вине исполнителя. Так, Истец Проскурина Л.П. обратилась в суд с иском к ответчику ООО «Свой Дом» о взыскании задолженности по договору подряда, мотивируя свои требования тем, что 20

ноября 2013 года между ГКУ «Дирекция по реализации объектов в области экологии и лесоводства» и ООО «Свой Дом» был заключен государственный контракт №***, в соответствии с которым ООО «Свой Дом» обязалось разработать проектно-сметную документацию по реабилитации каскада прудов в ПИП «Покровское-Стрешнево», согласовать разработанную документацию с организациями и сдать ее в ГКУ «Дирекция по реализации объектов в области экологии и лесоводства». 17 марта 2017 года между ООО «Свой Дом» и Проскуриной Л.П. заключен договор подряда №***, в соответствии с которым Проскурина Л.П. взяла на себя обязательства по разработке и согласованию проекта благоустройства и озеленения, в составе проектно-сметной документации по реабилитации каскада прудов ПИП «Покровское-Стрешнево» в г. Москве. Обязательства по договору подряда были выполнены в полном объеме, однако оплата по договору была получена в размере ***, в то время как протоколом о соглашении договорной цены была установлена в размере **. На письменную претензию ответа не последовало, акты приема-передачи работ ООО «Свой Дом» не подписало. Просит суд взыскать с ООО «Свой Дом» сумму основного долга по договору подряда №*** от 17 марта 2014 года в размере ***, проценты за пользование чужими денежными средствами в размере **. Решил Исковые требования Проскуриной Л.П. к ООО «Свой Дом» о взыскании задолженности по договору подряда удовлетворить, взыскать с ООО «Свой Дом» в пользу Проскуриной Л.П. сумму основного долга по договору подряда №*** от 17 марта 2014 года в размере ***, проценты за пользование чужими денежными средствами в размере ***, почтовые расходы в размере ***, расходы по оплате государственной пошлины в размере ***, а всего **. Решение может быть обжаловано в Московский городской суд через Басманный районный суд г. Москвы в течение месяца с момента составления решения в окончательной форме [20, с.203].

Исполнитель обязан возместить убытки, причиненные им заказчику, в пределах стоимости работ, в которых выявлены недостатки, если договором предусмотрено, что они подлежат возмещению в пределах общей стоимости работ по договору. Упущенная выгода подлежит возмещению в случаях, предусмотренных договором. Например, ВС РФ указал, что размер упущенной выгоды не может быть меньше дохода, который получил нарушитель. Суд отметил, что кассация неверно истолковала нормы материального права, а также превысила полномочия. ВС РФ отправил дело на пересмотр

При согласовании условий субконтракта лимит ответственности должен (где это возможно) отражать лимиты ответственности любого основного контракта. Если это невозможно, подрядчик должен рассмотреть возможные финансовые последствия по основному контракту, если субподрядчик не выполнит свои обязательства. Это разумная отправная точка для переговоров о более сбалансированном лимите ответственности.

Еще одним вариантом может быть выделение конкретных рисков, которые в случае их реализации окажут существенное влияние на реализацию проекта, и согласование более высоких лимитов ответственности в связи с претензиями, возникающими в связи с этими конкретными рисками [24, с. 65].

В качестве еще одного примера, соглашения о НИОКР часто включают положение о возмещении убытков в пользу одной стороны от другой. Это возмещение может быть ограничено определенными событиями, но, как правило, это широкое возмещение, которое может выйти за рамки согласованных пределов ответственности. Кроме того, многие организации будут иметь страховое покрытие на случай возникновения претензий. Конкретные условия страхования должны быть проверены, но возможно, что договорное согласие на полное возмещение убытков против третьей стороны могут аннулировать условия страхования. Это означает, что

в случае претензии ответственность организации может не только превысить стоимость, полученную ею по договору, но и быть не в состоянии возместить свои убытки по страховке. Это означает, что организация должна покрывать эти убытки за счет своих денежных резервов, что может негативно сказаться на бизнес-операциях и денежных потоках.

Заключение

По результатам проведённого исследования мы пришли к выводу, что для договора на выполнение НИОКР и ТР характерна как простая, так и сложная структура договорных связей. Простая структура характеризуется тем, что исполнитель выполняет задание заказчика без привлечения третьих лиц. Для сложной структуры характерно выделение генерального подрядчика, привлекающего на свой страх и риск третьих лиц субподрядчиков. Иными словами, такая структура называется системой генерального подряда. В случае договора на проведение научных исследований в принципе применяется одноуровневая система отношений между сторонами.

В договоре НИОКР об исследованиях и разработках, среди прочего, определяется, какие действия выполняются какой стороной, обычно связанные с планированием и этапами. Также указывается, какие базовые знания (также известные как справочная информация или справочная информация) предоставляются каждой из сторон в соответствии с соглашениями о совместных НИОКР и как они могут быть использованы другой стороной в рамках рассматриваемого проекта НИОКР, но, возможно, также и за его пределами.

Кроме того, в договоре НИОКР важно определить, какая из сторон становится владельцем знаний (также называемых передовыми знаниями или приоритетными знаниями), разработанных в рамках проекта НИОКР (независимо от того, совместно они или нет). Это может быть оформлено по-разному (например, каждая из сторон может стать собственником разработанного ею переднего плана, стороны могут совместно стать собственниками передового плана, или право собственности может быть распределено между определенными территориями/рынками, на которых действуют разные стороны). На практике это часто является предметом

обсуждения между партнерами по сотрудничеству. Поэтому это следует учитывать при заключении и расторжении договора на НИОКР.

Одной из главных особенностей договора на выполнение НИОКР и ТР, является его творческий характер, соответственно, очень велик риск невозможности исполнения договора. Учитывая тот факт, что предмет договора на выполнение НИОКР и ТР носит творческий характер, то нет возможности определить точную стоимость полученного в ходе исполнения договора результата. Считаем необходимым закрепить в гл. 38 Гражданского кодекса Российской Федерации условие о признании сметы по договору на выполнение НИОКР и ТР приблизительной. Судебная практика показывает, что в настоящее время такое условие практикуется в договорах и контрактах на выполнение НИОКР и ТР.

Проблемным вопросом является распределение риска и ответственности сторон по договору на выполнение НИОКР и ТР. Дело в том, что нормы статей 775 и 776 Гражданского кодекса Российской Федерации сформулированы императивно и не могут быть изменены в договоре по соглашению сторон. Здесь возникает противоречие с нормой ст. 769 Гражданского кодекса Российской Федерации, которая указывает на то, что риск случайной невозможности исполнения договора несет заказчик, если иное не предусмотрено законом или договором.

Соглашение об исследованиях и разработках обычно дополнительно связано с грантом или договоренностью о проекте, поэтому содержание такого соглашения об исследованиях и разработках должно быть привязано к соответствующим условиям гранта, и поэтому соответствующее соглашение об исследованиях и разработках должно быть даже представлено субсидирующему органу. Таким образом, при составлении контрактов на НИОКР необходимо заранее принять во внимание потребности, установленные субсидирующим органом.

Список используемой литературы и используемых источников

1. Бараш Я.Б. Договоры на выполнение научно-исследовательских и конструкторских работ. М., 2016. 310 с.
2. Белоусов В.Н. Договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ // Законы России: опыт, анализ, практика. 2019. № 11. С. 91-95.
3. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга третья: Договоры о выполнении работ и оказании услуг. М.: Статут, 2011. 1055 с.
4. Бурмистров В.Л. Вопросы ответственности по договорам на выполнение научно-исследовательских и конструкторских работ // Сборник аспирантских работ по вопросам государства и права. Свердловск. 2011. Вып. 2. С. 141-158.
5. Бышов Д.В. Правовые особенности договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ // Социосфера. 2018. № 2. С. 99-102.
6. Василевская Н.П. Творческое задание и предмет договоров на выполнение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ // Правоведение. 2018. № 1. С. 42-48.
7. Волкова К.С. Некоторые актуальные проблемы договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ // Аллея науки. 2021. Т. 1. № 1(52). С. 607-610.
8. Волошко С.Д. Договор на передачу научно-технических достижений. Харьков, 1978. 69 с.
9. Гаврилов Э.П. Договор на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ // Российская юстиция. 2006. № 6. С.20-25.
10. Галкин А.Ю. Права и обязанности сторон по договорам на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и

технологических работ // Альманах современной науки и образования, 2011. № 11 (54). С. 13–15.

11. Галкин А.Ю. Условия договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ // Молодой ученый. 2017. № 5. С. 282-284.

12. Голованов Н.М. Сборник хозяйственных договоров с комментариями. Питер, 2017. 410 с.

13. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (в ред. от 29.01.2022) [Электронный ресурс] Режим доступа URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 25.04.2022)

14. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (в ред. от 29.01.2022) [Электронный ресурс] Режим доступа URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 25.04.2022)

15. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвёртая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (в ред. от 29.01.2022) [Электронный ресурс] Режим доступа URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 25.04.2022)

16. Гуторов А.И. Договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ: к вопросу о дифференциации // Известия Юго-Западного государственного университета. Серия: История и право. 2019. Т. 9. № 5. С. 35-42.

17. Закржевская И.В. Договор на осуществление научно-исследовательской деятельности, выполнение опытно-конструкторских и технологических работ: дис. ... канд. юрид. наук.: 12.00.03. Челябинск, 2009. 216 с.

18. Иоффе О.С. Обязательственное право. М.: Юрид. лит., 1975. 880 с.

19. Козырь О.М., Маковский А.Л., Хохлов С.А. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть вторая. Текст, комментарии, алфавитно-предметный указатель. М.: Изд-во Междунар. центра финансово-эконом. развития, 1996. 704 с.

20. Крашенинников П.В. Постатейный комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй: в 3 т. Т. 2. М.: Статут, 2011. 597 с.

21. Ландин А.В. Согласование технического задания как условие заключения договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ // Юридические науки. 2018. № 1. С. 14-15.

22. Мазепин А. Стимулирование изобретательской и рационализаторской деятельности на предприятии // Интеллектуальная собственность. Промышленная собственность. 2016. № 8. С. 68-77.

23. Мелешенко В.Д., Остапович И.К., Ходыкина Т.М. Правовое регулирование выполнения научно-исследовательских работ // Современное право. 2019. № 4. С. 111-118.

24. Проект Федерального закона № 47538-6/4 «О внесении изменений в части первую, вторую, третью и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации, а также в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // Правовая система Консультант плюс. URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=PRJ;n=103504> (дата обращения: 15.04.2022).

25. Ринг М.П. Договоры на научно-исследовательские и конструкторские работы. М.: Юрид. лит., 1967. 200 с.

26. Сергеев А.П., Толстой Ю.К. Гражданское право: учебник. М., 2003. 510 с.

27. Серова О.А. Правовое регулирование выполнения научно-исследовательских работ: основные тенденции изменений // Гражданское право. 2020. № 1. С. 7-10.

28. Хасимова Л.Н. Лицензионный договор в праве промышленной собственности Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук.: 12.00.03. Казань: Институт управления, экономики и права, 2010. 197 с.