

УДК 347.78(47)
ББК 67.404.31(2Рос)

С.В. БАГАНОВА
*старший преподаватель
Байкальского государственного университета экономики и права,
г. Иркутск
e-mail: lechos@yandex.ru*

О ПРИНАДЛЕЖНОСТИ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО ПРАВА НА ПРОИЗВЕДЕНИЕ, СОЗДАННОЕ ПО ГОСУДАРСТВЕННОМУ ИЛИ МУНИЦИПАЛЬНОМУ КОНТРАКТУ

Рассмотрены общие положения Гражданского кодекса Российской Федерации, посвященные вопросам принадлежности исключительного права на произведения науки, литературы и искусства, созданные по государственному или муниципальному контракту.

Ключевые слова: государственный контракт, муниципальный контракт, производство, исключительное право.

S. V. BAGANOVA
*Senior Instructor, Baikal State University
of Economics and Law, Irkutsk
e-mail: lechos@yandex.ru*

ABOUT OWNERSHIP OF EXCLUSIVE RIGHTS TO WORK CREATED UNDER STATE OR MUNICIPAL CONTRACT

The author studies the general statutes of the Civil Code of the Russian Federation that deal with the matters of exclusive rights to works of sciences, literature and art created under state or municipal contract.

Keywords: state contract, municipal contract, work, exclusive right.

Появление в части четвертой Гражданского кодекса РФ ст. 1298 [3], посвященной произведениям науки, литературы и искусства, созданным по государственному или муниципальному контракту, обусловлено давно назревшей необходимостью урегулирования тех случаев создания произведений науки, литературы или искусства, когда заказчиком выступает Российская Федерация, субъект Российской Федерации или муниципальное образование, т.е. когда имеет место факт финансирования создания таких произведений за счет средств бюджета соответствующего уровня.

Указанная статья Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) регламентирует вопросы, связанные с определением обладателя исключительного права в отношении произведения, созданного на основании заключения государственного или муниципального контракта. Сам порядок за-

ключения государственного или муниципального контракта определен в федеральном законе РФ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» [7].

Определение государственного или муниципального контракта дано в ст. 9 указанного закона РФ: государственный или муниципальный контракт — это договор, заключенный заказчиком от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в целях обеспечения государственных или муниципальных нужд.

Содержание действующих норм, посвященных государственным и муниципальным контрактам по созданию объектов интеллектуальной собственности, вызывает в правовой науке вопросы об установлении возможности отнесения таких контрактов к

числу договоров. Наличие особого субъектного состава контрактов (один из их субъектов наделяется властными полномочиями) и отсутствие в ст. 8 ГК РФ [2] упоминаний о заключении рассматриваемых контрактах как об одном из оснований возникновения гражданских прав и обязанностей порождают некоторые споры о возможности отнесения этих контрактов либо к числу договоров и иных сделок (к юридическим актам), либо к числу актов государственных органов. В то же время, например, факт отнесения таких контрактов к числу гражданско-правовых договоров не ставит точку в этой дискуссии, так как вызывает необходимость определения их места в системе гражданско-правовых договоров [1; 4].

На основании заключенного государственного или муниципального контракта могут создаваться:

- литературные произведения, за исключением программ для ЭВМ;
- драматические и музыкально-драматические, сценарные произведения;
- хореографические произведения и пантомимы;
- музыкальные произведения с текстом или без него;
- аудиовизуальные произведения;
- произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;
- произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;
- архитектурные проекты, проекты произведений градостроительства, садово-паркового искусства;
- фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;
- производные произведения;
- составные произведения (за исключением баз данных), представляющие собой по подбору или расположению материала результат творческого труда [7, ст. 31.1].

Большинство произведений науки, литературы и искусства создаются по договорам, предметом которых служит их создание, поэтому ст. 1298 ГК РФ сформулирована применительно к таким произведениям. Однако с учетом специфики, присущей программам для ЭВМ и базам данных, п. 6 ст. 1298 ГК

РФ распространяет правила этой статьи на те программы ЭВМ и базы данных, создание которых не было предусмотрено государственным или муниципальным контрактом, но которые появились как «дополнительный» результат выполнения условий такого контракта [6].

После создания произведения науки, литературы или искусства на основании государственного или муниципального контракта исключительное право на него принадлежит исполнителю, являющемуся автором, либо иным выполняющим государственный или муниципальный заказ лицам, если государственным или муниципальным контрактом не предусмотрено, что это право принадлежит Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию, от имени которых выступает государственный или муниципальный заказчик, либо совместно исполнителю и Российской Федерации, исполнителю и субъекту Российской Федерации или исполнителю и муниципальному образованию (п. 1 ст. 1298 ГК РФ).

Из приведенной формулировки можно выделить особый субъектный состав рассматриваемого договора, что, несомненно, отражается на характеристике договора. В качестве заказчика произведения могут выступать Российская Федерация, субъекты Российской Федерации или муниципальные образования в лице соответствующих государственных органов, органов управления государственными внебюджетными фондами, органов местного самоуправления, бюджетных организаций и иных получателей средств из бюджетов разных уровней. Исполнителем может являться как непосредственно сам автор произведения (при этом произведение может быть создано в результате умственной деятельности одного или нескольких лиц (соавторов)), так и любое иное лицо, которое выполняет заказ.

Анализ ст. 1298 ГК РФ позволяет сделать вывод о том, что данная статья по большей части регулирует отношения сторон, возникающие из исполнения государственных или муниципальных контрактов [5]. Так, в результате создания произведения правообладателем исключительного права на него может выступать сам автор произведения, либо иной исполнитель государственного или муниципального контракта, либо Российская

Федерация, субъект Российской Федерации или муниципальное образование. Также предусмотрена возможность принадлежности исключительного права одновременно исполнителю и Российской Федерации, исполнителю и субъекту Российской Федерации или исполнителю и муниципальному образованию.

Если из условий государственного или муниципального контракта следует, что исключительное право на произведение принадлежит заказчику, то на исполнителя дополнительно возлагается обязанность путем заключения договоров со своими работниками и третьими лицами приобрести это право или обеспечить его приобретение для передачи соответственно Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию. При этом исполнитель имеет право на возмещение затрат, понесенных им в связи с приобретением соответствующих прав у третьих лиц. Из положения п. 2 ст. 1298 ГК РФ не понятно, должны ли эти затраты быть включены в цену контракта и оговорены изначально в государственном или муниципальном контракте или они компенсируются сверх определенной в контракте цены.

Содержание п. 5 ст. 1298 ГК РФ предусматривает, что если автором произведения является работник исполнителя, исключительное право которого на произведение перешло к исполнителю, то автор-работник имеет право на вознаграждение в соответствии с абзацем 3 п. 2 ст. 1295 ГК РФ. При этом требование о выплате вознаграждения автор-работник может предъявлять исключительно своему работодателю, а не иному лицу, к которому данное исключительное право перешло вследствие заключения государственного или муниципального контракта.

Из содержания п. 1 ст. 1298 ГК РФ не вполне ясны процедуры приобретения исключительного права заказчиком и дальнейшей его реализации совместно с исполнителем. Если исполнитель для выполнения обязанности передать исключительное право заказчику должен заключить со своими работниками договор, то для того чтобы заказчик получил статус правообладателя наряду с исполнителем последний также должен заключить со своими работниками договор о приобрете-

нии исключительного права. Однако каким образом исполнитель обеспечивает заказчику его вступление в права правообладателя, из содержания ст. 1298 ГК РФ не понятно. Более того, в подобной ситуации ставится под сомнение возможность заключения между заказчиком и исполнителем договора об отчуждении исключительного права или лицензионного договора [5].

Особого внимания заслуживает вопрос о выдаче правообладателем заказчику по его требованию безвозмездной простой (неисключительной) лицензии на использование созданного произведения, если исключительное право на него не принадлежит Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию (п. 3 ст. 1298 ГК РФ). В подобных ситуациях публичное образование наряду с уже имеющимся государственным или муниципальным контрактом должно заключить с правообладателем лицензионный договор, предполагающий предоставление правообладателем (лицензиаром) другой стороне (лицензиату) право использования этого произведения в установленных договором пределах (ст. 1235 ГК РФ). Учитывая, что выдаваемая лицензия должна быть простой (неисключительной), она должна предоставлять лицензиату (в качестве которого в данном случае будет выступать Российская Федерация, субъект Российской Федерации или муниципальное образование) право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации и в то же время сохранять за лицензиаром (правообладателем) право выдачи лицензий другим лицам (п. 1 ст. 1236 ГК РФ).

Еще одной особенностью реализации права распоряжения исключительным правом является то, что если исключительное право на произведение, созданное по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд, принадлежит совместно исполнителю и Российской Федерации, исполнителю и субъекту Российской Федерации или исполнителю и муниципальному образованию, то государственный или муниципальный заказчик может выдать безвозмездную простую (неисключительную) лицензию на использование такого произведения для государственных или муниципальных нужд любому субъекту, но

при соблюдении условия о необходимости уведомления об этом исполнителя.

Таким образом, включение в часть четвертую ГК РФ соответствующих норм, регламентирующих порядок и условия возникновения исключительного права на

произведение науки, литературы и искусства, созданное по государственному или муниципальному контракту, позволило определить общие процедурные моменты, которые требуют дополнительного более глубокого анализа.

Список используемой литературы

1. Атамась А.В. Государственный контракт на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ в Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук. М., 2009.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации. Ч. 1: федер. закон от 30 нояб. 1994 г. № 51-ФЗ (в ред. федер. закона от 18 июля 2009 г. № 181-ФЗ) // Собрание законодательства РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации. Ч. 4: федер. закон от 18 дек. 2006 г. № 230-ФЗ (в ред. федер. закона от 4 окт. 2010 г. № 259-ФЗ) // Собрание законодательства РФ. 2006. № 52, ч. 1. Ст. 5496.
4. Ковалев Ю.А. Правовая охрана изобретений, созданных при выполнении работ по государственному контракту: дис. ... канд. юрид. наук. М., 2007.
5. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса РФ: (поглавный) / под ред. А.Л. Маковского. М., 2008.
6. Корчагина Н.П., Моргунова Е.А., Погуляев В.В. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации: (постатейный) / под ред. В.В. Погуляева. М., 2008.
7. О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд: федер. закона от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ (в ред. федер. закона от 3 нояб. 2010 г. № 290-ФЗ) // Собрание законодательства РФ. 2005. № 30, ч. 1. Ст. 3105.

Bibliography (transliterated)

1. Atamas' A.V. Gosudarstvennyi kontrakt na vypolnenie nauchno-issledovatel'skikh, opytno-konstruktorskiikh i tekhnologicheskikh rabot v Rossiiskoi Federatsii: dis. ... kand. yurid. nauk. M., 2009.
2. Grazhdanskii kodeks Rossiiskoi Federatsii. Ch. 1: feder. zakon ot 30 noyab. 1994 g. № 51-FZ (v red. feder. zakona 18 iyulya 2009 g. № 181-FZ) // Sobranie zakonodatel'stva RF. 1994. № 32. St. 3301.
3. Grazhdanskii kodeks Rossiiskoi Federatsii. Ch. 4: feder. zakon ot 18 dek. 2006 g. № 230-FZ (v red. feder. zakona ot 4 okt. 2010 g. № 259-FZ) // Sobranie zakonodatel'stva RF. 2006. № 52, ch. 1. St. 5496.
4. Kovalev Yu.A. Pravovaya okhrana izobretenii, sozdannykh pri vypolnenii rabot po gosudarstvennomu kontraktu: dis. ... kand. yurid. nauk. M., 2007.
5. Kommentarii k chasti chetvertoi Grazhdanskogo kodeksa RF: (poglavnyi) / pod red. A.L. Makovskogo. M., 2008.
6. Korchagina N.P., Morgunova E.A., Pogulyaev V.V. Kommentarii k chasti chetvertoi Grazhdanskogo kodeksa Rossiiskoi Federatsii: (postateinyi) / pod red. V.V. Pogulyaeva. M., 2008.
7. O razmeshchenii zakazov na postavki tovarov, vypolnenie rabot, okazanie uslug dlya gosudarstvennykh i munitsipal'nykh nuzhd: feder. zakona ot 21 iyulya 2005 g. № 94-FZ (v red. feder. zakona ot 3 noyab. 2010 g. № 290-FZ) // Sobranie zakonodatel'stva RF. 2005. № 30, ch. 1. St. 3105.