

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
Байкальский государственный университет

В. Н. Белоусов

ОБОРОТ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫХ ПРАВ

Учебное пособие

Иркутск
Издательский дом БГУ
2021

УДК 347.78
ББК 67.404.2
Б43

Печатается по решению редакционно-издательского совета
Байкальского государственного университета

Рецензенты канд. юрид. наук, доц. Е. Г. Белькова
канд. юрид. наук, доц. Ю. В. Виниченко

Белоусов В. Н.

Б43 **Оборот исключительных прав : учеб. пособие /**
В. Н. Белоусов. – Иркутск : Изд. дом БГУ, 2021. – 108 с.

ISBN 978-5-7253-3044-1

В учебном пособии рассматриваются юридические аспекты применения договорных и внедоговорных конструкций, направленных на распоряжение исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации. Издание включает конспекты лекций, список рекомендуемой литературы, словарь терминов, тест, а также вопросы для самопроверки. Материал подготовлен на основе действующих нормативно-правовых актов, практики их применения, а также положений юридической доктрины.

Предназначено для бакалавров, магистрантов, обучающихся по специальности «Юриспруденция», преподавателей юридических вузов и факультетов, практикующих юристов.

УДК 347.78
ББК 67.404.2

ISBN 978-5-7253-3044-1

© Белоусов В. Н., 2021
© ФГБОУ ВО «БГУ», 2021

ОГЛАВЛЕНИЕ

ПРЕДИСЛОВИЕ	5
ГЛАВА I. ЛИЦЕНЗИОННЫЙ ДОГОВОР	6
§ 1. Понятие и правовая характеристика лицензионного договора...	6
§ 2. Элементы лицензионного договора	8
§ 3. Виды лицензионных договоров	11
§ 4. Содержание лицензионного договора	13
§ 5. Ответственность сторон по лицензионному договору	14
§ 6. Соотношение лицензионного договора со смежными сделками	15
Вопросы для самопроверки.....	21
Рекомендуемая литература.....	21
ГЛАВА II. ДОГОВОР КОММЕРЧЕСКОЙ КОНЦЕССИИ	24
§ 1. Понятие и правовая характеристика договора коммерческой концессии	24
§ 2. Элементы договора коммерческой концессии.....	24
§ 3. Содержание договора коммерческой концессии.....	30
§ 4. Прекращение договора коммерческой концессии.....	33
§ 5. Ответственность сторон по договору коммерческой концессии.....	34
Вопросы для самопроверки.....	38
Рекомендуемая литература.....	38
ГЛАВА III. ДОГОВОР ОБ ОТЧУЖДЕНИИ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО ПРАВА.....	41
§ 1. Понятие, правовая характеристика и виды договора об отчуждении исключительного права	41
§ 2. Элементы договора об отчуждении исключительного права ...	45
§ 3. Содержание договора об отчуждении исключительного права	47

§ 4. Ответственность сторон по договору об отчуждении исключительного права	49
Вопросы для самопроверки.....	50
Рекомендуемая литература.....	50
ГЛАВА IV. ДОГОВОР ДОВЕРИТЕЛЬНОГО УПРАВЛЕНИЯ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫМИ ПРАВАМИ	52
§ 1. Понятие и правовая характеристика договора доверительного управления исключительными правами.....	52
§ 2. Элементы договора доверительного управления исключительными правами.....	54
§ 3. Содержание договора доверительного управления исключительными правами.....	56
Вопросы для самопроверки.....	57
Рекомендуемая литература.....	58
ГЛАВА V. ПЕРЕХОД ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫХ ПРАВ БЕЗ ДОГОВОРА.....	60
§ 1. Переход исключительных прав в порядке наследования	60
§ 2. Переход исключительных прав в порядке реорганизации юридического лица.....	65
§ 3. Переход исключительных прав при обращении взыскания на имущество правообладателя	70
Вопросы для самопроверки.....	73
Рекомендуемая литература.....	74
ПРОВЕРОЧНЫЙ ТЕСТ ПО КУРСУ.....	76
СЛОВАРЬ ТЕРМИНОВ	81

ПРЕДИСЛОВИЕ

Настоящее учебное пособие посвящено договорным и внедоговорным способам распоряжения исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации.

Рассмотрены следующие договорные конструкции: договор коммерческой концессии; лицензионный договор; договор об отчуждении исключительного права; договор доверительного управления исключительными правами. Всесторонне исследуются различные подходы к определению правовой природы указанных договоров; установлению перечня существенных условий, необходимых для заключения данных договоров; анализу субъектного состава, правам и обязанностям, ответственности контрагентов. Кроме того, раскрыты дискуссионные вопросы прекращения договорных обязательств по распоряжению исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации. Представлен сравнительный анализ лицензионного договора авторского заказа со смежными институтами. Сделан вывод о самостоятельности указанных договорных форм о распоряжении исключительными правами. Критерием самостоятельности исследуемых видов договоров выступает, прежде всего, наличие собственного предмета и других специфических признаков.

Проанализированы основания внедоговорного перехода исключительных прав. В частности, в порядке универсального правопреемства исследован оборот исключительных прав при наследовании и реорганизации юридического лица. Кроме того, раскрыты и иные основания перехода исключительных прав без договора.

Издание содержит направления возможного развития основных договорных и внедоговорных институтов по обороту исключительных прав.

ГЛАВА I. ЛИЦЕНЗИОННЫЙ ДОГОВОР

- § 1. Понятие и правовая характеристика лицензионного договора
- § 2. Элементы лицензионного договора
- § 3. Виды лицензионных договоров
- § 4. Содержание лицензионного договора
- § 5. Ответственность сторон по лицензионному договору
- § 6. Соотношение лицензионного договора со смежными сделками

§ 1. Понятие и правовая характеристика лицензионного договора

Легальное определение лицензионного договора содержится в ст. 1235 Гражданского кодекса РФ¹ (далее – ГК РФ). Здесь сказано, что по лицензионному договору лицензиар предоставляет или обязуется предоставить лицензиату право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в предусмотренных договором пределах.

Анализ законодательного определения позволяет сделать вывод о том, что лицензионный договор может быть как реальным, так и консенсуальным. Предусмотренная законодателем возможность заключения реального или консенсуального лицензионного договора предоставляет контрагентам возможность выбора наиболее подходящей для них модели, а также соответствует принципу диспозитивности гражданского права.

Вместе с тем в отечественной цивилистике встречаются различные мнения о возможности заключения реального лицензионного договора. Некоторые ученые отмечают, что лицензионный договор является консенсуальным. Указание законодателя в легальном определении «передает или обязуется передать» свидетельствует о том, с какого момента лицензиат вправе начать использовать результат интеллектуальной деятельности (с момента заключения договора или иного срока, указанного в соглашении)². Реальный договор состоит из соглашения и реального акта (юридического поступка) – передачи вещи. Поэтому для реального договора необходимо совершение дей-

¹ Гражданский кодекс РФ : Федер. закон РФ от 18.12.2006 г. № 230-ФЗ. Ч. 4 // Собрание законодательства РФ. 2006. № 52, ч. 1. Ст. 5496.

² Корчагина Н. П., Моргунова Е. А., Погуляев В. В. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации / под общ. ред. В. В. Погуляева. М., 2008. С. 145.

ствий по передаче материального объекта. Для его вручения нужно обладать правомочием владения. Права на объекты интеллектуальной собственности такими признаками не обладают. На основании изложенного авторы исключают возможность заключения лицензионного соглашения по модели реального договора¹.

Большинство исследователей, исходя из законодательной дефиниции анализируемого соглашения, отстаивают возможность заключения не только консенсуального, но и реального лицензионного договора². Данный вывод представляется более убедительным по следующим обстоятельствам. По лицензионному договору предоставляются исключительные права использования результата или средства. Результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации не могут отчуждаться (ст. 129 ГК РФ). Кроме того, понятие «имущество» достаточно объемное, включающее в себя деньги, имущественные права и др. Следовательно, из содержания п. 2 ст. 433 ГК РФ под передачей имущества следует понимать материальные и нематериальные объекты.

Необходимо учитывать, что допускается заключение лицензионного договора, предусматривающего предоставление права использования результата или средства, которые будут созданы в будущем. В данной ситуации применима лишь модель консенсуального договора.

Лицензионный договор является возмездным, если соглашением сторон не предусмотрено иное (п. 5 ст. 1235 ГК РФ). Законодатель установил лишь презумпцию возмездности лицензионного договора. Несомненно, что это правило расширяет сферу применения лицензионного договора. Иначе контрагентам необходимо было бы включать условие о цене даже в тех случаях, когда они этого и не желали.

В законодательстве закреплены встречные права и обязанности контрагентов. В юридической литературе также не оспаривается sinalлагматический характер лицензионного договора³.

¹ Белая книга: история и проблемы кодификации законодательства об интеллектуальной собственности : сб. док., материалов и науч. ст. / под ред. В. Н. Лопатина. М., 2007. С. 89.

² Райников А. С. Соотношение договора коммерческой концессии со смежными гражданско-правовыми институтами // Вестник гражданского права. 2008. № 3. Т. 8. С. 16 ; Баттахов П. П. Особенности отчуждения объектов промышленной собственности по лицензионному договору и договору коммерческой концессии // Аграрное и земельное право. 2019. № 1 (169). С. 145–146 ; Калининцева Е. П. Лицензионный договор как основание возникновения обязательства : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Ростов н/Д., 2011. С. 8.

³ Гражданское право. В 2 ч. Ч. 2 : учеб. для студ. вузов, обуч. по направлению «Юриспруденция» / под ред. В. П. Камышанского, Н. М. Коршунова, В. И. Иванова. М., 2012. С. 555 ;

Таким образом, анализируемый договор возможно заключить как по модели реального, так и консенсуального договора. Обоснована возможность заключения возмездного и безвозмездного лицензионного договора. Сделан вывод о том, что лицензионный договор является синаллагматическим.

§ 2. Элементы лицензионного договора

Стороны лицензионного договора – *лицензиар* и *лицензиат* (физические или юридические лица). Бесспорно, что на стороне лицензиара правомочны выступать как первоначальные, так и производные обладатели исключительного права. При предоставлении прав на объект авторского права лицензиаром признается в частности автор или соавторы произведения науки, литературы, искусства, работодатель (в случае создания произведения в пределах осуществления трудовой функции), организация, осуществляющая коллективное управление авторскими и смежными правами, обладатели, имеющие общие права на объект авторского права (например, наследники автора). В отношении объектов патентного права лицензиарами являются патентообладатели – физические или юридические лица (опытно-конструкторские бюро, научно-исследовательские институты, которые обладают правами на изобретение, полезную модель и промышленный образец, созданные в связи с выполнением служебного задания или при выполнении работ по договору). Лицензиаром является также лицо, обладающее правом на товарный знак, селекционное достижение, топологию интегральной микросхемы, ноу-хау. Лицензиарами в отношении товарного знака (знака обслуживания) выступают юридические лица или индивидуальные предприниматели (ст. 1477, 1484 ГК РФ).

Лицензиатом признается также любой субъект гражданского права. В качестве примера, когда на стороне лицензиата выступает субъект предпринимательской деятельности, можно привести издательский лицензионный договор. Представляется, что лицензиаты при предоставлении прав на товарный знак (знак обслуживания) – это юридические лица или индивидуальные предприниматели, поскольку права на эти результаты необходимы для производства и (или) реализации товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (учебно-практический) к ч. 4 / под ред. С. А. Степанова. М., 2015. С. 37.

Обратимся к анализу существенных условий лицензионного договора.

Предмет – это существенное условие любого договора. Предмет лицензионного договора выражается в совершении действий, направленных на предоставление права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в пределах, определенных сторонами. Предмет договора должен быть индивидуализирован.

Специфическим существенным условием лицензионного договора является **условие о способе использования результата или средства**. Принимая во внимание принцип свободы договора, по анализируемому соглашению можно передать один из способов использования (например, право распространять произведение литературы на русском языке), либо несколько, либо все способы. Права на способы использования результата или средства должны быть четко определены. Те способы использования, которые не предусмотрены лицензионным договором, не считаются переданными.

В отношении отдельных условий лицензионного договора в науке возникают споры. Так, В. С. Витко в качестве существенного условия исследуемого договора называет также и условие о территории использования объекта¹. Вряд ли можно согласиться с указанным выводом, поскольку в п. 3 ст. 1235 ГК РФ содержится правило, по которому если в договоре не указана территория, на которой допускается использование результата или средства, лицензиат вправе осуществлять их использование на всей территории Российской Федерации. Следовательно, при несогласовании данного условия договор считается заключенным. Поэтому нет оснований относить данное условие к числу существенных. Аналогичный вывод можно сделать и в отношении условия о сроке договора, так как в случае, когда в лицензионном договоре срок его действия не определен, договор считается заключенным на пять лет (п. 4 ст. 1235 ГК РФ).

Для возмездного лицензионного договора существенным является **условие о вознаграждении**. Оплата вознаграждения может производиться в форме разовых или периодических платежей, процентных отчислений от выручки (например, отчислений от дохода от проданных экземпляров произведений), либо в другой форме.

Следовательно, существенными условиями лицензионного договора являются предмет, условие о способе использования результа-

¹ Витко В. С. Гражданско-правовая природа лицензионного договора. М., 2011. С. 42.

та интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Для заключения возмездного лицензионного договора согласование цены является обязательным.

Форма договора. Для достижения баланса интересов сторон лицензионный договор должен заключаться в письменной форме. При этом законодателем предусмотрено правило, согласно которому несоблюдение письменной формы влечет недействительность данного договора. Нельзя не поддержать необходимость включения данной нормы в ГК РФ, так как отсутствие специальных правил о форме лицензионного договора могло негативно сказаться на регулировании отношений между лицензиаром и лицензиатом (например, могла бы возникнуть сложность в доказывании факта заключения договора и т. п.).

Необходимо отметить, что договор об использовании произведения в периодической печати может заключаться в устной форме. В доктрине гражданского права это исключение объясняется необходимостью оперативно предоставлять информацию¹.

Упрощенный порядок заключения предусмотрен для лицензионного договора о предоставлении права использования программы для ЭВМ и базы данных. В п. 5 ст. 1286 ГК РФ отмечается, что такой договор является договором присоединения, условия которого, в частности, могут быть изложены на приобретаемом экземпляре программы для ЭВМ или базы данных либо на упаковке такого экземпляра или в электронном виде.

В случаях, когда объект интеллектуальной собственности подлежит государственной регистрации, то и предоставление права использования на такой результат подлежит государственной регистрации. Целью регистрации является обеспечение законности при предоставлении прав на охраняемые объекты промышленной собственности.

Для наглядности схематично изобразим правовую характеристику и элементы лицензионного договора (рис. 1).

¹ Право интеллектуальной собственности : учебник. Т. 2 : Авторское право / Е. С. Гринь, В. О. Калятин, С. В. Михайлов и др. ; под общ. ред. Л. А. Новоселовой. М., 2017. С. 218.



Рис. 1. Лицензионный договор

§ 3. Виды лицензионных договоров

В ст. 1236 ГК РФ предусмотрены следующие виды лицензионных договоров:

- 1) простая (неисключительная) лицензия;
- 2) исключительная лицензия.

Если лицензионным договором не предусмотрено иное, лицензия предполагается простой (неисключительной).

Под неисключительной (простой) лицензией понимается лицензионный договор, по которому лицензиату предоставляется право использования охраняемого результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации с сохранением за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам.

Исключительная лицензия – лицензионный договор, по которому лицензиату предоставляется право использования охраняемого результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуали-

зации без сохранения за лицензиаром права предоставления лицензий другим лицам в пределах, оговоренных договором (по срокам, территории и способам использования).

По критерию свободы заключения договора выделяются лицензионные договоры, заключаемые по воле лицензиата, и принудительные лицензии.

Принудительная лицензия допустима только в случаях, прямо предусмотренных гражданским законодательством, и может касаться использования только определенных результатов интеллектуальной деятельности. Принудительная лицензия на изобретение, полезную модель или промышленный образец, селекционное достижение.

Принудительная лицензия допускается только в судебном порядке. При этом вид лицензии – неисключительная. Возможность прекращения принудительной лицензии, выданной при злоупотреблении правообладателем исключительным правом, если обстоятельства, обусловившие предоставление такой лицензии, перестанут существовать и их возникновение маловероятно¹.

С 1 октября 2014 г. в ГК РФ введен институт открытой (свободной) лицензии на объекты авторского права. Основная цель такого рода лицензий – закрепить возможность авторам произведений публично выразить согласие на заключение договора в упрощенной форме и тем самым ограничить действие принадлежащего им исключительного права.

От открытой (свободной) лицензии необходимо отличать публичную лицензию на произведения науки, литературы и искусства или объект смежных прав, которая представляет собой одностороннюю сделку. Публичная лицензия выражается в заявлении правообладателя, обращенном к неопределенному кругу лиц об использовании произведения, которое по существу представляет собой определенные ограничения исключительного права. Объектом такого заявления может быть произведение или объект смежных прав, что позволяет всем третьим лицам использовать такой объект на определенных условиях. Использование объекта осуществляется на безвозмездной основе. Заявление размещается на сайте уполномоченного Правительством РФ федерального органа исполнительной власти².

¹ Право интеллектуальной собственности : учебник. Т. 1 : Общие положения / под общ. ред. Л. А. Новоселовой. М., 2017. С. 270–271.

² Там же. С. 271.

Одним из самых распространенных является издательский лицензионный договор, который характеризуется следующими элементами: 1) особым субъектным составом. В качестве пользователя выступает издатель (издательство, иное учреждение, предприятие (предприниматель), осуществляющее материально-техническое обеспечение производства продукции средства массовой информации, а также приравненное к издателю юридическое лицо или гражданин, для которого эта деятельность не является основной либо не служит главным источником дохода); 2) особыми условиями, в том числе сроком, в течение которого издатель обязан начать использовать произведение; 3) особыми обязанностями пользователя, а именно обязанностью использовать произведение путем его издания, что является квалифицирующим признаком данного договора; 4) последствиями нарушения обязанности начать использование. В отношении других договоров такая обязанность лицензиата может быть предусмотрена договором; 5) особым предметом – изданием произведения в оригинале, выпуском в свет с помощью любых изданий – периодических и непериодических; переизданием произведения в оригинале, т. е. изданием произведения, которое уже было обнародовано (выпущено в свет) в установленном порядке. Ответственность издателя по рассматриваемому договору по общему правилу наступает независимо от вины в полном объеме¹.

В числе лицензионных договоров, основанных на положениях части четвертой ГК РФ, следует выделить лицензионный договор о предоставлении права использования:

- произведения;
- объекта смежных прав;
- изобретения, полезной модели или промышленного образца;
- селекционного достижения;
- топологии интегральной микросхемы;
- секрета производства.

§ 4. Содержание лицензионного договора

Содержание договора образуют права и обязанности сторон, а их неисполнение влечет наступление ответственности. Рассматривая права и обязанности сторон по лицензионному договору, следует

¹ Рузакова О. А. Договоры о создании результатов интеллектуальной деятельности и распоряжении исключительными правами : учеб.-практ. пособие для магистров. М., 2017. С. 89.

сделать вывод, что основной обязанностью лицензиара в консенсуальном договоре является предоставление лицензиату права использования результата или средства. В реальном и консенсуальном лицензионном договоре лицензиар обязан воздерживаться от каких-либо действий, способных затруднить осуществление лицензиатом предоставленного ему права использования объекта в установленных договором пределах.

В соответствии со ст. 1362 и 1423 ГК РФ суд может по требованию заинтересованного лица принять решение о предоставлении ему права использования результата. В этом случае на основании принудительной лицензии у лицензиара возникает обязанность предоставить право использовать соответствующий результат по правилам ст. 445 ГК РФ. Односторонний отказ от принудительной лицензии недопустим.

Нет оснований рассматривать в качестве обязанности лицензиара получение согласия лицензиата на заключение договора об отчуждении исключительного права, поскольку переход права на результат или на средство к новому правообладателю не является основанием для прекращения лицензионного договора.

Для лицензиата законодателем предусмотрено также несколько обязанностей. Так, лицензиат обязан использовать результат или средство способом, предусмотренным лицензионным договором. В возмездном лицензионном договоре лицензиат обязан уплачивать вознаграждение.

Лицензиат обязан предоставлять отчеты об использовании результата или средства. Однако эта норма закона диспозитивна. Для заключения сублицензионного договора лицензиат обязан получить письменное согласие лицензиара. Лицензиар вправе отозвать согласие до заключения сублицензионного договора, возместив при этом убытки.

§ 5. Ответственность сторон по лицензионному договору

Ответственность лицензиата. При существенном нарушении лицензиатом обязанности по уплате вознаграждения лицензиару предоставляется право на односторонний отказ от договора и возмещения убытков. В Постановлении Пленума Верховного суда от 23.04.2019 г. «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» сделан вывод о том, что если контрагенты

согласовали плату за предоставление права использования результата или средства в твердой денежной сумме, а также дополнительно согласовали размер вознаграждения в форме процентных отчислений от дохода при неиспользовании этого результата или средства лицензиатом, уплате подлежит лишь сумма, согласованная в твердом размере. Однако в этом случае лицензиар вправе потребовать возмещения убытков и расторгнуть договор. Аналогичное требование о возмещении убытков и расторжении договора лицензиар вправе потребовать, когда субъекты договора согласовали размер вознаграждения только в форме процентных отчислений от дохода, а результат или средство не использовалось¹.

Согласно п. 41 данного Постановления при наличии в лицензионном договоре условия об ответственности за нарушение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, которое выразилось в использовании такого результата или средства за пределами прав, предоставленных по договору, лицензиар вправе потребовать взыскания убытков или выплаты компенсации в части, не покрытой договорной неустойкой, установленной за указанное нарушение (зачетная неустойка).

Ответственность лицензиара. Специальные правила о солидарной ответственности лицензиара предусмотрены по требованиям, предъявляемым к лицензиату как изготовителю товаров.

В случае отзыва согласия на заключение сублицензионного договора лицензиар возмещает понесенные убытки. Аналогичное правило о возмещении лицензиаром убытков применяется при нарушении им иных обязательств по договору (непредставление лицензиату права использования результата или средства, совершение действий, способных затруднить осуществление лицензиатом предоставленного ему права использования результата интеллектуальной деятельности в установленных договором пределах).

§ 6. Соотношение лицензионного договора со смежными сделками

Несмотря на закрепление легального определения лицензионного договора в ГК РФ, дискуссия о его соотношении со смежными институтами продолжилась. В целях определения места лицензионного

¹ О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации : Постановление Пленума Верхов. суда РФ от 23.04.2019 г. № 10 // Российская газета. 2019. 6 мая.

договора в системе гражданско-правовых договоров перейдем к его сравнительному анализу со смежными договорами.

Наиболее часто в юридической литературе поднимается вопрос о соотношении лицензионного договора с договором коммерческой концессии. В настоящее время условно можно выделить три подхода к решению данного вопроса. Согласно первому подходу договор коммерческой концессии является разновидностью лицензионного договора, поскольку в обоих случаях предоставляются на определенный срок исключительные права на объекты интеллектуальной собственности для их использования пользователем. Кроме того, в п. 4 ст. 1027 ГК РФ содержится правило, по которому к договору коммерческой концессии применяются нормы о лицензионном договоре¹. Сторонники второго подхода напротив лицензионный договор рассматривают как вид договора коммерческой концессии². В соответствии с третьим подходом, договор коммерческой концессии и лицензионный договор выступают как самостоятельные гражданско-правовые договоры³.

Бесспорно, что условие о предмете позволяет отграничить схожие договоры. Предметом договора коммерческой концессии является совершение действий по передаче комплекса исключительных прав, включающий право на товарный знак, знак обслуживания, а также права на иные предусмотренные договором объекты исключительных прав – коммерческое обозначение, секрет производства (ноу-хау). В свою очередь, предмет лицензионного договора можно определить как совершение действий, направленных на предоставление права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в пределах, которые определили стороны.

Учитывая изложенное, по договору коммерческой концессии предоставляется комплекс исключительных прав на результат или средство, а также отдельные личные права правообладателя (деловая репутация, коммерческий опыт). По лицензионному же договору предоставляется, как правило, исключительное право на конкретный

¹ Гражданское право России : Курс лекций. Часть вторая : Обязательственное право / отв. ред. О. Н. Садилов. М., 1997. С. 587.

² Евдокимов В. Н. Передача технологии: правовое регулирование и правоприменительная практика в Российской Федерации. М., 2001. С. 100.

³ Боровинская Н. А., Юркин Д. Ю. Лицензионный договор как самостоятельный вид договора в Российской Федерации // Вестник МГОУ. Сер. : Юриспруденция. 2011. № 2. С. 16 ; Дутова Н. В. Лицензионный договор и договор коммерческой концессии: сравнительно-правовой анализ // Актуальные проблемы современного законодательства Российской Федерации : сб. ст. / авт.-сост. О. В. Ефимова. М., 2018. С. 63.

результат или средство. Более того, право использования коммерческого обозначения правообладатель может предоставить другому лицу только на основании договора аренды предприятия или договора коммерческой концессии (ст. 1539 ГК РФ). Таким образом, использование коммерческого обозначения по лицензионному договору исключается.

Предмет договора коммерческой концессии содержит элементы разных соглашений (договора возмездного оказания услуг, лицензионного договора и др.). Вместе с тем нельзя квалифицировать данный договор в качестве смешанного, поскольку имеют единый предмет¹.

Помимо названных различий в предмете анализируемых договоров в пользу их самостоятельности можно указать следующие критерии. Во-первых, по субъектному составу. Так, сторонами договора коммерческой концессии выступают только коммерческие организации и индивидуальные предприниматели. Стороны лицензионного договора – любые субъекты гражданского права. При заключении договора на предоставление прав на товарный знак (знак обслуживания) сторонами лицензионного договора выступают юридические лица или индивидуальные предприниматели.

Во-вторых, в зависимости от цели заключения. Договор коммерческой концессии заключается для использования в предпринимательской деятельности пользователя комплекса исключительных прав. Лицензионный договор может заключаться как в предпринимательских целях, так и для удовлетворения личных, домашних, семейных и иных подобных нужд.

В-третьих, в зависимости от распределения прав и обязанностей контрагентов. Например, в отличие от лицензионного соглашения по договору коммерческой концессии правообладатель обязуется проинструктировать пользователя и его работников по вопросам, связанным с осуществлением исключительных прав, оказывать пользователю постоянное техническое и консультативное содействие, контролировать качество производимых товаров. Пользователь в частности обязуется соблюдать инструкции и указания правообладателя для обеспечения соответствия характера, способов и условий использования комплекса исключительных прав тому, как он используется правообладателем.

¹ Брагинский М. И. Договорное право. Кн. 3 : Договоры о выполнении работ и оказании услуг. М., 2002.

В-четвертых, по наличию встречного предоставления. Лицензионный договор может быть как возмездным, так и безвозмездным. Законодатель установил лишь презумпцию возмездности лицензионного соглашения. Договор коммерческой концессии всегда возмездный.

В-пятых, по сроку действия договора. Условия о сроке лицензионного договора согласовывают стороны. В случае, когда в лицензионном договоре срок его действия не определен, договор считается заключенным на пять лет. Договор коммерческой концессии может заключаться как на определенный, так и на неопределенный срок.

Таким образом, необходимо отграничивать лицензионный договор от договора коммерческой концессии. А. С. Райников справедливо отмечает, что предусмотренная законодателем возможность применения к договору коммерческой концессии правил о лицензионном договоре свидетельствует о генетической связи между ними. Договор коммерческой концессии выделился в самостоятельный вид на базе лицензионного договора. Коммерческая концессия став самостоятельным и самобытным явлением не утратила отдельные, присущие ей «от рождения» черты, которые и сближают ее с лицензионным договором¹.

Обращаясь к рассмотрению соотношения лицензионного договора и договора об отчуждении исключительного права, следует отметить следующее. Предметом договора об отчуждении исключительного права является совершение действий по передаче в полном объеме исключительного права на результат или на средство. Таким образом, договор об отчуждении исключительного права в отличие от лицензионного договора не может содержать ограничений по территории использования, способам использования результата или средства, либо устанавливать срок действия договора. В случае наличия подобных ограничений данное соглашение можно квалифицировать как лицензионный договор. Этот вывод поддерживается Постановлением Пленума Верховного суда от 23.04.2019 г. «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации». Нельзя не согласиться с тем, что в договоре об отчуждении исключительного права имеет место быть транслятивное правопреемство, поскольку

¹ Райников А. С. Соотношение договора коммерческой концессии со смежными гражданско-правовыми институтами // Вестник гражданского права. 2008. Т. 8, № 3. С. 24.

исключительные права на результат или средство полностью переходят к новому правообладателю¹.

В цивилистической доктрине ведется полемика о соотношении лицензионного договора и договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ².

Предмет договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ исчерпывается работой по проведению научного исследования, разработкой образца научного изделия и передачей соответствующего результата заказчику. Предоставление исключительных прав на созданный результат не включается в предмет данных договоров. Поэтому в п. 3 ст. 772 ГК РФ содержится норма, в соответствии с которой права контрагентов на результаты работ, которым предоставляется правовая охрана как результатам интеллектуальной деятельности, определяются в соответствии с ч. IV ГК РФ.

Следовательно, в случае необходимости передачи исключительных прав на созданный результат наряду с договором на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ возможно заключение отдельно лицензионного или иного договора. При этом данные договоры выступают как самостоятельные. Цель договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ заключается в создании результата, а лицензионного договора в предоставлении лицензиату исключительных прав на результат или средство. Кроме того, возможно заключение единого договора, содержащего условия о создании конкретного результата и о передаче исключительных прав на него (смешанный договор, содержащий элементы двух договоров). Данное суждение не противоречит выводу Верховного суда о том, что допускается заключение лицензионного договора, предусматривающего предоставление права использования результата или средства, которое будет создано в будущем. Иными словами, после создания соответствующего результата, например, в рамках договора на

¹ Щербак Н. В. Обязательства из договоров по распоряжению исключительными правами // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2019. № 1. С. 29 ; Барышев С. А. Система договоров о распоряжении исключительным правом // Современные тенденции развития гражданского и гражданского процессуального законодательства и практики его применения. 2017. Т. 4. С. 34.

² Калиничева Е. П. Лицензионный договор как основание возникновения обязательства. С. 14 ; Галкин А. Ю. Отличительные признаки договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ от лицензионных договоров // Современные тенденции развития науки и технологий. 2017. № 2–7. С. 25–27.

выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ произойдет предоставление исключительных прав пользования на него по лицензионному договору. Аналогичный вывод можно сделать при соотношении лицензионного договора и договора авторского заказа. Так, предмет договора авторского заказа исчерпывается созданием произведения, соответствующего условиям договора. Передача исключительных прав на созданное произведение возможна по лицензионному договору или договору об отчуждении исключительных прав. В пользу самостоятельности договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ, а также договора авторского заказа помимо собственного предмета свидетельствует и наличие специальных правил о субъектном составе, ответственности сторон, возможности прекращения договора.

Некоторое сходство лицензионный договор имеет с договором аренды, поскольку в обоих случаях у арендатора, лицензиата не возникает правомочие распоряжения на соответствующий объект, право. Вместе с тем имеются и принципиальные различия между этими договорными конструкциями. Предметом договора аренды является совершение действий по предоставлению индивидуально-определенной вещи во временное владение и пользование или во временное пользование. Соответственно, договором аренды опосредуются отношения по передаче объектов материального мира (вещей). Лицензионным договором регулируются отношения по предоставлению исключительных прав на результат или средство. Как отмечается в цивилистической доктрине, в случае заключения вместо лицензионных соглашений договоров аренды арендатор при использовании объекта интеллектуальной собственности становится нарушителем исключительного права. Это объясняется тем, что договором аренды невозможно предоставить соответствующие права на результат или средство¹. Более того, в отличие от договора аренды, для лицензионного договора предусмотрены в частности специальные правила о сроке договора, территории, способах использования. Как отмечалось ранее, право использования коммерческого обозначения правообладатель может предоставить другому лицу только на основании договора аренды предприятия или договора коммерческой концессии. Запрещается заключение лицензионного договора также в отношении наименования места происхождения товаров и фирменного наимено-

¹ Право интеллектуальной собственности : учебник. Т. 2.

вания, так как правом на использование данных средств индивидуализации обладает лишь их правообладатель.

Таким образом, лицензионный договор является самостоятельным гражданско-правовым договором.

Вопросы для самопроверки

1. Дайте правовую характеристику лицензионного договора.
2. Назовите субъектный состав лицензионного договора.
3. Перечислите существенные условия лицензионного договора.
4. Какие требования предъявляются к форме лицензионного договора?
5. В каких случаях требуется государственная регистрация предоставления права использования на результат интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации?
6. Раскройте виды лицензионного договора.
7. Перечислите обязанности сторон по лицензионному договору.
8. В чем заключаются особенности ответственности сторон по лицензионному договору?
9. Назовите критерии для отграничения лицензионного договора от договора коммерческой концессии.
10. Назовите сходства и различия лицензионного договора и договора об отчуждении исключительного права.
11. Назовите сходства и различия лицензионного договора и договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ.
12. Назовите сходства и различия лицензионного договора и договора аренды.

Рекомендуемая литература

Абдулина Э. И. Издательский лицензионный договор: некоторые особенности теории и практики / Э. И. Абдулина // Вестник Университета им. О. Е. Кутафина (МГЮА). – 2017. – № 6 (34). – С. 99–103.

Абрамова Н. Лицензионный договор: некоторые правовые аспекты распоряжения исключительным правом на произведение / Н. Абрамова // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. – 2014. – № 2. – С. 26–32.

Барышев С. А. Система договоров о распоряжении исключительным правом / С. А. Барышев // Современные тенденции развития

гражданского и гражданского процессуального законодательства и практики его применения. – 2017. – Т. 4. – С. 32–36.

Баттахов П. П. Особенности отчуждения объектов промышленной собственности по лицензионному договору и договору коммерческой концессии / П. П. Баттахов // Аграрное и земельное право. – 2019. – № 1 (169). – С. 144–150.

Белоусов В. Н. Лицензионный договор в гражданском праве России / В. Н. Белоусов // Российская юстиция. – 2019. – № 9. – С. 6–9.

Белоусов В. Н. Отграничение лицензионного договора от смежных гражданско-правовых институтов / В. Н. Белоусов // Юридический мир. – 2019. – № 11. – С. 24–27.

Борисова Е. К. Лицензионный договор о предоставлении права использования изобретения: понятие, признаки, субъекты, виды / Е. К. Борисова // Гуманитарные, социально-экономические и общественные науки. – 2020. – № 12. – С. 44–46.

Боровинская Н. А. Лицензионный договор как самостоятельный вид договора в Российской Федерации / Н. А. Боровинская, Д. Ю. Юркин // Вестник МГОУ. Сер. : Юриспруденция. – 2011. – № 2. – С. 14–18.

Витко В. С. Гражданско-правовая природа лицензионного договора / В. С. Витко. – Москва : Статут, 2011. – 301 с.

Гаврилов Э. П. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (постатейный) / Э. П. Гаврилов, В. И. Еременко. – Москва : Экзамен, 2009. – 973 с.

Гаврилов Э. П. Консенсуальные и реальные договоры в части четвертой ГК РФ / Э. П. Гаврилов // Хозяйство и право. – 2019. – № 2 (505). – С. 57–63.

Галкин А. Ю. Отличительные признаки договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ от лицензионных договоров / А. Ю. Галкин // Современные тенденции развития науки и технологий. – 2017. – № 2–7. – С. 25–27.

Иванов Н. В. Защита прав лицензиара и исключительного лицензиара при неправомерном использовании объекта лицензионного договора / Н. В. Иванов // Патенты и лицензии. Интеллектуальные права. – 2019. – № 11. – С. 54–64.

Калиничева Е. П. Лицензионный договор как основание возникновения обязательства : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03 / Е. П. Калиничева. – Ростов н/Д., 2011. – 193 с.

Канашевский В. А. Коллизионное регулирование лицензионных договоров в России и зарубежных странах / В. А. Канашевский // Журнал российского права. – 2013. – № 2 (194). – С. 91–101.

Право интеллектуальной собственности : учебник. Т. 1 : Общие положения / Е. В. Бадулина, Д. А. Гаврилов, Е. С. Гринь и др. ; под общ. ред. Л. А. Новоселовой. – Москва : Статут, 2017. – 512 с.

Право интеллектуальной собственности : учебник. Т. 2 : Авторское право / Е. С. Гринь, В. О. Калятин, С. В. Михайлов и др. ; под общ. ред. Л. А. Новоселовой. – Москва : Статут, 2017. – 367 с.

Право интеллектуальной собственности : учебник. Т. 3 : Средства индивидуализации / А. С. Ворожевич, О. С. Гринь, В. А. Корнеев и др. ; под общ. ред. Л. А. Новоселовой. – Москва : Статут, 2018. – 432 с.

Право интеллектуальной собственности : учебник. Т. 4. Патентное право / О. Л. Алексеева, А. С. Ворожевич, О. С. Гринь и др. ; под общ. ред. Л. А. Новоселовой. – Москва : Статут, 2019. – 659 с.

Рожкова М. А. Обладание некоммерческой организацией правами на товарный знак: вопросы, выявленные правоприменительной практикой / М. А. Рожкова, С. В. Михайлов // Журнал суда по интеллектуальным правам. – 2016. – № 12. – С. 64–73.

ГЛАВА II. ДОГОВОР КОММЕРЧЕСКОЙ КОНЦЕССИИ

§ 1. Понятие и правовая характеристика договора коммерческой концессии

§ 2. Элементы договора коммерческой концессии

§ 3. Содержание договора коммерческой концессии

§ 4. Прекращение договора коммерческой концессии

§ 5. Ответственность сторон по договору коммерческой концессии

§ 1. Понятие и правовая характеристика договора коммерческой концессии

Легальное определение договора коммерческой концессии закреплено в ст. 1027 Гражданского кодекса РФ. В соответствии с этим определением правообладатель обязуется предоставить пользователю за вознаграждение право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс исключительных прав, включающий право на товарный знак, знак обслуживания, а также права на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав.

Из легального определения следует, что договор коммерческой концессии является консенсуальным, возмездным, двусторонне обязывающим.

Как отмечалось ранее, договор коммерческой концессии является самостоятельным гражданско-правовым договором. Предусмотренная п. 4 ст. 1027 ГК РФ возможность применения к договору коммерческой концессии правил о лицензионном договоре не является основанием для рассмотрения договора коммерческой концессии в качестве отдельного вида лицензионного договора. В пользу самостоятельности договора коммерческой концессии свидетельствует наличие: 1) собственного предмета договора; 2) предпринимательской цели договора; 3) специфической регламентации прав и обязанностей контрагентов; 4) особенностей прекращения договора; 5) отдельной главы в ГК РФ для данного договора.

§ 2. Элементы договора коммерческой концессии

Стороны договора коммерческой концессии – правообладатель и пользователь. При этом в ГК РФ содержится специальная норма, не допускающая участие некоммерческих организаций и граждан

в заключении договора коммерческой концессии (п. 3 ст. 1027 ГК РФ). Возможны случаи множественности лиц на стороне правообладателей, например, при создании соответствующего объекта или при наследовании исключительных прав несколькими лицами.

Большинство исследователей не оспаривают возможность участия лишь коммерческих организаций и индивидуальных предпринимателей в качестве правообладателя и приобретателя по договору¹. В то же время высказывается мнение о необходимости включения в субъектный состав данного договора и некоммерческих организаций². Последний взгляд представляется более убедительным по следующим соображениям. В обязательном порядке при коммерческой концессии необходима передача исключительных прав на товарный знак. Субъектами права, которые правомочны использовать товарные знаки, законодатель называет юридических лиц (причем независимо от цели их деятельности и организационно-правовой формы) и индивидуальных предпринимателей (п. 1 ст. 1477 ГК РФ). В соответствии со ст. 50 ГК РФ, если некоммерческая организация осуществляет приносящую доход деятельность, предусмотренную ее уставом, это служит достижению целей, ради которых она создана, то деятельность, связанная с извлечением дохода, является одним из ее уставных видов деятельности. Следовательно, такая некоммерческая организация, осуществляющая уставную деятельность, вправе продавать товары, выполнять работы или оказывать услуги с использованием зарегистрированных товарных знаков. Схожий вывод можно встретить в цивилистической доктрине³.

Учитывая изложенное, возникает вопрос: почему некоммерческие организации, лишены возможности заключать договоры коммерческой концессии? Думается, что некоммерческие организации, осуществляющие приносящую доход деятельность, следует включить в субъектный состав договора коммерческой концессии. Разумеется, что участие таких некоммерческих организаций будет достаточно редким явлением во франчайзинговых отношениях, поскольку дан-

¹ Райников А. С. Соотношение договора коммерческой концессии со смежными гражданско-правовыми институтами. С. 18.

² Бондаренко Д. П. Правовое регулирование договора коммерческой концессии в российском праве : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2013. С. 10 ; Еремин А. А. Франчайзинг и договор коммерческой концессии: теория и практика применения : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2015. С. 28.

³ Рожкова М. А., Михайлов С. В. Обладание некоммерческой организацией правами на товарный знак: вопросы, выявленные правоприменительной практикой // Журнал суда по интеллектуальным правам. 2016. № 12. С. 67.

ный договор предусмотрен в первую очередь для коммерческих организаций (ввиду передачи именно комплекса исключительных прав). Однако вовсе исключать возможность их участия в подобных отношениях неоправданно. В этой связи предлагаем п. 3 ст. 1027 ГК РФ изложить в следующей редакции: «Сторонами по договору коммерческой концессии могут быть юридические лица и граждане, зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей». Данное изменение расширит сферу применения коммерческой концессии и позволит некоммерческим организациям при наличии передачи комплекса исключительных прав заключать не лицензионные соглашения, а анализируемый договор.

Перейдем к анализу существенных условий договора коммерческой концессии.

Предмет договора коммерческой концессии выражается в совершении правообладателем действий по предоставлению пользователю права на использование комплекса исключительных прав.

В юридической литературе предлагается передаваемые правообладателем исключительные права разделять на две категории. Первая категория – права на объекты, без предоставления которых договор коммерческой концессии признается незаключенным. Вторая категория – исключительные права, использование которых пользователем может быть предусмотрено данным договором, однако договор считается заключенным и при отсутствии упоминания о них¹. Нельзя не согласиться с данным предложением. В Роспатент неоднократно поступает вопрос о том, возможна ли коммерческая концессия без товарного знака. Допускается ли, например, зарегистрировать предоставление права использования изобретения по договору коммерческой концессии? Ответ на данный вопрос однозначный. Предмет договора коммерческой концессии в обязательном порядке должен включать исключительные права на товарный знак, знак обслуживания. Иначе такой договор не является договором коммерческой концессии². Аналогичный вывод содержится в судебной практике³.

Таким образом, к первой (обязательной) категории следует относить права на товарный знак, знак обслуживания. Во вторую (факкультативную) категорию включаются права на коммерческие обо-

¹ Брагинский М. И. Договорное право. Кн. 3. С. 89.

² Вопрос-ответ // Роспатент : офиц. сайт. 2019. URL: <http://rupto.ru>.

³ См. напр.: Определение Верховного суда РФ от 26.08.2015 г. № 304-ЭС15-5828. Документ опубликован не был. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

значения, ноу-хау, объекты патентного права, объекты авторского права. При этом А. С. Райников справедливо делает вывод о том, что наряду с правом на товарный знак, знак обслуживания в перечень объектов коммерческой концессии необходимо включить как минимум еще одно исключительное право. В противном случае нельзя говорить о комплексе исключительных прав¹. Д. П. Бондаренко предлагает включить возможность предоставления права на использование только коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации². Представляется, что обязательное включение в предмет договора коммерческой концессии только исключительного права на коммерческое обозначение является излишним. В отличие от товарного знака или знака обслуживания, коммерческое обозначение не подлежит регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности, не определен срок действия исключительного права на коммерческое обозначение. Кроме того, коммерческое обозначение может быть использовано правообладателем в принадлежащем ему товарном знаке. В этой связи полагаем, что нет необходимости в редакции предмета договора коммерческой концессии. В то же время для обеспечения возможности передачи именно комплекса исключительных прав, наряду с передачей права на товарный знак (знак обслуживания) необходимо включить в предмет договора и какое-либо иное исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации.

Помимо комплекса исключительных прав по такому договору передаче подлежит деловая репутация и коммерческий опыт правообладателя в объеме, согласованном сторонами. В предусмотренных договорами случаях правообладатель передает пользователю также и право на использование системы и конфиденциальной информации, сведения о способах осуществления профессиональной деятельности правообладателя³.

Принимая во внимание, что к договору коммерческой концессии применяются правила о лицензионном договоре, следует, что помимо предмета существенным условием договора коммерческой концессии

¹ Райников А. С. Договор коммерческой концессии как институт обязательственного права и как правоотношение : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2009. С. 18.

² Бондаренко Д. П. Правовое регулирование договора коммерческой концессии в российском праве. С. 9.

³ Постановление Суда по интеллектуальным правам от 27.05.2020 г. по делу № А40-160153/2019. Документ опубликован не был. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

является **условие о способах использования комплекса исключительных прав**. Способы использования каждого из исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации должны быть четко определены в анализируемом договоре.

Условие о размере вознаграждения также является существенным условием. Вознаграждение по договору коммерческой концессии может выплачиваться в форме фиксированных разовых и (или) периодических платежей или в иной форме. Целесообразность отнесения данного условия к числу существенных объясняется следующим. Во-первых, исключительные права на объекты интеллектуальной собственности обладают спецификой, уникальностью, а потому определить их рыночную цену в соответствии с п. 3 ст. 424 ГК РФ о цене договора невозможно. Во-вторых, договор коммерческой концессии является предпринимательским договором. Известно, что основным признаком предпринимательского договора является его возмездный характер.

На страницах юридической литературы ведется научная дискуссия о том, является ли условие о сроке договора коммерческой концессии существенным условием. Некоторые авторы определяют срок договора как существенное условие данного договора¹. Вряд ли можно согласиться с указанным выводом, поскольку в п. 1 ст. 1027 ГК РФ содержится правило, в соответствии с которым в договор коммерческой концессии указывается или не указывается срок использования комплекса исключительных прав. Поэтому нет оснований относить данное условие к числу существенных. А. А. Еремин для защиты коммерческой тайны правообладателя предлагает установить минимальный срок договора не менее трех лет². Вместе с тем в условиях нестабильного, изменчивого рынка товаров, работ, услуг данное предложение видится недостаточно обоснованным.

Таким образом, существенными условиями договора коммерческой концессии являются условия: о предмете; способах использования комплекса исключительных прав; размере вознаграждения.

Форма договора. Такой договор должен быть заключен в письменной форме. Более того, содержится норма, согласно которой несоблюдение письменной формы договора влечет его ничтожность

¹ Брагинский М. И. Договорное право. Кн. 3. С. 1012.

² Еремин А. А. Франчайзинг и договор коммерческой концессии: теория и практика применения. С. 26.

(п. 1 ст. 1028 ГК РФ). Следует отметить, что А. С. Райников считает излишним указание в ГК РФ на недействительность договора в случае несоблюдения письменной формы. По мнению ученого, последствия несоблюдения письменной формы договора при необходимости регистрации предоставления права использования комплекса исключительных прав являются очевидными и без отдельного указания на них в кодексе¹. Действительно, такой вывод выглядит вполне логичным. В то же время в гражданском законодательстве не только в отношении коммерческой концессии предусмотрено специальное последствие на случай несоблюдения письменной формы. Например, несоблюдение формы договора продажи недвижимости влечет его недействительность (ст. 550 ГК РФ). Хотя переход права собственности на недвижимое имущество по договору продажи недвижимости подлежит государственной регистрации. Кроме того, государственная регистрация не является формой сделки. Закреплены разные последствия на случай несоблюдения письменной формы договора коммерческой концессии (ничтожность) и при несоблюдении требования о государственной регистрации (предоставление права использования считается несостоявшимся). В этой связи нет необходимости в исключении из ГК РФ специального правила о последствии несоблюдения письменной формы договора коммерческой концессии.

Регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности подлежит не только предоставление права использования комплекса принадлежащих правообладателю исключительных прав по договору коммерческой концессии, а также внесение изменений в заключенный ранее договор коммерческой концессии. В частности, изменения, касающиеся срока действия договора, подлежат государственной регистрации и без такой регистрации считаются несостоявшимися. Прекращение зарегистрированного предоставления права использования комплекса исключительных прав по коммерческой концессии подлежит регистрации. Сторонам следует подать заявление в регистрирующий орган. В случае прекращения в одностороннем порядке необходимо предоставить заявление, подписанное стороной, которая расторгает договор, или представителем при наличии доверенности.

Для наглядности схематично изобразим правовую характеристику и элементы договора коммерческой концессии (рис. 2).

¹ Райников А. С. Договор коммерческой концессии как институт обязательственного права и как правоотношение. С. 13–14.

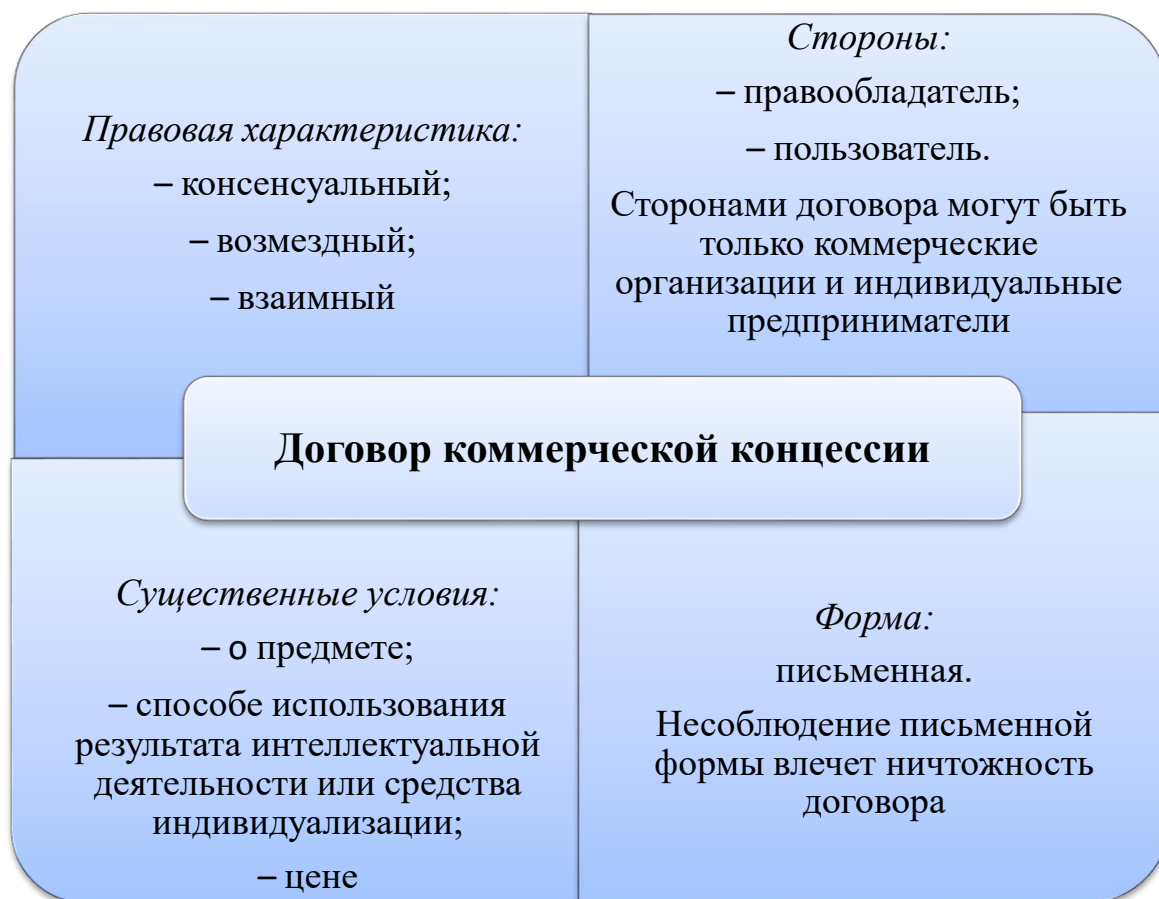


Рис. 2. Договор коммерческой концессии

§ 3. Содержание договора коммерческой концессии

Принимая во внимание синаллагматический характер договора коммерческой концессии, правообладатель и приобретатель наделяются соответствующими обязанностями.

Основной обязанностью правообладателя является совершение им действий, обеспечивающих возможность использования контрагентом комплекса исключительных прав. Для реализации данной обязанности в п. 1 ст. 1031 ГК РФ отмечается, что правообладателю необходимо передать пользователю техническую и коммерческую документацию, а также проинструктировать пользователя и его работников («императивная» обязанность). В то же время в п. 2 ст. 1031 ГК РФ перечисляется ряд обязанностей правообладателя, которые могут быть и не предусмотрены договором коммерческой концессии («диспозитивные» обязанности). В частности: 1) обеспечить государственную регистрацию предоставления права использования комплекса исключительных прав по договору; 2) оказывать пользователю постоянное техническое и консультативное содействие, включая содействие в обучении и повышении квалификации работников; 3) кон-

тролировать качество товаров (работ, услуг), производимых (выполняемых, оказываемых) пользователем.

В отношении такой диспозитивной обязанности правообладателя как осуществление контроля качества сложилось несколько противоположных точек зрения. Одна группа авторов соглашается с подходом законодателя о том, что данная обязанность должна быть диспозитивной, поскольку при значительном количестве пользователей повсеместный контроль невозможен¹. Развивая данную позицию, И. Ю. Кулеева предлагает предусмотреть в ГК РФ право правообладателя привлекать третьих лиц к контролю². Другие исследователи, напротив, полагают, что данная обязанность должна быть императивной³. Представляется, что для надлежащей защиты потребителей товаров, работ, услуг контроль качества должен рассматриваться в качестве обязанности правообладателя, которая не может быть изменена соглашением сторон. Правообладатель заинтересован в должном контроле за пользователем. Во-первых, качество товаров, работ, услуг, производимых (оказываемых) пользователем, прежде всего, влияет на деловую репутацию правообладателя. Во-вторых, правообладатель несет ответственность по предъявляемым к пользователю требованиям. Поэтому закономерно включить обязанность по контролю в п. 1 ст. 1031 ГК РФ.

Законодатель закрепил преимущественное право пользователя на заключение договора коммерческой концессии на новый срок. В то же время в отличие от, например, договора найма не предусмотрена обязанность правообладателя предложить пользователю заключить договор на тех же или иных условиях. Отмечается лишь, что пользователь, надлежащим образом исполнявший свои обязанности, по истечении срока договора имеет преимущественное право на заключение данного договора на новый срок. Думается, что отсутствие подобной обязанности у правообладателя объясняется предпринимательским характером договора коммерческой концессии. Для любого предпринимательского договора характерен риск. В данном случае

¹ Попова Т. В. Правовые проблемы договора коммерческой концессии // Вестник Сибирского университета потребительской кооперации. 2013. № 1 (4). С. 132.

² Кулеева И. Ю. Проблемы и противоречия законодательного регулирования договора коммерческой концессии в Российской Федерации и в зарубежных странах // Современное право. 2019. № 3. С. 78.

³ Еремин А. А. Франчайзинг и договор коммерческой концессии: теория и практика применения. С. 16 ; Кувшинова Д. Н. Договор коммерческой концессии: обязанности субъектов договора коммерческой концессии // Аллея науки. 2019. Т. 1. № 1. С. 691.

это риск не заключения с прежним пользователем договора на новый срок при отсутствии желания у правообладателя заключать договор с этим и другими пользователями. При этом, если правообладатель отказал пользователю в заключении договора на новый срок, но в течение года со дня истечения срока договора заключил с иным субъектом соглашение, по которому предоставлены те же права, какие были предоставлены пользователю по прекратившемуся договору, на тех же условиях, пользователь правомочен потребовать перевод на себя прав и обязанностей по заключенному договору и возмещение убытков, причиненных отказом возобновить с ним договор, или только возмещения убытков.

Для пользователя также предусмотрено несколько обязанностей. Возмездность исследуемого договора порождает обязанность пользователя по выплате вознаграждения правообладателю. В ст. 1032 ГК РФ перечисляется ряд иных обязанностей пользователя, которые он несет перед правообладателем (использовать при осуществлении предусмотренной договором деятельности средства индивидуализации правообладателя указанным в договоре способом; не разглашать секреты производства (ноу-хау) правообладателя и другую полученную от него конфиденциальную коммерческую информацию; предоставить оговоренное количество субконцессий, если это предусмотрено договором, и др.). Кроме того, в законе содержатся обязанности, которые возникают у пользователя не только перед правообладателем, но и потребителями (информировать потребителей о том, что он использует средства индивидуализации в силу договора; оказывать потребителям все дополнительные услуги, на которые они могли бы рассчитывать, приобретая их у правообладателя).

Для договора коммерческой концессии предусмотрены не свойственные другим соглашениям нормы об ограничении прав контрагентов. В договор может включаться следующее ограничение для правообладателя – не предоставлять иным субъектам аналогичные комплексы исключительных прав на закрепленной за пользователем территории или воздерживаться от собственной аналогичной деятельности на данной территории. Договор может содержать ограничения прав и для пользователей. Например, не конкурировать с правообладателем на территории, на которую распространяется действие договора; продавать товары, выполнять работы или оказывать услуги только в пределах определенной территории и пр. Следует отметить, что ограничительные условия могут быть признаны недействитель-

ными, если они противоречат антимонопольному законодательству. Однако признание недействительными ограничительных условий не является основанием для признания недействительным договора коммерческой концессии в целом. В соответствии со ст. 180 ГК РФ недействительность части сделки не влечет недействительности иных ее частей, если можно предположить, что сделка была бы заключена и без включения недействительной части.

§ 4. Прекращение договора коммерческой концессии

Специальные нормы предусмотрены законодателем на случай прекращения договора коммерческой концессии. Данные нормы весьма нетипичны для предпринимательских договоров. Так, в п. 1 ст. 1037 ГК РФ отмечается, что любой из контрагентов договора, заключенного без указания срока его действия, в любое время может отказаться от договора. Из процитированной нормы следует, что односторонний немотивированный отказ возможен только от бессрочного договора коммерческой концессии. В случае заключения срочного договора такой отказ гражданским законодательством не предусмотрен. Вместе с тем, согласно ст. 450.1 ГК РФ односторонний отказ может быть согласован сторонами в договоре. Поэтому односторонний немотивированный отказ от срочного договора коммерческой концессии возможен только в случае его включения в текст соглашения. Нельзя не согласиться с таким подходом законодателя, поскольку он призван способствовать обеспечению стабильности гражданского оборота.

Кроме того, допускаются случаи одностороннего отказа правообладателя от данного соглашения при нарушении пользователем его условий, а также неисполнения возложенных на пользователя обязанностей (п. 1 ст. 1037 ГК РФ). Указанные в законе основания для одностороннего отказа правообладателя от договора при наличии вины пользователя можно квалифицировать в качестве мер защиты правообладателя. Это объясняется тем, что односторонний отказ в таких случаях позволяет сохранить деловую репутацию, коммерческие связи правообладателя.

В ГК РФ содержатся и другие случаи для прекращения договора коммерческой концессии. Перечислим их.

Во-первых, в случае прекращения принадлежащего правообладателю исключительного права на средства индивидуализации без

замены прекратившегося права новым исключительным правом договор коммерческой концессии прекращается. Во-вторых, перемена лиц в обязательстве не является основанием для прекращения исследуемого соглашения. Однако в случае смерти правообладателя и при отсутствии наследников, зарегистрированных в качестве индивидуальных предпринимателей, договор прекращается. В-третьих, изменение правообладателем коммерческого обозначения, входящего в комплекс исключительных прав, по общему правилу не прекращает концессионные отношения. В то же время по инициативе пользователя в данной ситуации договор может быть расторгнут. В-четвертых, общим основанием прекращения договора коммерческой концессии как для правообладателя, так и для пользователя является объявление одного из них несостоятельным (банкротом).

§ 5. Ответственность сторон по договору коммерческой концессии

Учитывая, что в ГК РФ не предусмотрены специальные правила на случай неисполнения пользователем своих обязанностей перед правообладателем, то следует руководствоваться общими положениями. Следовательно, в этом случае мерами ответственности будут: взыскание убытков (реального ущерба и упущенной выгоды), уплата процентов за пользование чужими денежными средствами, а также договором может быть предусмотрена уплата неустойки. Вызывает поддержку вывод о необходимости закрепления в ГК РФ нормы об ответственности пользователя за непредоставление информации потребителям. Предлагается за непредоставление соответствующей информации дать покупателям (заказчикам) право на отказ от исполнения договора, а также право на возмещение убытков. Правообладатель в свою очередь должен быть наделяем правом на односторонний отказ от исполнения договора и правом на возмещение причиненных убытков¹. Безусловно, включение данных норм будет способствовать надлежащему исполнению пользователем своих обязательств по информированию покупателей (заказчиков). Кроме того, предоставит дополнительные меры защиты правообладателя и позволит минимизировать его репутационные риски.

¹ Бородина Ж. Н. Об ответственности пользователя по договору коммерческой концессии // Научный Татарстан. 2010. № 1. С. 85.

По общему правилу за неисполнение правообладателем своих обязательств перед пользователем по договору коммерческой концессии наступает последствие в виде возмещения убытков и в предусмотренных договором случаях уплата неустойки. В случае изменения правообладателем коммерческого обозначения, входящего в комплекс исключительных прав, предоставленных пользователю по договору коммерческой концессии, этот договор продолжает действовать в отношении нового коммерческого обозначения правообладателя, если пользователь не потребует расторжения договора и возмещения убытков. В случае продолжения действия договора пользователь вправе потребовать соразмерного уменьшения причитающегося правообладателю вознаграждения (ст. 1039 ГК РФ).

Особенностью договора коммерческой концессии является наличие особых правил об ответственности правообладателя по требованиям, предъявляемым к пользователю. Так, согласно ст. 1034 ГК РФ правообладатель несет субсидиарную ответственность по предъявляемым к пользователю требованиям о несоответствии качества товаров (работ, услуг), продаваемых (выполняемых, оказываемых) пользователем. В то же время по требованиям, предъявляемым к пользователю как изготовителю продукции (товаров) правообладателя, правообладатель отвечает солидарно с пользователем.

Из изложенного следует, что в зависимости от характера распределения ответственности нескольких лиц различают солидарную и субсидиарную ответственность правообладателя.

Интерес представляет рассмотрение причин дифференциации солидарной и субсидиарной ответственности правообладателя по предъявляемым к пользователю требованиям о несоответствии качества.

Некоторые авторы полагают, что технологии правообладателя являются апробированными, поэтому ухудшить качество может лишь пользователь. В зарубежных странах пользователь является самостоятельным субъектом. Потребитель предъявляет свои требования непосредственно к пользователю. Правообладатель по предъявляемым к пользователю требованиям ответственности не несет. Это объясняется тем, что правообладатель и так теряет репутацию вследствие недобросовестных действий пользователя. Излишне привлекать правообладателя как к солидарной, так и к субсидиарной ответственности¹. В этой связи Ж. Н. Бородина предлагает дополнить ГК РФ ста-

¹ Кац Р. Б. Франчайзинг: построение предприятия, бухгалтерский учет, правовые аспекты. М., 2010. С. 24.

твеей, посвященной ответственности пользователя за несоответствие качества товаров, услуг, работ. Включение данной статьи позволит исключить ответственность правообладателя¹.

Встречается мнение, согласно которому отрицается целесообразность привлечения правообладателя к субсидиарной ответственности. Наличие субсидиарной ответственности не обеспечивает независимость контрагентов как самостоятельных участников и их индивидуальной ответственности. Поэтому правила о субсидиарной ответственности правообладателя вносят излишние ограничения, неоправданно увеличивают риски правообладателя, оказывают отрицательное влияние на развитие договора коммерческой концессии в России². С данным выводом сложно согласиться. Дело в том, что исходя из предложенных аргументов, и солидарная ответственность увеличивает риски правообладателя как участника франчайзинговых отношений. Тогда почему не отрицается возможность привлечения к солидарной ответственности?

Н. А. Табаров поддерживает возможность привлечения правообладателя к ответственности при неисполнении им обязательств по контролю качества. Вместе с тем, по мнению ученого, следует освободить правообладателя от ответственности, если он докажет, что пользователь препятствовал осуществлению контроля³. Представляется, что в такой ситуации не следует исключать ответственность правообладателя, поскольку он все же не исполнил своих обязательств по контролю качества. В случае соответствующего препятствия со стороны пользователя у правообладателя должно незамедлительно возникнуть право на прекращение договорного обязательства.

Большинство исследователей разделяют позицию законодателя о привлечении правообладателя к ответственности. Различия в ответственности правообладателя объясняются тем, что пользователь – изготовитель товаров в большей степени зависим от указаний правообладателя в отношении качества. Поэтому солидарная ответственность в данном случае будет стимулировать правообладателя к достижению

¹ Бородина Ж. Н. Об ответственности пользователя по договору коммерческой концессии. С. 83–84.

² Гогусева А. П. К вопросу об ответственности сторон по договору коммерческой концессии // Научный форум: юриспруденция, история, социология, политология и философия : сб. ст. по материалам 27-й Междунар. науч.-практ. конф. М., 2019. С. 66.

³ Табаров Н. А. Ответственность за нарушения, связанные с предоставлением исключительных прав по договору коммерческой концессии // Законодательство. 2017. № 2 (26). С. 48.

соответствующего качества¹. Кроме того, выступая в качестве заказчика определенных услуг, работ, любой потребитель имеет возможность выяснить, кто будет оказывать услуги, выполнять работы, и оценить качество до их завершения. Обратная ситуация возникает, когда покупатель приобретает в магазине товар, на котором изображены средства индивидуализации правообладателя. В данном случае высока вероятность введения покупателя в заблуждение². Договор является взаимным, соответственно, несправедливо освободить правообладателя от ответственности за свои действия (бездействия)³. Данный вывод представляется более убедительным по следующим соображениям. Правообладатель, заключивший договор коммерческой концессии, наделен полномочиями по осуществлению контроля. Нормы об ответственности правообладателя стимулируют поддерживать достойный уровень репутации и эффективность франчайзинговых отношений.

Ответственность правообладателя по предъявляемым к пользователю требованиям ограничивается условием о качестве и не распространяется за нарушение пользователем иных условий по договору с третьими лицами (например, срока исполнения обязательств, количества переданной продукции пр.)⁴. Примечательно, что в ГК РФ отсутствует определение понятия «качество». В Законе о защите прав потребителей отмечается, что при отсутствии в договоре условий о качестве товара (работы, услуги) продавец (исполнитель) обязан передать потребителю товар (выполнить работу, оказать услугу), соответствующий обычно предъявляемым требованиям и пригодный для целей, для которых товар (работа, услуга) такого рода обычно используется. Большинство исследователей определяют качество как совокупность характеристик и свойств продукции, т. е. способность обеспечения и удовлетворения определенных потребностей потребителя. Относительно формулировки понятия качества отсутствует единое мнение. Следует поддержать вывод, в соответствии с которым под качеством следует понимать наличие в нем тех или иных свойств,

¹ Бородина Ж. Н. Об ответственности пользователя по договору коммерческой концессии. С. 86.

² Брагинский М. И. Договорное право. Кн. 3. С. 965.

³ Соломонов Е. В. Ответственность сторон по договору коммерческой концессии: вопросы реализации на примере содержания правоотношений // Вестник Омского университета. Сер. : Право. 2016. № 1 (46). С. 156.

⁴ Корлякова Н. В. Способы защиты прав сторон при нарушении условий договора коммерческой концессии и лицензионного договора // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2011. № 4 (14). С. 84.

которые обеспечивают ему отличное выполнение возложенных на него функций, а также наличие в товаре, работе, услуге тех свойств и характеристик, способствующих максимальному удовлетворению потребностей и запросов потребителей¹.

Вопросы для самопроверки

1. Дайте правовую характеристику договора коммерческой концессии.
2. Назовите субъектный состав договора коммерческой концессии.
3. Перечислите существенные условия договора коммерческой концессии.
4. Какие требования предъявляются к форме договора коммерческой концессии?
5. Перечислите обязанности правообладателя и пользователя по договору коммерческой концессии.
6. В чем заключаются особенности норм об ограничении прав контрагентов по договору коммерческой концессии?
7. Раскройте особенности прекращения договора коммерческой концессии.
8. Назовите особенности ответственности сторон по договору коммерческой концессии.

Рекомендуемая литература

Бондаренко Д. П. Правовое регулирование договора коммерческой концессии в российском праве : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03 / Д. П. Бондаренко. – Москва, 2013. – 169 с.

Бородина Ж. Н. Об ответственности пользователя по договору коммерческой концессии / Ж. Н. Бородина // Научный Татарстан. – 2010. – № 1. – С. 83–87.

Гогусева А. П. К вопросу об ответственности сторон по договору коммерческой концессии / А. П. Гогусева // Научный форум: юриспруденция, история, социология, политология и философия : сб. ст. по материалам 27-й Междунар. науч.-практ. конф. – Москва, 2019. – С. 62–66.

¹ Гончаров В. Н., Колесникова В. В., Ширяева И. В. Теоретические подходы к определению понятия «качество» // Экономинфо. 2015. № 23. С. 56.

Дутова Н. В. Лицензионный договор и договор коммерческой концессии: сравнительно-правовой анализ / Н. В. Дутова // Актуальные проблемы современного законодательства Российской Федерации : сб. ст. / авт.-сост. О. В. Ефимова. – Москва, 2018. – С. 61–66.

Еремин А. А. Франчайзинг и договор коммерческой концессии: теория и практика применения : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03 / А. А. Еремин. – Саратов, 2015. – 216 с.

Кац Р. Б. Франчайзинг: построение предприятия, бухгалтерский учет, правовые аспекты / Р. Б. Кац. – Москва : ГроссМедиа : Рос. бухгалтер, 2010. – 192 с.

Корлякова Н. В. Способы защиты прав сторон при нарушении условий договора коммерческой концессии и лицензионного договора / Н. В. Корлякова // Вестник Пермского университета. Юридические науки. – 2011. – № 4 (14). – С. 80–90.

Кротова Е. В. Субсидиарная ответственность по договору коммерческой концессии и субконцессии / Е. В. Кротова // Евразийский юридический журнал. – 2020. – № 1 (140). – С. 219–221.

Кувшинова Д. Н. Договор коммерческой концессии: обязанности субъектов договора коммерческой концессии / Д. Н. Кувшинова // Аллея науки. – 2019. – Т. 1. – № 1. – С. 690–692.

Кулеева И. Ю. Проблемы и противоречия законодательного регулирования договора коммерческой концессии в Российской Федерации и в зарубежных странах / И. Ю. Кулеева // Современное право. – 2019. – № 3. – С. 74–79.

Попова Т. В. Правовые проблемы договора коммерческой концессии / Т. В. Попова // Вестник Сибирского университета потребительской кооперации. – 2013. – № 1 (4). – С. 130–133.

Райников А. С. Договор коммерческой концессии как институт обязательственного права и как правоотношение : дис. ... канд. юрид. наук / А. С. Райников. – Москва, 2009. – 173 с.

Райников А. С. Соотношение договора коммерческой концессии со смежными гражданско-правовыми институтами / А. С. Райников // Вестник гражданского права. – 2008. – № 3. – С. 7–42.

Синельникова В. Н. Договор коммерческой концессии: теория и практика. Ч. 1 / В. Н. Синельникова // Патенты и лицензии. Интеллектуальные права. – 2016. – № 9. – С. 68–80.

Синельникова В. Н. Договор коммерческой концессии: теория и практика. Ч. 2 / В. Н. Синельникова // Патенты и лицензии. Интеллектуальные права. – 2016. – № 10. – С. 17–29.

Соловьева Е. В. Соотношение договоров франчайзинга и коммерческой концессии / Е. В. Соловьева // Вопросы российской юстиции. – 2020. – № 6. – С. 206–212.

Соломонов Е. В. Ответственность сторон по договору коммерческой концессии: вопросы реализации на примере содержания правоотношений / Е. В. Соломонов // Вестник Омского университета. Сер. : Право. – 2016. – № 1 (46). – С. 152–157.

Табаров Н. А. Ответственность за нарушения, связанные с предоставлением исключительных прав по договору коммерческой концессии / Н. А. Табаров // Законодательство. – 2017. – № 2 (26). – С. 43–50.

Фирагин Д. Д. Понятие, форма и существенные условия договора коммерческой концессии / Д. Д. Фирагин // Актуальные проблемы правоведения. – 2018. – № 2. – С. 16–21.

ГЛАВА III. ДОГОВОР ОБ ОТЧУЖДЕНИИ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО ПРАВА

§ 1. Понятие и правовая характеристика договора об отчуждении исключительного права

§ 2. Элементы договора об отчуждении исключительного права

§ 3. Содержание договора об отчуждении исключительного права

§ 4. Ответственность сторон по договору об отчуждении исключительного права

§ 1. Понятие, правовая характеристика и виды договора об отчуждении исключительного права

Законодательное определение договора об отчуждении исключительного права содержится в ст. 1234 Гражданского кодекса РФ. В соответствии с этим определением правообладатель передает или обязуется передать принадлежащее ему исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации в полном объеме приобретателю.

Аналогично с лицензионным договором полемичным в цивилистической доктрине является вопрос о правовой природе договора об отчуждении исключительного права. В частности, неоднозначно решается вопрос относительно реального и консенсуального характера исследуемого договора.

На страницах юридической литературы встречается мнение о том, что договор об отчуждении исключительного права не может быть ни реальным, ни консенсуальным. Формулировка «передает или обязуется передать» касается только момента перехода права (по умолчанию в момент заключения договора или позднее, если такое правило предусмотрено договором)¹. Дифференциация на реальные и консенсуальные сделки допустима лишь при определении момента их заключения о передаче материальных объектов (вещей). Целью заключения договора об отчуждении исключительного права является передача нематериальных объектов. Для заключения договора об отчуждении исключительного права достаточно волеизъявления сторон. Поэтому в отношении такого договора авторы предлагают при-

¹ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (учебно-практический) к ч. 4. С. 35.

менять конструкцию распорядительной сделки (акт воли, направленный на передачу права)¹.

Некоторые ученые отстаивают возможность заключения только консенсуального договора об отчуждении исключительного права. Реальный договор состоит из соглашения и передачи вещи². Соответственно, для реального договора необходимо совершение действий по передаче материального объекта. Исключительные права такими признаками не обладают. По этой причине авторы считают, что договор об отчуждении исключительного права считается заключенным с момента соглашения по всем существенным условиям (консенсуальная сделка)³.

Принимая во внимание указанные позиции, представляется, тем не менее, целесообразным применение классификации сделок на реальные и консенсуальные в отношении договора об отчуждении исключительного права. Законодатель установил запрет на отчуждение результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации. Отчуждению подлежат исключительные права на них. Толкование ст. 433 ГК РФ позволяет сделать вывод о том, что под передачей имущества следует понимать как материальные, так и нематериальные объекты (деньги, имущественные права и пр.). Предоставленная сторонам возможность самим определять реальный или консенсуальный характер данного договора в полной мере соответствует принципу диспозитивности гражданского права и расширяет сферу его применения.

Договор об отчуждении исключительного права является возмездным, если контрагенты не предусмотрели иное. В гражданском законодательстве установлена презумпция возмездности данного договора. Вместе с тем в п. 3.1 ст. 1234 ГК РФ справедливо предусмотрен запрет на безвозмездное отчуждение исключительного права между коммерческими организациями. Выплачиваться вознаграждение может в форме единовременной денежной суммы либо в виде части прибыли, получаемой приобретателем от использования результата или средства, либо в иной форме.

¹ Черничкина Г. Н. Некоторые особенности договоров о распоряжении исключительным правом // Евразийский союз ученых. 2015. № 12. С. 134.

² Ламм Т. В., Титов Е. В. Правовая природа передачи вещи как элемента фактического состава реального договора // Известия Байкальского государственного университета. 2017. Т. 27, № 4. С. 551.

³ Гаврилов Э. П., Еременко В. И. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (постатейный). М., 2009. С. 95.

Договор об отчуждении исключительного права, как правило, является двусторонне обязывающим. В то же время безвозмездный договор относится к числу односторонне обязывающих.

Таким образом, договор об отчуждении исключительного права может быть как реальным, так и консенсуальным, возмездным и безвозмездным, односторонне обязывающим и взаимным.

Следует обратить внимание на то, что в настоящее время продолжается дискуссия о том, является ли договор об отчуждении исключительного права самостоятельным гражданско-правовым институтом, либо это понятие собирательное, которое охватывает разные гражданско-правовые договоры (купли-продажи, мены, дарения).

Е. А. Суханов не поддерживает вывод о самостоятельности договора об отчуждении исключительного права. По мнению ученого, возмездное отчуждение исключительных прав всегда происходит на основании договора купли-продажи или мены. Безвозмездная передача исключительных прав осуществляется на основании договора дарения¹. Распространена позиция, согласно которой не отрицается возможность заключения договора об отчуждении исключительного права. Вместе с тем к таким отношениям субсидиарно применяются правила о купле-продаже, дарении².

Вряд ли можно согласиться с указанными позициями по следующим соображениям. Во-первых, к договорам об отчуждении исключительного права применяются только общие положения об обязательствах и о договоре (п. 2 ст. 1233 ГК РФ). Отсутствует объективная возможность использования аналогии закона к исследуемому договору. Нормы права интеллектуальной собственности независимы от договоров, включенных во вторую часть ГК РФ. Содержание особых норм о договоре об отчуждении исключительного права в ГК РФ указывает на его специальный, видовой характер. Данный вывод подтверждается примерами из судебной практики³.

Во-вторых, интеллектуальные права не зависят от права собственности на материальный носитель (п. 1 ст. 1227 ГК РФ). Следо-

¹ Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации / под ред. А. Л. Маковского. М., 2008. С. 331.

² Абрамова Н. Лицензионный договор: некоторые правовые аспекты распоряжения исключительным правом на произведение // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2014. № 2. С. 28 ; Щербак Н. В. Обязательства из договоров по распоряжению исключительными правами. С. 27.

³ Решение Арбитражного суда Свердловской области от 18.11.2011 г. по делу № А60-26562/2011. Документ опубликован не был. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

вательно, интеллектуальные права являются автономными к праву собственности.

Обращает на себя внимание тот факт, что в отличие от ранее действовавшего законодательства термин «уступка» был заменен на термин «отчуждение». Несомненно, новый термин в полной мере отражает суть обязательства, возникающего из анализируемого договора. Кроме того, недопустимо применять по аналогии правила о цессии при переходе исключительных прав. Это вызвано тем, что исключительные права по своей природе обладают абсолютным характером, а обязательственные права имеют относительный характер.

В числе договоров об отчуждении исключительного права, основанных на положениях части четвертой ГК РФ, следует выделить:

- договор об отчуждении исключительного права на произведение (ст. 1285 ГК РФ);
- договор об отчуждении исключительного права на объект смежных прав (ст. 1307 ГК РФ);
- договор об отчуждении исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец (ст. 1365 ГК РФ);
- договор об отчуждении исключительного права на селекционное достижение (ст. 1426 ГК РФ);
- договор об отчуждении исключительного права на охраняемую топологию (ст. 1458 ГК РФ);
- договор об отчуждении исключительного права на секрет производства (ст. 1468 ГК РФ);
- договор об отчуждении исключительного права на товарный знак (ст. 1488 ГК РФ).

Наряду с нормами, касающимися договоров об отчуждении исключительных прав, глава 72 ГК РФ содержит положения об особом виде договора, направленного на отчуждение права на получение патента. Право на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец может перейти к другому лицу (правопреемнику) или быть ему передано в случаях и по основаниям, которые установлены законом, в том числе в порядке универсального правопреемства, или по договору, в том числе по трудовому договору.

В гражданском законодательстве предусматривается также возможность заключения договора об отчуждении патента на основе «публичного предложения» (ст. 1366 ГК РФ), т. е. публичной оферты. Такая оферта может быть сделана при подаче заявки на патент. Для этого автор должен приложить к своей заявке заявление о том, что в

случае выдачи патента он обязуется заключить договор об отчуждении патента с любым гражданином или юридическим лицом Российской Федерации, с тем, кто первым откликнется на его предложение, и уведомит об этом патентное ведомство.

§ 2. Элементы договора об отчуждении исключительного права

Стороны договора об отчуждении исключительного права – правообладатель и приобретатель. В качестве правообладателя могут выступать как первоначальные, так и производные обладатели исключительного права. Приобретателем признается любой субъект гражданского права. Как правило, приобретатели – это субъекты предпринимательской деятельности, использующие исключительные права для производства и (или) реализации товаров, выполнения работ, оказания услуг.

При отчуждении исключительного права субъектный состав участников может порождать отношения с множественностью лиц как на стороне правообладателя, так и приобретателя. Между приобретателями исключительного права не возникает отношений соавторства, соисполнительства.

Проанализируем перечень существенных условий договора об отчуждении исключительного права. **Предмет** договора об отчуждении исключительного права можно определить как совершение действий по отчуждению исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации в полном объеме. При определении условия о предмете данного договора сторонам следует четко обозначить объект интеллектуальной собственности. Например, отчуждая исключительные права на произведение, необходимо указать на вид произведения, наиболее точно индивидуализировав его посредством перечисления характерных признаков (название, объем, сюжет, жанр, срок действия исключительного права и др.).

Договор об отчуждении исключительного права характеризуется наличием транслятивного правопреемства, так как исключительные права полностью переходят к приобретателю. Следовательно, данный договор не может содержать ограничений по территории использования, способам использования результата или средства, устанавливать срок действия договора. В случае наличия таких ограничений договор об отчуждении исключительного права объективно квалифицируется судами как лицензионный договор.

Необходимо отметить, что запрещается заключение договора об отчуждении исключительного права на фирменное наименование, а также наименования места происхождения товаров. Такой подход законодателя объясняется тем, что указанные исключительные права являются средством индивидуализации юридического лица и носят личный характер. Поэтому такими правами обладает только их правообладатель. Исключительное право на коммерческое обозначение может перейти по договору только в составе предприятия, для индивидуализации которого такое обозначение используется.

Цена относится к числу существенных условий возмездного договора об отчуждении исключительного права. Принимая во внимание оригинальность, уникальность объектов интеллектуальной собственности, законодатель установил запрет на определение рыночной цены исключительных прав на них в соответствии с общей нормой о цене договора, содержащейся в п. 3 ст. 424 ГК РФ. В этой связи несогласование условия о цене договора влечет его незаключенность.

В безвозмездных договорах об отчуждении исключительного права речь об оплате не идет, и поэтому условие о цене отсутствует. При этом, если контрагенты желают заключить безвозмездный договор, то необходимо об этом прямо указать в договоре. Иначе такой договор следует признать незаключенным.

Следовательно, существенным условием безвозмездного договора об отчуждении исключительного права является предмет. В качестве существенного условия возмездного договора наряду с предметом выступает и цена.

Форма договора. Анализируемый договор обязательно должен заключаться в письменной форме. Исключений из этого правила не предусмотрено. Последствием несоблюдения письменной формы является недействительность (ничтожность) договора. В случаях, указанных в законе, отчуждение исключительного права на результат или на средство по договору подлежит государственной регистрации. Постановлением Правительства РФ утверждены правила о государственной регистрации распоряжения исключительным правом на изобретение, полезную модель, промышленный образец, товарный знак, знак обслуживания, зарегистрированные топологию интегральной микросхемы, программу для ЭВМ, базу данных¹.

¹ 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

Несоблюдение требования о государственной регистрации не влечет недействительности самого договора. В силу п. 6 ст. 1232 ГК РФ переход исключительного права, его залог или предоставление права использования считаются несостоявшимися.

Для наглядности схематично изобразим правовую характеристику и элементы договора об отчуждении исключительного права (рис. 3).



Рис. 3. Договор об отчуждении исключительного права

§ 3. Содержание договора об отчуждении исключительного права

Отдельные авторы относят исследуемый договор к числу взаимных, поскольку у обеих сторон есть соответствующие обязанности¹.

договору и перехода исключительного права на указанные результаты интеллектуальной деятельности без договора : Постановление Правительства РФ от 24.12.2015 г. № 1416 // Собрание законодательства РФ. 2016. № 1 (ч. 2), ст. 230.

¹ Бородина Ж. Н. Правовая природа договора об отчуждении исключительного права на произведение // Актуальные проблемы юриспруденции в современном мире : сб. ст. по материалам 7-й Всерос. науч.-практ. конф. / под ред. Н. М. Швецова, Н. В. Иванцовой. М., 2017. С. 48.

Примечательно, что перечень встречных прав и обязанностей контрагентов при этом ученые не представляют.

Наибольшее распространение получил вывод, в соответствии с которым договор об отчуждении исключительного права, как правило, является двусторонне обязывающим. В то же время безвозмездный договор относится к числу односторонне обязывающих¹. Анализ норм о договоре об отчуждении исключительного права подтверждает данный вывод.

Так, основной обязанностью правообладателя в консенсуальном договоре является передача приобретателю в полном объеме исключительных прав на результат или средство. Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации переходит от правообладателя к приобретателю в момент заключения договора об отчуждении исключительного права, если соглашением сторон не предусмотрено иное. Если переход исключительного права по договору об отчуждении исключительного права подлежит государственной регистрации, исключительное право на такой результат или на такое средство переходит от правообладателя к приобретателю в момент государственной регистрации.

В том случае, если правообладатель и автор – одно лицо, личные неимущественные права сохраняются за автором. Согласно ст. 1265 ГК РФ, право авторства и право автора на имя являются неотчуждаемыми и непередаваемыми личными неимущественными правами автора, в том числе при передаче другому лицу, или переходе к нему исключительных прав на результат интеллектуальной деятельности, или предоставлении другому лицу права использования такового. Отказ от этих прав ничтожен.

Как в реальном, так и в консенсуальном договоре правообладатель обязан воздерживаться от действий, препятствующих осуществлению переданного исключительного права. При передаче исключительного права на секрет производства правообладатель обязан сохранять его конфиденциальность до прекращения действия исключительного права.

В ГК РФ в отношении безвозмездного договора об отчуждении исключительного права не предусмотрено каких-либо обязанностей для приобретателя. В то же время обязанностью приобретателя в

¹ Васильева Е. Н. Договор об отчуждении исключительного права: понятие и правовая природа // Государство и право. 2009. № 1. С. 91.

возмездном договоре об отчуждении исключительного права является выплата вознаграждения.

Договор об отчуждении исключительного права на базу данных как объекта смежных прав влечет возможность обновления базы приобретателем исключительного права как самостоятельно, так и первоначальным правообладателем по договору с приобретателем. Право на неприкосновенность базы данных не входит в число личных неимущественных прав ее изготовителя. В этой связи изменение базы и ее дополнение не требуют согласия ее изготовителя.

§ 4. Ответственность сторон по договору об отчуждении исключительного права

Ответственность за нарушение обязательств, взятых на себя сторонами по договору об отчуждении исключительного права, базируется на общей модели договорной ответственности. Таким образом, правообладатель и приобретатель исключительного права отвечают по своим договорным обязательствам по основаниям и в порядке, установленным правилами гл. 25 ГК РФ с учетом существа принятых на себя обязательств.

В случае участия автора в договорных отношениях по созданию объектов интеллектуальной собственности и распоряжению исключительными правами на них, ответственность носит ограниченный характер. Ее размер составляет сумму реального ущерба, причиненного стороне. При этом в договоре об отчуждении исключительных прав и в лицензионном договоре стороны вправе уменьшить размер ответственности.

В том случае, если исключительное право перешло к его приобретателю, однако он не выплатил вознаграждение в установленный договором срок, прежний правообладатель вправе требовать в судебном порядке перевода на себя прав приобретателя исключительного права, а также возмещения убытков. Иные последствия неоплаты наступают, если исключительное право еще не перешло к приобретателю. В данной ситуации правообладатель может отказаться от договора в одностороннем порядке и потребовать возмещения убытков.

Вопросы для самопроверки

1. Дайте правовую характеристику договора об отчуждении исключительного права.
2. Назовите субъектный состав договора об отчуждении исключительного права.
3. Перечислите существенные условия договора об отчуждении исключительного права.
4. Кто является правообладателем и приобретателем по договору об отчуждении исключительного права?
5. Назовите особенности ответственности сторон по договору об отчуждении исключительного права.

Рекомендуемая литература

Белоусов В. Н. Договор об отчуждении исключительного права как самостоятельный институт гражданского права / В. Н. Белоусов // Гражданское право. – 2020. – № 1. – С. 20–23.

Бородина Ж. Н. Правовая природа договора об отчуждении исключительного права на произведение / Ж. Н. Бородина // Актуальные проблемы юриспруденции в современном мире : сб. ст. по материалам 7-й Всерос. науч.-практ. конф. / под ред. Н. М. Швецова, Н. В. Иванцовой. – Москва, 2017. – С. 46–50.

Васильева Е. Н. Договор об отчуждении исключительного права: понятие и правовая природа / Е. Н. Васильева // Государство и право. – 2009. – № 1. – С. 90–95.

Гаврилов Э. П. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (постатейный) / Э. П. Гаврилов, В. И. Еременко. – Москва : Экзамен, 2009. – 973 с.

Гаврилов Э. П. Обязательства, касающиеся исключительных прав интеллектуальной собственности / Э. П. Гаврилов // Хозяйство и право. – 2020. – № 10 (525). – С. 20–29.

Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (учебно-практический) к ч. 4 / под ред. С. А. Степанова. – Москва : Проспект, 2015. – 456 с.

Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации / под ред. А. Л. Маковского. – Москва : Статут, 2008. – 715 с.

Корчагина Н. П., Моргунова Е. А., Погуляев В. В. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации / под общ. ред. В. В. Погуляева. – Москва : Юстицинформ, 2008. – 640 с.

Пасечник Е. С. Заключение договоров по поводу распоряжения исключительными правами интеллектуальной собственности / Е. С. Пасечник // Ученые записки Крымского федерального университета им. В. И. Вернадского. Юридические науки. – 2016. – Т. 2 (68). – № 3. – С. 185–194.

Черничкина Г. Н. Некоторые особенности договоров о распоряжении исключительным правом / Г. Н. Черничкина // Евразийский союз ученых. – 2015. – № 12. – С. 133–135.

Шавыреева Ж. И. Особенности договоров о распоряжении исключительным правом / Ж. И. Шавыреева // Патенты и лицензии. Интеллектуальные права. – 2020. – № 3. – С. 43–48.

Щербак Н. В. Обязательства из договоров по распоряжению исключительными правами / Н. В. Щербак // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. – 2019. – № 1. – С. 25–40.

Щербак Н. В. Феномен распоряжения исключительным авторским правом / Н. В. Щербак // Хозяйство и право. – 2017. – № 11 (490). – С. 83–101.

ГЛАВА IV. ДОГОВОР ДОВЕРИТЕЛЬНОГО УПРАВЛЕНИЯ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫМИ ПРАВАМИ

§ 1. Понятие и правовая характеристика договора доверительного управления исключительными правами

§ 2. Элементы договора доверительного управления исключительными правами

§ 3. Содержание договора доверительного управления исключительными правами

§ 1. Понятие и правовая характеристика договора доверительного управления исключительными правами

Договор доверительного управления исключительными правами в IV части ГК РФ специально не регламентирован. Вместе с тем исходя из положений п. 1 ст. 1233, п. 1 ст. 1013 ГК РФ исключительное право может быть объектом доверительного управления. ГК РФ выделяет два вида управления правом – доверительное управление (гл. 53 ГК РФ) и коллективное управление авторскими и смежными правами (ст. 1242–1244 ГК РФ).

В соответствии с п. 1 ст. 1012 ГК РФ по договору доверительного управления имуществом одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя).

Как видно из определения, данный договор сконструирован как реальный, как правило, возмездный, но может быть и безвозмездным, если это установлено договором, двусторонне обязывающий.

В цивилистической доктрине существует несколько точек зрения относительно определения правовой природы доверительного управления исключительными правами. Одни исследователи исходят из возможности перехода права на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации доверительному управляющему¹. Другие авторы, напротив, отрицают возможность перехода прав доверительному управляющему².

¹ Беневоленская З. Э. Доверительное управление имуществом в сфере предпринимательства. 2-е изд., перераб. и доп. М. : Волтерс Клувер, 2005.

² Городов О. А. Интеллектуальная собственность: правовые аспекты коммерческого использования. СПб., 1999. С. 179–180.

О необходимости сохранения исключительного права за учредителем управления свидетельствует судебная практика. Так, согласно Постановлению Суда по интеллектуальным правам от 06.06.2016 г. между ООО «Некст-тайм» (учредитель управления) и ООО «Гражданкин и партнеры» (доверительный управляющий) был заключен договор доверительного управления в части охраны и защиты исключительных прав на товарный знак «Затейники». Вскоре было выяснено, что ИП Ривоненкова С.А. использует в розничной купле-продаже схожий до степени смешения товарный знак, потому доверительный управляющий обратился в суд по интеллектуальным правам. Судом был сделан вывод о том, что если исключительное право передано именно в доверительное управление, то доверительный управляющий вправе как осуществлять переданные ему в управление права, так и защищать их такими же способами, какими обладает правообладатель. При этом исключительные права к доверительному управляющему не переходят. По данным основаниям требование о взыскании компенсации за нарушение исключительных прав на товарный знак «Затейники» было удовлетворено¹.

Следовательно, доверительный управляющий обладателем исключительных прав не становится. Фактическая передача исключительного права не имеет правового значения для доверительного управления, поскольку доверительному управляющему предоставляются права лишь по управлению имуществом. Вместе с тем учредитель доверительного управления, передавший исключительное право в доверительное управление, самостоятельно пользоваться предусмотренными ГК РФ мерами защиты не вправе. Право доверительного управляющего на защиту исключительного права следует из права на защиту принадлежащего учредителю доверительного управления. Соответственно, если учредитель управления является правообладателем и в доверительное управление передается право использования результата интеллектуальной деятельности определенным способом (или всеми способами), то доверительный управляющий вправе как осуществлять переданные ему в управление права, так и защищать их такими же способами, какими обладает правообладатель. Если же учредитель управления сам является лицензиатом, то правомочия доверительного управляющего зависят от того, переданы ли ему в

¹ Постановление Суда по интеллектуальным правам от 06.06.2016 г. № С01-258/2016 по делу № А27-11789/2015. Документ опубликован не был. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

управление права лицензиата), получившего их по договору исключительной лицензии или же получившего их по договору неисключительной лицензии.

§ 2. Элементы договора доверительного управления исключительными правами

Сторонами договора доверительного управления исключительными правами являются доверительный управляющий, учредитель управления. Правообладатель может выступать в качестве учредителя доверительного управления: это автор либо его наследники; правообладатели, которые по сделкам получили авторские права, – для договоров о передаче авторских прав; исполнители либо наследники исполнителей, изготовители фонограмм, организаторы эфирного (кабельного) вещания, обладатели иных смежных прав, либо их правопреемники – для договоров об использовании смежных прав; патентообладатель либо его правопреемник – для договоров, регулирующих отношения в сфере промышленной собственности.

Доверительным управляющим может быть индивидуальный предприниматель либо коммерческая организация (исключение составляют унитарные предприятия) (ст. 1015 ГК РФ)¹. Некоммерческая организация в силу п. 1 ст. 1015 ГК РФ, по общему правилу, не может быть доверительным управляющим. В то же время только некоммерческим организациям могут быть предоставлены полномочия по управлению правами на коллективной основе. Доверительный управляющий, осуществляя доверительное управление имуществом в интересах учредителя управления (выгодоприобретателя), вправе осуществлять правомочия обладателя исключительного права в пределах, предусмотренных законом, и распоряжаться исключительным правом, если иное не предусмотрено договором. Вместе с тем в отличие от лицензионного договора использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации может осуществляться только в интересах выгодоприобретателя. Договор о предоставлении полномочий по управлению правами на коллективной основе не может содержать условие по использованию управля-

¹ Андрианова М. С. Договор доверительного управления исключительными правами в системе гражданско-правовых обязательств // Вестник РГГУ. Сер. : Экономика. Управление. Право. 2016. № 1 (3). С. 80–81.

ющим объектов авторских и смежных прав. Предоставление таких правомочий может составлять предмет лицензионного договора.

Предмет доверительного управления включает в себя действия доверительного управляющего по управлению исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации. Необходимо в соглашении четко определить объем правомочий доверительного управляющего.

К существенным условиям договора доверительного управления исключительными правами, помимо предмета, относятся следующие.

Наименование выгодоприобретателя. Если управление осуществляется в интересах учредителя управления, то в договоре необходимо указать, что таковой является выгодоприобретателем.

Для возмездного договора **размер и форма вознаграждения** доверительному управляющему относятся к числу существенных условий.

Кроме того, следует согласовать **срок** действия договора. Этот срок не может превышать пяти лет, но не более срока действия исключительного права.

Договор доверительного управления должен быть заключен в **письменной форме**. При несоблюдении этого требования договор считается недействительным. Законодательством не предусматривается государственная регистрация передачи прав по договору доверительного управления. На основании договора доверительного управления в рамках управления исключительным правом доверительным управляющим могут быть заключены договоры о распоряжении исключительным правом, переход или предоставление права по которым требуют регистрации в отношении подлежащих регистрации объектов¹.

Для наглядности схематично изобразим правовую характеристику и элементы договора доверительного управления исключительными правами (рис. 4).

¹ Право интеллектуальной собственности : учебник. Т. 1 : Общие положения.

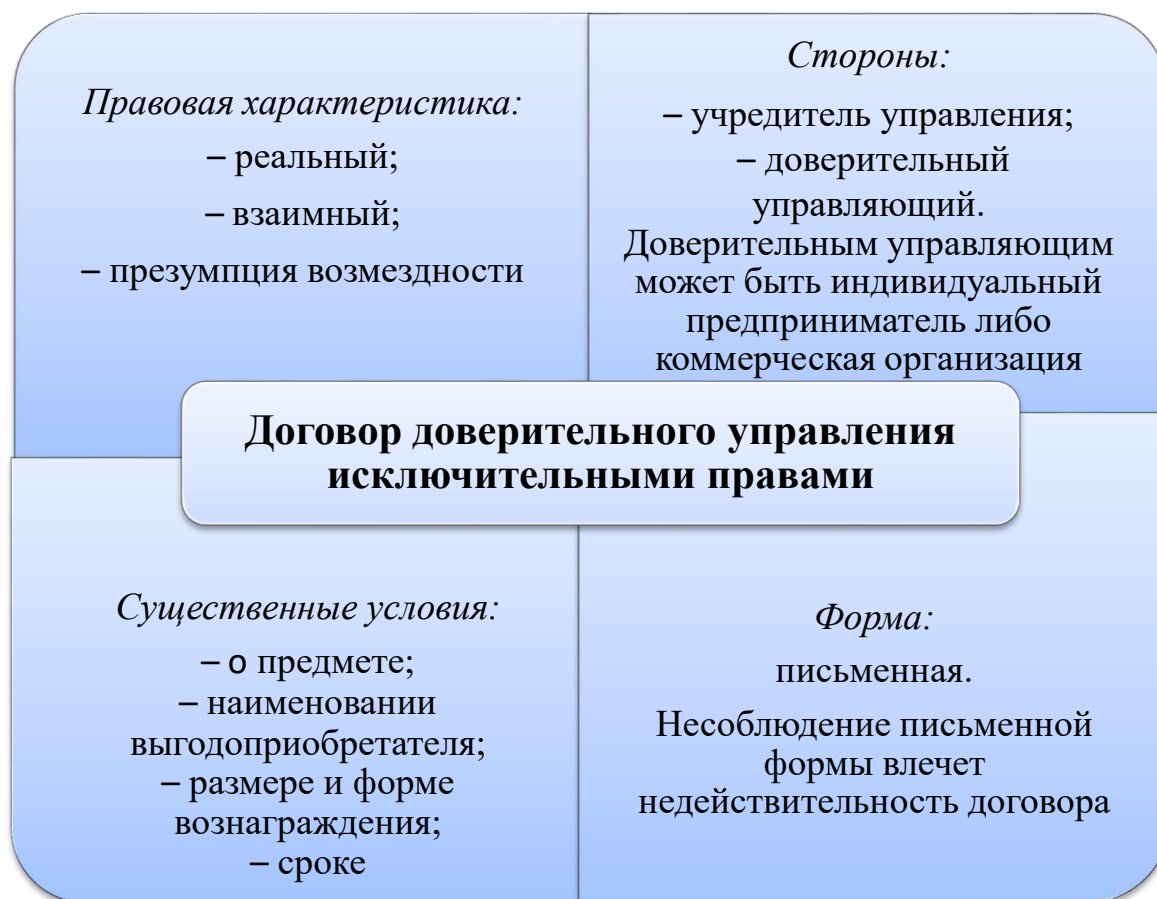


Рис. 4. Договор доверительного управления
исключительными правами

§ 3. Содержание договора доверительного управления исключительными правами

Обязанности доверительного управляющего. Доверительный управляющий осуществляет доверительное управление лично. Доверительный управляющий может поручить другому лицу совершать от имени доверительного управляющего действия, необходимые для управления имуществом, если он уполномочен на это договором доверительного управления, либо получил на это согласие учредителя в письменной форме, либо вынужден к этому в силу обстоятельств для обеспечения интересов учредителя управления или выгодоприобретателя и не имеет при этом возможности получить указания учредителя управления в разумный срок.

Обязанностью доверительного управляющего является обособление своего личного от вверенного ему имущества, а также от имущества других лиц, находящегося у него. Несомненно, что данная обязанность более актуальна для доверительного управления матери-

альными объектами и в полной мере к договору доверительного управления исключительными правами применяться не может. Кроме того, обязанностью доверительного управляющего является ведение самостоятельного учета, связанного с управлением исключительными правами. Для осуществления расчетов по деятельности, связанной с доверительным управлением, требуется открытие отдельного расчетного счета, на который зачисляются все доходы, которые получены в процессе доверительного управления; с этого счета также осуществляются все расходы по доверительному управлению. В обязанности управляющего входит передача учредителю (выгодоприобретателю) денежных средств, полученных в результате доверительного управления при прекращении договорных отношений по доверительному управлению исключительными правами. Доверительный управляющий представляет учредителю управления (выгодоприобретателю) отчет о своей деятельности в сроки и в порядке, которые установлены договором доверительного управления.

Доверительный управляющий, не проявивший при доверительном управлении исключительными правами должной заботливости об интересах выгодоприобретателя или учредителя управления, возмещает упущенную выгоду за время доверительного управления.

Доверительный управляющий несет ответственность за причиненные убытки, если не докажет, что эти убытки произошли вследствие непреодолимой силы либо действий выгодоприобретателя или учредителя управления.

Обязанности учредителя управления. В возмездном договоре учредитель управления обязан уплатить вознаграждение. Учредитель доверительного управления исключительными правами, а также выгодоприобретатель не вправе вмешиваться в оперативно-хозяйственную деятельность управляющего, если это специально не оговорено в соглашении. В случае выявления нарушений условий договора учредитель вправе требовать от доверительного управляющего устранения этих нарушений и их последствий в разумные сроки.

Вопросы для самопроверки

1. Дайте правовую характеристику договора доверительного управления исключительными правами.
2. Назовите субъектный договор доверительного управления исключительными правами.

3. Перечислите существенные условия договора доверительного управления исключительными правами.

4. Кто является учредителем управления и доверительного управляющего по договору доверительного управления исключительными правами?

5. Назовите особенности распределения прав и обязанностей сторон по договору доверительного управления исключительными правами.

Рекомендуемая литература

Амангельды А. Договоры о доверительном и коллективном управлении исключительными правами в республике Казахстан / А. Амангельды // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. – 2013. – № 8. – С. 56–68.

Андрианова М. С. Договор доверительного управления исключительными правами в системе гражданско-правовых обязательств / М. С. Андрианова // Вестник РГГУ. Сер. : Экономика. Управление. Право. – 2016. – № 1 (3). – С. 79–85.

Внуков Н. А. Доверительное управление средствами индивидуализации / Н. А. Внуков, С. А. Абрамов // Право и экономика. – 2018. – № 2. – С. 50–54.

Зернин Н. Защита исключительного права от его нарушений третьими лицами в рамках отношений по управлению исключительным правом / Н. Зернин // Хозяйство и право. – 2014. – № 4 (447). – С. 26–31.

Милохова А. В. Предмет договора доверительного управления в праве интеллектуальной собственности / А. В. Милохова, А. В. Макаричев // Вестник РГГУ. Сер. : Экономика. Управление. Право. – 2012. – № 3 (83). – С. 126–132.

Рузакова О. А. Договор доверительного управления исключительными правами / О. А. Рузакова, А. Б. Рузаков // Патенты и лицензии. – 2017. – № 1. – С. 42–51.

Семенникова Н. Сущность и правовая природа договора коллективного управления авторскими и смежными правами / Н. Семенникова // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. – 2018. – № 11. – С. 51–60.

Тлявгулов Г. Р. Договорные способы распоряжения исключительными правами на объекты патентных прав / Г. Р. Тлявгулов //

Вопросы российского и международного права. – 2017. – Т. 7. – № 7А. – С. 99–108.

Харитонов Ю. С. Практические и доктринальные аспекты заключения и реализации договора доверительного управления исключительными правами / Ю. С. Харитонов // Хозяйство и право. – 2016. – № 7 (474). – С. 57–67.

ГЛАВА V. ПЕРЕХОД ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫХ ПРАВ БЕЗ ДОГОВОРА

§ 1. Переход исключительных прав в порядке наследования

§ 2. Переход исключительных прав в порядке реорганизации юридического лица

§ 3. Переход исключительных прав при обращении взыскания на имущество правообладателя

§ 1. Переход исключительных прав в порядке наследования

Исключительное право на произведение переходит по наследству. Допускается ситуация, если отсутствуют наследники как по закону, так и по завещанию, либо никто из наследников не имеет права наследовать или все наследники отстранены от наследования, либо никто из наследников не принял наследства, либо все наследники отказались от наследства и при этом никто из них не указал, что отказывается в пользу другого наследника, то входящее в состав наследства исключительное право на произведение прекращается и произведение переходит в общественное достояние. В случае смерти одного из соавторов исключительное право прекращается в части принадлежащего ему права, если произведение состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение, либо, если произведение образует неразрывное целое, доля умершего соавтора в исключительном праве переходит ко всем пережившим соавторам в равных долях (ст. 1283 ГК РФ).

Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, созданный творческим трудом наследодателя, включается в состав наследства без подтверждения какими-либо документами, за исключением случаев, когда названное право признается и охраняется при условии государственной регистрации такого результата.

Для государственной регистрации перехода исключительного права в порядке наследования по закону следует представлять документы, подтверждающие переход имущественных (исключительных) прав на охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации (заверенные в установленном порядке копии): свидетельства о праве на наследство; соглашения о разделе наследственного имущества; свидетельства о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринима-

теля. Если среди наследников есть несовершеннолетний гражданин, к соглашению о разделе наследства прилагается документ, подтверждающий предварительное разрешение органа опеки и попечительства на заключение соглашения о разделе наследства, касающееся исключительного права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации. Государственная регистрация перехода исключительного права в порядке наследования может быть осуществлена и на основании завещания как документа, подтверждающего переход исключительного права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации без договора в случае представления надлежащим образом заверенной копии документа (завещания или выписки из завещания)¹.

При возникновении спора о принадлежности наследодателю исключительного права на результат интеллектуальной деятельности, который не подлежит в соответствии с ГК РФ государственной регистрации (в частности, на произведение науки, литературы, искусства), следует учитывать, что факт принадлежности исключительного права конкретному лицу может быть подтвержден любыми доказательствами: объяснениями сторон и других лиц, участвующих в деле, показаниями свидетелей, письменными и вещественными доказательствами. Принадлежность наследодателю исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, переданного ему по договору об отчуждении исключительного права, подтверждается соответствующим договором.

К наследникам авторов:

1) исполнителей и изготовителей фонограмм и аудиовизуальных произведений переходит право на вознаграждение за свободное воспроизведение фонограммы и аудиовизуальных произведений исключительно в личных целях;

2) музыкального произведения (с текстом или без текста), использованного в аудиовизуальном произведении, переходит право на вознаграждение за использование их музыкального произведения при публичном исполнении либо сообщении в эфир или по кабелю, в том числе путем ретрансляции, аудиовизуального произведения;

3) обладателей исключительного права на фонограмму и исключительного права на зафиксированное в этой фонограмме исполнение переходит право на вознаграждение за публичное исполнение фоно-

¹ Право интеллектуальной собственности : учебник. Т. 1 : Общие положения.

граммы, опубликованной в коммерческих целях, а также за ее сообщение в эфир или по кабелю.

Принадлежавшее индивидуальному предпринимателю исключительное право на товарный знак и знак обслуживания, унаследованное гражданином, не зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя, должно быть отчуждено им в течение года со дня открытия наследства (за исключением случая, если в течение этого срока он регистрируется в качестве индивидуального предпринимателя). До истечения этого срока правовая охрана товарного знака, знака обслуживания не может быть прекращена.

Принадлежавшее индивидуальному предпринимателю исключительное право на коммерческое обозначение в качестве средства индивидуализации принадлежащего правообладателю предприятия переходит по наследству только в случаях, если наследником является юридическое лицо или индивидуальный предприниматель. Вместе с тем некоторые авторы считают возможным наследование исключительного права на коммерческое обозначение в составе предприятия физическим лицом¹. Свой вывод авторы обосновывают тем, что правила ст. 1178 ГК РФ о наследовании предприятий допускают возможность перехода предприятия в долевую собственность наследников – физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями. Очевидно, что коммерческое обозначение индивидуализирует, прежде всего, коммерческую деятельность, которой не вправе заниматься физические лица без получения особого статуса, поэтому право на коммерческое обозначение к ним переходить не должно вне зависимости от основания получения. Также логично предположить, что право на коммерческое обозначение в этом случае должно прекращаться, но тогда физическое лицо утрачивает его, хотя в составе предприятия оно к нему могло бы перейти, т. е. происходит умаление его прав по сравнению с обычной ситуацией².

Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации переходят к наследникам в пределах оставшейся части срока их действия, продолжительность которого устанавливается ГК РФ и зависит от вида результата интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, а по исте-

¹ Фролова Н. М. Наследование исключительного права на коммерческое обозначение и наименование места происхождения товаров // Законы России: опыт, анализ, практика. 2018. № 10. С. 37.

² Верховлетов М.А. О некоторых особенностях наследования исключительного права на коммерческое обозначение // Наследственное право. 2016. № 3. С. 34.

чении соответствующего срока результаты интеллектуальной деятельности – произведения науки, литературы, искусства (как обнародованные, так и необнародованные), программы для ЭВМ, базы данных, исполнения, фонограммы, изобретения, полезные модели или промышленные образцы, селекционные достижения, топологии интегральных микросхем – переходят в общественное достояние и могут свободно использоваться в соответствии с ГК РФ любым лицом без чье-либо согласия или разрешения и без выплаты авторского вознаграждения.

Перешедшее к нескольким наследникам исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации принадлежит им совместно.

Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, созданный одним из супругов, не входит в общее имущество супругов и наследуется как имущество автора такого результата. Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, приобретенное за счет общих доходов супругов по договору об отчуждении такого права, является их общим имуществом (если иное не установлено договором) и наследуется с учетом правил ст. 1150 ГК РФ.

При переходе исключительного права в порядке наследования у обладателей исключительного права могут возникать и иные интеллектуальные права, имеющие неимущественный характер, в объеме, определяемом ГК РФ, в частности, право разрешать внесение в произведение изменений, сокращений или дополнений, право на обнародование произведения, не обнародованного при жизни автора. Кроме того, автором результата интеллектуальной деятельности – произведения науки, литературы, искусства, а также исполнения – в порядке, предусмотренном для назначения исполнителя завещания, может быть указано лицо, на которое он после своей смерти возлагает охрану соответственно авторства, имени автора и неприкосновенности произведения либо охрану своего имени и неприкосновенности исполнения. Наследниками автора (исполнителя) или их правопреемниками (а равно другими заинтересованными лицами) соответствующие полномочия осуществляются лишь при отсутствии таких указаний наследодателя или в случае отказа назначенного автором (исполнителем) лица от их исполнения, а также после смерти этого лица.

В состав наследства входят также иные интеллектуальные права, не являющиеся исключительными, если они относятся к числу имущественных прав наследодателя. В частности:

а) право следования в отношении произведений изобразительного искусства, авторских рукописей (автографов) литературных и музыкальных произведений неотчуждаемо, но переходит к наследникам автора на срок действия исключительного права на произведение;

б) право на получение патента, право на восстановление действия патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец и право на получение патента на селекционное достижение наследуются на общих основаниях;

в) права работника – автора служебного произведения по договору, заключенному им с работодателем, и не полученные автором доходы, а также право на вознаграждение, выплачиваемое автору как обладателю исключительного права на служебное произведение за использование этого произведения работодателем на условиях простой (неисключительной) лицензии, переходят к наследникам автора на общих основаниях;

г) право на вознаграждение за служебные результаты интеллектуальной деятельности, причитающееся работнику – автору служебного изобретения, служебной полезной модели или служебного промышленного образца, служебного селекционного достижения переходит к его наследникам на оставшийся срок действия исключительного права;

д) право на вознаграждение за служебную топологию переходит к наследникам автора на оставшийся срок действия исключительного права. Право на вознаграждение, выплачиваемое автору как обладателю исключительного права на служебную топологию за использование такой топологии работодателем на условиях простой (неисключительной) лицензии переходит к наследникам автора на общих основаниях.

В наследственную массу входят также обязательственные права, возникшие у авторов-наследодателей из договоров, в том числе из договоров, заключенных ими с организациями по управлению правами на коллективной основе, лицензионных договоров, заключенных как самими наследодателями, так и указанными организациями с пользователями объектов авторских и смежных прав, договоров, заключенных организациями по управлению правами на коллективной основе с пользователями объектов авторских и смежных прав о выплате вознаграждения в случаях, когда эти объекты в соответствии с ГК РФ могут быть использованы без согласия правообладателя, но с выплатой ему вознаграждения.

Наследник вправе осуществлять защиту нарушенного исключительного права на произведение любым из способов, перечисленных в ст. 12, 1252 ГК РФ. Наличие договора о передаче полномочий по управлению унаследованным исключительным правом организации по управлению правами на коллективной основе, в том числе заключенного наследодателем, не лишает наследника права самостоятельно обращаться в суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав. При отсутствии договора о передаче полномочий по управлению правами с аккредитованной организацией, осуществляющей управление правами и сбор вознаграждения, наследник вправе в любой момент полностью или частично письменно отказаться от управления этой организацией его правами, даже если наследодатель от такого управления его правами не отказывался¹.

При рассмотрении дел о признании интеллектуальных прав подлежит применению законодательство, действовавшее на момент возникновения соответствующего права. Так, автор произведения определяется на основе законодательства, действовавшего на момент его создания; автор изобретения, полезной модели, промышленного образца или селекционного достижения – на основе законодательства, действовавшего на дату подачи заявки на выдачу соответствующего патента. На этот же момент учитывается и гражданство автора в случаях, когда это имеет значение для спорных правоотношений.

§ 2. Переход исключительных прав в порядке реорганизации юридического лица

Необходимо отметить, что юридическое лицо не может выступать в качестве автора результата интеллектуальной деятельности, но может приобрести исключительное право по договору об отчуждении исключительного права, по трудовому договору в качестве служебного объекта и по другим основаниям.

Исходя из положений ст. 1241 ГК РФ при реорганизации юридических лиц переход исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации к другому лицу осуществляется без заключения договора с правообладателем.

В случаях, когда переход права на соответствующий результат или средство подлежит государственной регистрации, при реоргани-

¹ О судебной практике по делам о наследовании : Постановление Пленума Верхов. суда РФ от 29.05.2012 г. № 9 // Российская газета. 2012. 6 июня.

зации юридических лиц исключительное право, по общему правилу, переходит к правопреемнику и подлежит защите с момента внесения соответствующей записи в единый государственный реестр юридических лиц.

С этого момента правопреемник получает возможность самостоятельно использовать соответствующий результат интеллектуальной деятельности любым способом и в любой форме, а также защищать исключительное право, в том числе путем обращения в суд.

Вместе с тем реализация правомочий, составляющих содержание исключительного права, в полном объеме возможна только при условии государственной регистрации состоявшегося перехода права. С учетом положений п. 6 ст. 1232 ГК РФ распоряжение таким правом правопреемником (а равно совершение любых действий, определяющих порядок существования исключительного права) возможно только после государственной регистрации перехода исключительного права или одновременно с ней.

Если лицо, к которому переходит исключительное право, не обратилось за государственной регистрацией перехода данного права после завершения реорганизации, то риск возможных неблагоприятных последствий для взаимоотношений с третьими лицами лежит на нем как на правообладателе.

Конституционный Суд РФ в Постановлении от 03.07.2018 г. № 28-П дал разъяснения по некоторым спорным аспектам перехода исключительного права на товарный знак при реорганизации. В частности, Суд указал на следующее. При реорганизации юридических лиц в форме присоединения исключительное право на товарный знак переходит к правопреемнику и подлежит защите с момента, когда в ЕГРЮЛ внесена запись о прекращении деятельности присоединенного юридического лица. Вместе с тем без регистрации перехода права в Роспатенте правообладатель не может в полном объеме реализовать правомочия, в частности не может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

При реорганизации в форме присоединения Роспатент должен рассматривать вопрос о государственной регистрации перехода исключительного права на товарный знак одновременно с вопросом о продлении срока действия этого права¹.

¹ Постановление Конституционного суда РФ от 03.07.2018 г. № 28-П // Собрание законодательства РФ. 2018. № 29, ст. 4528.

До принятия данного Постановления юридические лица должны были сначала зарегистрировать переход исключительного права на товарный знак и только после этого обращаться в Роспатент за продлением срока действия права. Соответственно, существенно увеличивалось время, необходимое для продления исключительного права на товарный знак, что могло привести к его утрате правообладателем¹.

В юридической литературе возник следующий вопрос: имеют ли правопреемники реорганизованного юридического лица право до момента внесения записей в реестр осуществлять действия, направленные на сохранение правовой охраны изобретения или продление срока правовой охраны товарного знака?

Л. А. Новоселова проанализировав позицию Конституционного суда, справедливо сделала вывод о том, что подобные действия могут быть совершены правопреемником, но при условии внесения изменений в реестр. Обстоятельства рассмотренной Судом конкретной ситуации состоят в том, что произошла реорганизация в форме присоединения – стало невозможным совершение указанных действий первоначальным правообладателем (он уже ликвидирован), соответственно, лишение нового правообладателя соответствующих полномочий приводит к существенному нарушению его прав. Поэтому правопреемнику должна быть предоставлена возможность обратиться в уполномоченный государственный орган за совершением необходимых действий, подав одновременно заявление о внесении данных в реестр. Если в удовлетворении заявления о регистрации перехода права будет отказано, то и иные заявления, поданные правопреемником, также подлежат отклонению².

Если же рассматривать иные случаи реорганизации, то возможность совершения юридических актов, направленных на поддержание, сохранение правовой охраны юридическими лицами – правопреемниками, не исключена. Следуя логике суда, первоначальные правообладатели могут реализовать эти права (очевидно, в интересах правопреемников), а последние несут риски последствий несвоевременного внесения записей о переходе права в реестр (в частности, того, что такие действия не будут совершены).

¹ Романенкова Е. И. Интеллектуальная собственность. Обзор событий в России и за рубежом (второе полугодие 2018 г.). Подготовлен для системы «КонсультантПлюс», 2018.

² Новоселова Л. А. О моменте перехода исключительного права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, подлежащие государственной регистрации // Хозяйство и право. 2018. № 10. С. 31–32.

Более того, суд в качестве условия, определяющего возможность обращения к уполномоченному органу с требованиями, направленными на сохранение (поддержание) правовой охраны, указывает и на возможность определения правопреемника исходя из данных ЕГРЮЛ (отсутствие неопределенности в вопросе о правопреемстве).

Таким образом, условия реализации исключительного права будут различаться, в том числе с учетом формы реорганизации.

В Постановлении предусмотрена возможность установления федеральным законодателем разумных сроков, в пределах которых должна быть осуществлена регистрация перехода исключительного права на товарный знак в порядке универсального правопреемства, и определения соразмерных последствий, не связанных с его прекращением помимо воли правообладателя, в случае несоблюдения этих сроков в пределах срока действия исключительного права на товарный знак¹.

Роспатент осуществляет государственную регистрацию перехода исключительного права без договора на основании Административного регламента о предоставлении государственной услуги по государственной регистрации перехода исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец, товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товара, зарегистрированные топологию интегральной микросхемы, программу для электронных вычислительных машин, базу данных без договора². Порядок регистрации изменений, касающихся перехода исключительного права на селекционное достижение без договора, урегулирован Правилами государственной регистрации договоров о распоряжении исключительным правом на селекционное достижение и перехода такого права без договора³.

¹ Новоселова Л. А. О моменте перехода исключительного права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, подлежащие государственной регистрации. С. 33.

² Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по государственной регистрации перехода исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец, товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товара, зарегистрированные топологию интегральной микросхемы, программу для электронных вычислительных машин, базу данных без договора : Приказ Минэкономразвития РФ от 30.09.2015 г. № 707 : офиц. сайт. URL: <http://www.pravo.gov.ru>.

³ Об утверждении Правил государственной регистрации договоров о распоряжении исключительным правом на селекционное достижение и перехода такого права без договора : Постановление Правительства РФ от 30.04.2009 г. № 384 // Собрание законодательства РФ. 2009. № 19, ст. 2341.

Для регистрации перехода исключительного права заявитель должен предоставить документ, подтверждающий переход исключительного права, – выписку из передаточного акта, касающуюся перехода исключительного права.

Право на наименование места происхождения товаров (НМПТ) не может отчуждаться в порядке универсального правопреемства. Таким образом, лицо, приобретая исключительное право на НМПТ, вправе реализовать это право только при условии, что оно станет производить соответствующий товар в границах соответствующего географического объекта.

Фирменное наименование является средством индивидуализации, под которым юридическое лицо выступает в гражданском обороте, оно определяется в его учредительных документах и включается в ЕГРЮЛ при государственной регистрации юридического лица. В соответствии с п. 2 ст. 1474 ГК РФ не допускается распоряжение исключительным правом на фирменное наименование.

При реорганизации юридического лица в случае, если в результате оно прекращает свою самостоятельную деятельность, в ЕГРЮЛ вносятся сведения о его исключении и, соответственно, прекращается действие исключительного права на фирменное наименование. В случае реорганизации юридического лица в форме преобразования изменения в фирменном наименовании будут касаться его организационно-правовой формы. Однако это не влечет прекращения или изменения исключительных прав на фирменное наименование как средство индивидуализации.

Коммерческое обозначение служит цели индивидуализации предприятий, принадлежащих юридическим лицам, не являясь фирменным наименованием, и не подлежит обязательному включению в учредительные документы и ЕГРЮЛ. Правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом. Допускается переход исключительного права на коммерческое обозначение к другому лицу, в том числе в порядке универсального правопреемства, но только в составе предприятия, для обозначения которого оно используется¹.

¹ Право интеллектуальной собственности : учебник. Т. 1 : Общие положения. С. 386.

§ 3. Переход исключительных прав при обращении взыскания на имущество правообладателя

В силу ст. 1241 ГК РФ при обращении взыскания на имущество правообладателя исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, на которое может быть обращено взыскание в предусмотренных ГК РФ случаях, переходит к другому лицу без заключения договора с правообладателем.

В ч. 1 ст. 75 Федерального закона «Об исполнительном производстве» (далее – Закон об исполнительном производстве)¹ непосредственно определены виды принадлежащих должнику имущественных прав, на которые может быть обращено взыскание в рамках исполнительного производства. Данная норма детализирует положение п. 3 ч. 3 ст. 68 Закона об исполнительном производстве, согласно которому одной из мер принудительного исполнения является обращение взыскания на имущественные права должника, в том числе на право на исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, права требования по договорам об отчуждении или использовании исключительного права на результат интеллектуальной деятельности и средство индивидуализации, право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, принадлежащее должнику как лицензиату².

Взыскание в рамках исполнительного производства обращается на следующие виды имущественных прав должника:

а) исключительное право на результат интеллектуальной деятельности и средство индивидуализации, за исключением случаев, когда в соответствии с законодательством РФ на них не может быть обращено взыскание. Взыскание не может быть обращено на принадлежащее автору исключительное право на произведение, на принадлежащее исполнителю исключительное право на исполнение, на исключительное право на секретное изобретение. Правила о недопустимости обращения взыскания на исключительные права автора произведения науки, литературы и искусства и принадлежащие автору исключительные права исполнителя распространяются и на наследников указанных авторов, а также их наследников в пределах

¹ Об исполнительном производстве : Федер. закон от 02.10.2007 г. № 229-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2007. № 41, ст. 4849.

² Борисов А. Н. Комментарий к Федеральному закону от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» (постатейный). 2-е изд., перераб. и доп. М. : Юстицинформ, 2020.

срока действия исключительного права. На принадлежащее автору исключительное право на программу для ЭВМ также не может быть обращено взыскание, так как такие объекты авторских прав, как программы для ЭВМ, охраняются как литературные произведения. Эти правила направлены на приоритетную защиту прав автора и с учетом того, что на момент взыскания произведение еще может быть не обнародовано и обращение взыскания на него приведет к нарушению личных неимущественных прав автора. Однако в том случае, если автор или его наследники заложили это имущественное право, то обращение на него взыскания как на предмет залога возможно. Не может обращаться взыскание также на исключительные права в случаях, когда закон ограничивает их оборотоспособность. Так, не могут отчуждаться и, следовательно, быть объектом взыскания такие средства индивидуализации, как фирменное наименование и коммерческое обозначение, наименование места происхождения товара;

б) право требования по договорам об отчуждении и использовании исключительного права на результат интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации. На возможность обращения взыскания на права требования автора к другим лицам по договорам об отчуждении исключительного права на произведение и по лицензионным договорам, а также на доходы, полученные от использования произведения, прямо указано в п. 1 ст. 1284 ГК РФ (там же предусмотрено, что это правило распространяется на наследников автора, их наследников и т. д. в пределах срока действия исключительного права). Точно также прямо указано в п. 1 ст. 1319 ГК РФ на возможность обращения взыскания на права требования исполнителя к другим лицам по договорам об отчуждении исключительного права на исполнение и по лицензионным договорам, а также на доходы, полученные от использования исполнения (там же предусмотрено, что это правило распространяется на наследников исполнителя, их наследников и т. д. в пределах срока действия исключительного права);

в) принадлежащее лицензиату право использования результата интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации. Аналогично сказанному выше следует отметить, что на возможность обращения взыскания на исключительное право, принадлежащее не самому автору, а другому лицу, и на право использования произведения, принадлежащее лицензиату, прямо указано в п. 1 ст. 1284, п. 1 ст. 1319 ГК РФ.

Согласно ч. 3 ст. 87 Закона об исполнительном производстве реализация имущественных прав осуществляется путем проведения открытых торгов в форме аукциона. Для целей определения начальной цены продажи судебный пристав-исполнитель проводит оценку имущества. Оценка исключительного права, принадлежащего должнику, должна производиться специализированной организацией.

Исходя из п. 6 ст. 448 ГК РФ, лицо, выигравшее торги, и организатор торгов подписывают в день проведения аукциона протокол о результатах торгов. Если переход исключительного права на соответствующий результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации с учетом положений ст. 1232 ГК РФ подлежит государственной регистрации, основанием для такой регистрации служит указанный протокол о результатах торгов.

В случае передачи принадлежащего должнику исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации взыскателю как нереализованного имущества основанием для государственной регистрации перехода исключительного права является акт приема-передачи, которым оформляется такая передача.

Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации могут относиться к нематериальным активам и являться средством организации, непосредственно предназначенным для использования в деятельности предприятия и приносящим экономические выгоды. В таком случае обращение взыскания на них осуществляется в четвертую очередь. Если исключительные права учитываются на балансе в качестве оборотного средства – например, в качестве готовой продукции, если организация занимается выпуском кинофильмов, литературных произведений и т. д., то взыскания на такие права обращаются в первую очередь. В том случае, если же организация не относит интеллектуальную собственность к нематериальным активам, но имущественные права на результаты интеллектуальной собственности у организации не используются в ее производственной деятельности, то обращение взыскания на них производится во вторую очередь¹.

В завершении схематично изобразим внедоговорный оборот исключительных прав (рис. 5).

¹ Право интеллектуальной собственности : учебник. Т. 1 : Общие положения. С. 390.

Переход исключительных прав без договора

В порядке универсального правопреемства: – наследование; – реорганизация юридического лица	Обращение взыскания на имущество правообладателя	Иные основания перехода прав в силу закона (например, переход исключительных прав учредителям юридического лица при его ликвидации)
---	--	---

Рис. 5. Основания внедоговорного перехода исключительных прав

Вопросы для самопроверки

1. Укажите перечень документов, которые необходимо предоставить в случае государственной регистрации перехода исключительных прав в порядке наследования.

2. Какие субъекты гражданского права могут выступать наследниками исключительных прав на товарный знак и коммерческое обозначение?

3. Входят ли в состав наследства иные интеллектуальные права?

4. В каких случаях интеллектуальные права не переходят в порядке наследования?

5. Назовите особенности перехода исключительных прав на товарный знак при реорганизации юридического лица.

6. Имеют ли правопреемники реорганизованного юридического лица право до момента внесения записей в реестр осуществлять действия, направленные на сохранение правовой охраны изобретения или продление срока правовой охраны товарного знака?

7. На какие виды исключительных прав должника обращается взыскание в рамках исполнительного производства?

8. Определите очередность обращения взыскания на исключительные права должника.

Рекомендуемая литература

Баттахов П. П. Особенности перехода исключительных прав на объекты промышленной собственности без договорных отношений / П. П. Баттахов // Аграрное и земельное право. – 2019. – № 7 (175). – С. 30–34.

Верхолетов М. А. О некоторых особенностях наследования исключительного права на коммерческое обозначение / М. А. Верхолетов // Наследственное право. – 2016. – № 3. – С. 33–36.

Горохова О. Особенности наследования исключительного авторского права / О. Горохова // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. – 2018. – № 12. – С. 39–44.

Гущин В. В. Наследование интеллектуальных прав пережившим супругом / В. В. Гущин // Наследственное право. – 2020. – № 4. – С. 38–40.

Еременко В. И. О толковании Конституционным Судом РФ некоторых статей ГК РФ / В. И. Еременко // Интеллектуальная собственность. Промышленная собственность. – 2019. – № 6. – С. 65–77.

Зверева А. С. Юридическая судьба исключительного права на товарный знак в случае ликвидации юридического лица – правообладателя / А. С. Еременко // Интеллектуальная собственность. Промышленная собственность. – 2018. – № 6. – С. 61–66.

Китаева А. В. Наследование интеллектуальной собственности / А. В. Китаева // Наследственное право. – 2016. – № 4. – С. 38–40.

Масленникова Л. В. Значение товарного знака для института несостоятельности (банкротства) / Л. В. Масленникова, О. С. Костенко // Власть Закона. – 2018. – № 4. – С. 64–70.

Новоселова Л. А. Реализация интеллектуальных прав в качестве предмета залога (процедурные аспекты) / Л. А. Новоселова, О. С. Гринь // Вестник гражданского процесса. – 2020. – № 5. – С. 64–82.

Новоселова Л. А. Наследование интеллектуальных прав / Л. А. Новоселова, Е. Гринь, Е. Ульянова // Хозяйство и право. – 2016. – № 11 (Приложение). – С. 3–48.

Новоселова Л. А. О моменте перехода исключительного права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуа-

лизации, подлежащие государственной регистрации / Л. А. Новоселова // Хозяйство и право. – 2018. – № 10. – С. 29–39.

Рычкова Н. Ю. О гражданском обороте доли в исключительном праве / Н. Ю. Рычкова // Законы России: опыт, анализ, практика. – 2019. – № 6. – С. 35–40.

Сушкова О. В. Личные неимущественные права на результаты интеллектуальной деятельности в составе наследства / О. В. Сушкова // Наследственное право. – 2019. – № 4. – С. 32–36.

Сушкова О. В. Особый порядок наследования исключительных прав на объекты смежных прав / О. В. Сушкова // Наследственное право. – 2018. – № 2. – С. 38–41.

Фролова Н. М. Наследование исключительного права на коммерческое обозначение и наименование места происхождения товаров / Н. М. Фролова // Законы России: опыт, анализ, практика. – 2018. – № 10. – С. 36–40.

ПРОВЕРОЧНЫЙ ТЕСТ ПО КУРСУ

1. По лицензионному договору:

а) одна сторона обязуется по поручению и за счет другой стороны получить лицензию на имя своего контрагента в лицензирующем органе и передать ее в сроки, установленные договором;

б) одна сторона передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации в полном объеме другой стороне;

в) одна сторона – обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации предоставляет или обязуется предоставить другой стороне право использования такого результата или такого средства в предусмотренных договором пределах;

г) одна сторона обязуется не использовать принадлежащее ей исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, а другая обязуется уплатить ей за это установленное соглашением вознаграждение.

2. Существенными условиями лицензионного договора являются:

а) срок действия;

б) предмет договора;

в) предоставляемые по договору способы использования.

3. В случаях, предусмотренных законом, при распоряжении исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, необходима регистрация:

а) заключаемого договора;

б) отчуждения или предоставления права использования.

4. Безвозмездное отчуждение исключительного права в отношениях между коммерческими организациями:

а) не допускается, если ГК РФ не предусмотрено иное;

б) допускается по соглашению сторон;

в) не допускается;

г) допускается, если иное не предусмотрено ГК РФ.

5. Если в возмездном договоре об отчуждении исключительного права отсутствует условие о размере вознаграждения или порядке его определения, то такой договор будет:

а) незаключенным;

- б) недействительным;
- в) заключенным.

6. *Договор об отчуждении исключительного права – это:*

а) договор, по которому обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации предоставляет или обязуется предоставить другой стороне право использования такого результата или такого средства в предусмотренных договором пределах;

б) договор, по которому одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации в полном объеме другой стороне.

7. *По своей природе договор коммерческой концессии – это:*

а) договор о предоставлении комплекса принадлежащих правообладателю исключительных прав, в том числе права на коммерческое обозначение, товарный знак, знак обслуживания, а также права на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав, в частности на коммерческое обозначение, секрет производства (ноу-хау);

б) договор о предоставлении права на коммерческое обозначение;

в) договор о предоставлении права ноу-хау (секрет производства).

8. *Если в лицензионном договоре не определен срок его действия, то:*

а) он считается незаключенным;

б) он считается заключенным на три года;

в) он считается заключенным на пять лет.

9. *Для заключения договора об отчуждении исключительным правом:*

а) необходимо соблюдение письменной формы договора,

б) договор может быть заключен как в устной, так и в письменной формах.

10. *Распоряжение исключительным правом на наименование места происхождения товара путем его отчуждения или предоставления права другому лицу права использования наименования места происхождения товара:*

а) допускается на основании лицензионного договора и договора об отчуждении исключительного права;

б) не допускается.

11. Если лицензионным договором не предусмотрено иное, лицензия предполагается:

- а) простой (неисключительной);
- б) исключительной;
- в) открытой;
- г) смешанной.

12. Если в лицензионном договоре, предусматривающем представление отчетов об использовании результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, отсутствуют условия о сроке и порядке их представления, лицензиат обязан представлять такие отчеты лицензиару:

- а) не позднее 10 дней с момента предъявления требования о предоставлении отчетов;
- б) ежемесячно;
- в) по его требованию;
- г) не реже одного раза в год.

13. Если объекты авторских и смежных прав могут быть использованы лишь при наличии согласия правообладателя, организация по управлению правами на коллективной основе заключает с пользователями:

- а) договоры об отчуждении прав, переданных ей в управление правообладателями;
- б) лицензионные договоры о предоставлении им прав, переданных ей в управление правообладателями;
- в) договоры доверительного управления правами, переданными ей в управление правообладателями;
- г) абонентский договор об использовании прав, переданных ей в управление правообладателями.

14. По договору об отчуждении исключительного права на произведение автор или иной правообладатель передает или обязуется передать принадлежащее ему исключительное право на произведение:

- а) в полном объеме приобретателю такого права;
- б) в объеме, предусмотренном договором об отчуждении исключительного права;
- в) отчуждение исключительного права запрещено под страхом недействительности соответствующего договора;

г) исключительное право может быть предоставлено в пользование только по лицензионному договору о предоставлении простой или исключительной лицензии.

15. Кто может выступать в качестве сторон договора коммерческой концессии:

- а) коммерческие организации и индивидуальные предприниматели;
- б) коммерческие и некоммерческие организации;
- в) любые субъекты гражданских прав;
- г) юридические лица и публичные образования.

16. Принадлежавшее индивидуальному предпринимателю исключительное право на товарный знак и знак обслуживания, унаследованное гражданином, не зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя, должно быть отчуждено им в течение:

- а) трех месяцев;
- б) одного года;
- в) двух лет;
- г) шести месяцев.

17. Не может отчуждаться в порядке универсального правопреемства исключительное право:

- а) на наименование места происхождения товаров;
- б) товарный знак;
- в) произведение науки, литературы, искусства;
- г) промышленный образец.

18. В соответствии с Законом об исполнительном производстве реализация имущественных прав осуществляется путем:

- а) проведения торгов в форме конкурса;
- б) проведения открытых торгов в форме аукциона;
- в) продажи без проведения торгов;
- г) если стоимость исключительных прав менее тридцати тысяч, то без проведения торгов, свыше тридцати тысяч – торги в форме аукциона.

19. При реорганизации юридических лиц в форме присоединения исключительное право на товарный знак переходит к правопреемнику и подлежит защите с момента:

- а) государственной регистрации перехода исключительного права на товарный знак;

- б) когда учредителями принято решение о прекращении деятельности присоединенного юридического лица;
- в) обращения в Роспатент за продлением срока действия исключительного права;
- г) когда в ЕГРЮЛ внесена запись о прекращении деятельности присоединенного юридического лица.

20. Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, созданный одним из супругов:

- а) является их общим имуществом и наследуется с учетом правил ст. 1150 ГК РФ;
- б) не входит в общее имущество супругов и наследуется как имущество автора такого результата.

СЛОВАРЬ ТЕРМИНОВ

База данных – охраняемый результат интеллектуальной деятельности, представленный в объективной форме как совокупность самостоятельных взаимосвязанных данных (компиляция данных) или другой информации (статей, расчетов, нормативных актов, судебных решений и иных подобных материалов) в любой форме, которые по подбору и расположению содержания представляют собой результат интеллектуального творчества, систематизированных в соответствии со схемой базы данных таким образом, чтобы эти данные могли быть найдены и обработаны пользователем.

Блокчейн – способ хранения данных при помощи программных шифров и цифровых записей, представляющий собой непрерывную цепь блоков, выстроенных по определенным правилам. Технология была изначально разработана для цифровой валюты биткоина, но в настоящее время техническое сообщество ищет другие потенциальные варианты использования данной технологии. В настоящее время в Российской Федерации технологии блокчейн используются в области защиты интеллектуальной собственности: создана блокчейн-платформа управления интеллектуальной собственностью – IPChain, а также в рамках проектного офиса ФИПС создаются патентные ландшафты.

Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС) – специализированное учреждение Организации Объединенных Наций (ООН), занимающееся развитием сбалансированной и доступной международной системы интеллектуальной собственности, обеспечивающей вознаграждение за творческую деятельность, стимулирующей инновации и вносящей вклад в экономическое развитие при соблюдении интересов общества.

Географическое указание – обозначение, идентифицирующее происходящий с территории географического объекта товар, определенное качество, репутация или другие характеристики которого в значительной степени связаны с его географическим происхождением (характеристики товара). На территории данного географического объекта должна осуществляться хотя бы одна из стадий производства товара, оказывающая существенное влияние на формирование характеристик товара.

Заказчик – физическое или юридическое лицо (предприятие, организация, объединение или другой субъект хозяйственной дея-

тельности), по заявке которого или контракту (договору) с которым проводится в рамках выполнения научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ создание и (или) поставка продукции (в том числе научно-технической).

Защита интеллектуальной собственности – область деятельности в сфере интеллектуальной собственности, представляющая совокупность юридически значимых действий по защите нарушенных или оспариваемых интеллектуальных прав правообладателя со стороны третьих лиц, а также прав третьих лиц при злоупотреблении интеллектуальными правами со стороны правообладателя этих прав, включая защиту против недобросовестной конкуренции любыми не запрещенными законом способами.

Заявитель – любое физическое или юридическое лицо, указанное как таковое в заявке в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности на выдачу патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец или селекционное достижение, или на регистрацию программ для ЭВМ и баз данных, или на получение свидетельства о государственной регистрации прав на товарный знак или наименование места происхождения товара, обладающее правом на получение патента или иного охранного документа.

Знак обслуживания – охраняемое обозначение (словесное, изобразительное, объемное и другое обозначение или их комбинация), служащее для индивидуализации выполняемых юридическими лицами либо индивидуальными предпринимателями работ или оказываемых ими услуг, включая идентификацию некоторых услуг, оказанных определенным лицом, предприятием или группой лиц, предприятий, позволяя потребителю отличить их от прочих услуг.

Знак охраны авторского права – элемент выходных сведений издания, оповещающий о наличии у правообладателя (физического или юридического лица) исключительного (имущественного) права на используемое в издании произведение, который помещается на каждом экземпляре произведения и состоит из следующих элементов: латинской буквы «С» в окружности; имени или наименования правообладателя; года первого опубликования произведения.

Знак охраны наименования места происхождения товара представляет собой словесное обозначение «зарегистрированное наименование места происхождения товара» или «зарегистрированное НМПТ» и указывает на то, что применяемое обозначение являет-

ся наименованием места происхождения товара, зарегистрированного в Российской Федерации.

Знак охраны смежных прав – элемент выходных сведений издания исполнения или фонограммы, оповещающий о наличии у правообладателя (исполнителя, изготовителя фонограммы, а также иного обладателя) исключительного (имущественного) права на исполнение или на фонограмму, который помещается на каждом оригинале или экземпляре фонограммы и (или) на каждом содержащем ее футляре и состоит из трех элементов – латинской буквы «P» в окружности, имени или наименования обладателя исключительного права, года первого опубликования фонограммы.

Знак охраны товарного знака – состоит из латинской буквы «R» или латинской буквы «R» в окружности либо словесного обозначения «товарный знак» или «зарегистрированный товарный знак» и указывает на то, что применяемое обозначение является товарным знаком, охраняемым на территории Российской Федерации.

Знак охраны топологии интегральной микросхемы состоит из выделенной прописной буквы «T» 1 («T» 2, [T], T, T* или T), даты начала срока действия исключительного права на топологию и информации, позволяющей идентифицировать правообладателя.

Изобретательский уровень изобретения – условие патентоспособности, означающее, что изобретение явным образом не следует из уровня техники, который включает любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения, и не является очевидным для специалистов в данной области.

Изобретение – охраняемое техническое решение в любой области, относящееся к продукту (в частности, устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных) или способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств), отвечающее требованиям (критериям, признакам) новизны, изобретательского уровня и промышленной применимости, дающее положительный эффект и квалифицированное таковым в установленном порядке государственным органом.

Интеллектуальная собственность – совокупность прав на охраняемые результаты интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальные права).

Интеллектуальные права – права на охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (объекты интеллектуальной собственности), которые включают личные (неимущественные) права, исключительные (имущественные) права, иные права:

1. Личные (неимущественные) права:

– право авторства – неимущественное право признаваться автором произведения (в том числе проекта официального документа, проекта официального перевода такого документа, проекта официального символа или знака), программы для ЭВМ, базы данных, исполнения, изобретения, полезной модели, промышленного образца, селекционного достижения, топологии интегральной микросхемы, секрета производства (ноу-хау), охраняемое бессрочно;

– право на имя – неимущественное право автора (исполнителя) использовать или разрешать использование произведения (исполнения) под своим именем, под вымышленным именем (псевдонимом) или без указания имени (анонимно), охраняемое бессрочно;

– право на указание своего имени или наименования – неимущественное право автора, исполнителя, изготовителя фонограммы, изготовителя базы данных, публикатора, лица, организовавшего создание сложного объекта (аудиовизуального произведения, театрально-зрелищного представления, мультимедийного продукта, единой технологии), разработчика проекта официального документа, символа или знака на указание своего имени (или псевдонима) или наименования (в том числе наименования коллектива исполнителей, кроме случаев, когда характер использования произведения исключает возможность указания имени исполнителя или наименования коллектива исполнителей) на оригиналах или экземплярах произведения, исполнения, фонограммы, базы данных (и (или) их упаковке), а также при любом их использовании (равно как и при использовании сложного объекта и при опубликовании проекта официального документа, символа или знака) либо требовать такого указания от других лиц, охраняемое в течение всей жизни физического лица либо до прекращения деятельности юридического лица, являющегося субъектом данного права;

– право на неприкосновенность произведения – неимущественное право автора на неприкосновенность произведения и его защиту от искажений (включая запрет без его согласия на внесение в его произведение изменений, сокращений и дополнений, снабжение произведения при его использовании иллюстрациями, предисловием, по-

слесловием, комментариями или какими бы то ни было пояснениями), охраняемое бессрочно;

– право на обнародование произведения – неимущественное право автора, в том числе разработчика проекта официального документа, символа или знака (если это не запрещено государственным органом, органом местного самоуправления муниципального образования или международной организацией, по заказу которых разработан проект), а также после смерти лица, обладающего исключительным правом на произведение (если обнародование не противоречит воле автора произведения, определенно выраженной им в письменной форме: в завещании, письмах, дневниках и т. п.) обнародовать произведение либо такой проект, т. е. осуществить действие или дать согласие на осуществление действия, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю либо любым другим способом;

– право на неприкосновенность исполнения – неимущественное право исполнителя на защиту исполнения от всякого искажения, т. е. от внесения в запись, в сообщение в эфир или по кабелю изменений, приводящих к извращению смысла или к нарушению целостности восприятия исполнения, охраняемое бессрочно;

– право на защиту фонограммы от искажения при ее использовании – неимущественное право изготовителя фонограммы на защиту фонограммы от всякого искажения, охраняемое в течение всей жизни физического лица либо до прекращения деятельности юридического лица, являющегося изготовителем фонограммы;

– право на обнародование фонограммы – неимущественное право изготовителя фонограммы на осуществление действия, которое впервые делает фонограмму доступной для всеобщего сведения путем ее опубликования, публичного показа, публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю либо иным способом. Опубликование (выпуск в свет) – выпуск в обращение экземпляров фонограммы с согласия изготовителя в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики.

2. Исключительные (имущественные) права – совокупность имущественных прав, принадлежащих одному лицу или нескольким лицам совместно (кроме исключительного права на фирменное наименование), включая: 1) право использовать охраняемый результат интеллектуальной деятельности или охраняемое средство инди-

видуализации по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом; 2) право распоряжаться исключительным правом на охраняемый результат интеллектуальной деятельности или на охраняемое средство индивидуализации; 3) право по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование охраняемого результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, при этом отсутствие запрета не считается согласием (разрешением):

– воспроизведение произведения – изготовление одного и более экземпляра произведения или его части в любой материальной форме, в том числе в форме звуко- или видеозаписи, изготовление в трех измерениях одного и более экземпляра двухмерного произведения и в двух измерениях одного и более экземпляра трехмерного произведения; запись произведения на электронном носителе, в том числе запись в память ЭВМ (кроме случая, когда такая запись является временной и составляет неотъемлемую и существенную часть технологического процесса, имеющего единственной целью правомерное использование записи или правомерное доведение произведения до всеобщего сведения);

– публичный показ произведения – любая демонстрация оригинала или экземпляра произведения непосредственно либо на экране с помощью пленки, диапозитива, телевизионного кадра или иных технических средств, а также демонстрация отдельных кадров аудиовизуального произведения без соблюдения их последовательности непосредственно либо с помощью технических средств в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимается произведение в месте его демонстрации или в другом месте одновременно с демонстрацией произведения;

– публичное исполнение произведения – представление произведения в живом исполнении или с помощью технических средств (радио, телевидения и иных технических средств), а также показ аудиовизуального произведения (с сопровождением или без сопровождения звуком) в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимается произведение в месте его представления или показа либо в другом месте одновременно с представлением или показом произведения;

– сообщение произведения в эфир – сообщение произведения для всеобщего сведения любым действием, посредством которого произведение становится доступным для слухового и (или) зрительного восприятия независимо от его фактического восприятия публикой (включая показ или исполнение) по радио или телевидению (в том числе путем ретрансляции), за исключением сообщения по кабелю;

– сообщение произведения в эфир через спутник – прием сигналов с наземной станции на спутник и передача сигналов со спутника, посредством которых произведение может быть доведено до всеобщего сведения независимо от его фактического приема публикой, если средства декодирования предоставляются неограниченному кругу лиц организацией эфирного вещания или с ее согласия;

– сообщение произведения по кабелю – сообщение произведения для всеобщего сведения по радио или телевидению с помощью кабеля, провода, оптического волокна или аналогичных средств (в том числе путем ретрансляции), если средства декодирования предоставляются неограниченному кругу лиц организацией кабельного вещания или с ее согласия;

– перевод или другая переработка произведения – создание производного произведения (обработки, экранизации, аранжировки, инсценировки и т. п.). Под переработкой (модификацией) программы для ЭВМ или базы данных понимаются любые их изменения, в том числе перевод такой программы или такой базы данных с одного языка на другой язык, за исключением адаптации, т. е. внесения изменений, осуществляемых исключительно в целях функционирования программы для ЭВМ или базы данных на конкретных технических средствах пользователя или под управлением конкретных программ пользователя;

– иные способы использования произведения – способы, предусматривающие: распространение путем продажи или иного отчуждения его оригинала или экземпляров; импорт оригинала или экземпляров произведения в целях распространения; прокат оригинала или экземпляра произведения; практическую реализацию архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта; доведение произведения до всеобщего сведения таким образом, что любое лицо может получить доступ к произведению из любого места и в любое время по собственному выбору.

3. Иные (неимущественные и имущественные) права:

– право следования – неотчуждаемое имущественное право автора произведения изобразительного искусства и его наследников в случае отчуждения оригинала данного произведения на получение от продавца вознаграждения в виде процентных отчислений от цены перепродажи при каждой публичной перепродаже соответствующего оригинала, в которой в качестве продавца, покупателя или посредника участвует галерея изобразительного искусства, художественный салон, магазин или иная подобная организация, охраняемое в течение срока действия исключительного права на данное произведение;

– право доступа – личное неимущественное право автора произведения изобразительного искусства, охраняемое в течение жизни автора, требовать от собственника оригинала произведения предоставления возможности осуществлять право на воспроизведение своего произведения, исключая требование доставки произведения автору; право автора произведения архитектуры, охраняемое в течение жизни автора, требовать от собственника оригинала произведения предоставления возможности осуществлять фото- и видеосъемку произведения, если договором не предусмотрено иное;

– право на отзыв – право автора отказаться от ранее принятого решения об обнаружении произведения при условии возмещения лицу, которому отчуждено исключительное право на произведение или предоставлено право использования произведения, причиненных таким решением убытков; имущественное право автора изъять из обращения ранее выпущенные экземпляры произведения с обязательным публичным оповещением о его отзыве и возмещением причиненных этим убытков;

– право на регистрацию программы для ЭВМ – неимущественное право автора и иного правообладателя в течение срока действия исключительного права на программу для ЭВМ по своему желанию зарегистрировать такую программу в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности;

– право на регистрацию базы данных – неимущественное право автора и иного правообладателя в течение срока действия исключительного права на базу данных по своему желанию зарегистрировать такую базу данных в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности;

– право на регистрацию топологии интегральной микросхемы – неимущественное право правообладателя в течение срока действия

исключительного права на топологию интегральной микросхемы по своему желанию зарегистрировать такую топологию в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности. Если до подачи заявки на выдачу свидетельства о государственной регистрации топологии (заявка на регистрацию) имело место использование топологии, заявка может быть подана в срок, не превышающий двух лет со дня первого использования топологии;

– право на получение патента – имущественное право на получение патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец, селекционное достижение, первоначально принадлежащее автору данного результата интеллектуальной деятельности, которое может перейти к другому лицу (правопреемнику) или быть ему передано в случаях и по основаниям, которые установлены законом, в том числе в порядке универсального правопреемства, или по договору (в частности, по договору в письменной форме об отчуждении права на получение патента либо по трудовому договору);

– право на наименование селекционного достижения – неимущественное право автора селекционного достижения, реализуемое им или с его согласия иным лицом (заявителем), подающим заявку на выдачу патента на указание наименования селекционного достижения, требующее одобрения федеральным органом исполнительной власти по селекционным достижениям. Наименование селекционного достижения должно позволять идентифицировать селекционное достижение, быть кратким, отличаться от наименований существующих селекционных достижений того же или близкого ботанического либо зоологического вида, не должно состоять из одних цифр, вводить в заблуждение относительно свойств, происхождения, значения селекционного достижения, личности его автора, не должно противоречить принципам гуманности и морали;

– право преждепользования – имущественное право лица, которое до даты приоритета изобретения, полезной модели или промышленного образца добросовестно использовало на территории Российской Федерации созданное независимо от автора тождественное решение или сделало необходимые к этому приготовления, на дальнейшее безвозмездное использование тождественного решения без расширения объема такого использования. Право преждепользования может быть передано другому лицу только вместе с предприятием, на котором имело место использование тождественного решения или были сделаны необходимые к этому приготовления;

– право послепользования – имущественное право лица, которое в период между датой прекращения действия патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец и датой публикации в официальном бюллетене федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности сведений о восстановлении действия патента начало использование изобретения, полезной модели или промышленного образца либо сделало в указанный период необходимые к этому приготовления, на дальнейшее его безвозмездное использование без расширения объема такого использования;

– право на вознаграждение – имущественное право автора или иного правообладателя на вознаграждение за создание и (или) использование созданного охраняемого результата интеллектуальной деятельности;

– право на компенсацию – имущественное право правообладателя на получение компенсации понесенных им затрат или ущерба в случаях, установленных законом, в том числе в связи с правовой охраной результатов интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации, либо при использовании охраняемых результатов интеллектуальной деятельности другими лицами, исключительные права на которые принадлежат ему, либо при защите его исключительного права вместо возмещения убытков;

– право на защиту против недобросовестной конкуренции – имущественное право правообладателя на дополнительную защиту исключительного права на охраняемый результат интеллектуальной деятельности или на охраняемое средство индивидуализации в соответствии с антимонопольным законодательством, если его нарушение признано в установленном порядке (антимонопольным органом, уполномоченным органом в сфере контроля за соблюдением единых правил конкуренции единого экономического пространства или по суду) недобросовестной конкуренцией.

Исполнение – охраняемый результат интеллектуальной исполнительской деятельности артистов-исполнителей, дирижеров и режиссеров-постановщиков спектаклей, выраженный в форме, допускающей его воспроизведение и распространение с помощью технических средств, а именно: артист-исполнитель играет роль, читает, декламирует, поет, играет на музыкальном инструменте или иным образом участвует в исполнении произведения литературы, искусства или народного творчества, в том числе эстрадного, циркового или кукольного номера; режиссер-постановщик осуществляет постановку

театрального, циркового, кукольного, эстрадного или иного театрально-зрелищного представления; дирижер дирижирует оркестром.

Исполнитель (работ) – физическое или юридическое лицо, выполняющее объем работ по заявке или в рамках контракта (договора) на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ, создание и (или) поставку продукции или оказывающее услуги.

Коллективный товарный знак – товарный знак, предназначенный для обозначения товаров, производимых или реализуемых входящими в данное объединение лицами и обладающих едиными характеристиками их качества или иными общими характеристиками.

Коммерческое обозначение – охраняемое обозначение (словесное, изобразительное или иное обладающее достаточными различительными признаками обозначение) для индивидуализации торговых, промышленных и других предприятий, принадлежащих юридическим лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность (в том числе некоммерческим организациям, которым право на осуществление такой деятельности предоставлено в соответствии с законом их учредительными документами), а также индивидуальным предпринимателям, в том числе указываемое на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, но при этом не являющееся фирменным наименованием и не подлежащее обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц. Коммерческое обозначение может использоваться правообладателем для индивидуализации одного или нескольких предприятий. Для индивидуализации одного предприятия не могут одновременно использоваться два и более коммерческих обозначения.

Контрафакт – правовой институт, используемый при судебной защите исключительных (имущественных) интеллектуальных прав от незаконного (без согласия правообладателей) производства и оборота товаров, содержащих охраняемые результаты интеллектуальной деятельности или приравненные к ним средства индивидуализации.

Международная патентная классификация – принятая на основе международного соглашения классификация изобретений, построенная по функционально-отраслевому принципу и используемая в качестве основного или дополнительного средства для единообразного в международном масштабе классифицирования и поиска информации об изобретениях.

Муниципальные заказчики – органы местного самоуправления, казенные учреждения и иные получатели средств местных бюджетов при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг за счет бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования.

Наименование места происхождения товара – охраняемое обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование страны, городского или сельского поселения, местности или другого географического объекта, а также обозначение, производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами. Не признается наименованием места происхождения товара обозначение, хотя и представляющее собой или содержащее наименование географического объекта, но вошедшее в Российской Федерации во всеобщее употребление как обозначение товара определенного вида, не связанное с местом его производства.

Новизна изобретения – условие патентоспособности, означающее, что изобретение не известно из предшествующего уровня техники, который включает все знания, существовавшие до подачи соответствующей заявки или даты приоритета, независимо от того, существовали ли они в письменной форме или в форме устного раскрытия.

Новизна полезной модели – условие патентоспособности, означающее, что совокупность существенных признаков полезной модели не известна из уровня техники, который включает опубликованные в мире сведения о средствах того же назначения, что и заявленная полезная модель, и сведения об их применении в Российской Федерации, если такие сведения стали общедоступными до даты приоритета полезной модели.

Новизна промышленного образца – условие патентоспособности, означающее, что совокупность существенных признаков промышленного образца (включая признаки, определяющие эстетические и (или) эргономические особенности внешнего вида изделия, в частности форма, конфигурация, орнамент и сочетание цветов), нашедших отражение на изображениях изделия и приведенных в перечне существенных признаков промышленного образца, не известна

из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца.

Общеизвестный товарный знак – товарный знак, охраняемый на территории Российской Федерации на основании его государственной регистрации или в соответствии с международным договором Российской Федерации, либо обозначение, используемое в качестве товарного знака, но не имеющее правовой охраны на территории Российской Федерации, которые в результате интенсивного использования стали на указанную в заявлении дату широко известны в Российской Федерации среди соответствующих потребителей в отношении товаров заявителя. Товарный знак и обозначение, используемое в качестве товарного знака, не могут быть признаны общеизвестными товарными знаками, если они стали широко известны после даты приоритета тождественного или сходного с ними до степени смешения товарного знака другого лица, который предназначен для использования в отношении однородных товаров.

Объекты авторского права – произведения науки, произведения литературы, произведения искусства, иные произведения; программы для ЭВМ; базы данных. Произведения (обнародованные и необнародованные) как результат интеллектуальной деятельности (творческого труда) человека в области науки, литературы и искусства, выраженные в какой-либо объективной форме (в том числе в письменной, устной формах (в виде публичного произнесения, публичного исполнения и иной подобной форме), в форме изображения, в форме звуко- или видеозаписи, в объемно-пространственной форме) независимо от достоинств, назначения, способа и форм выражения этого результата.

Объекты интеллектуальной собственности – охраняемые результаты интеллектуальной деятельности в любой области творчества и приравненные к ним средства индивидуализации.

Объекты патентного права – изобретения, полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения.

Объекты смежных прав – исполнения; фонограммы; сообщения в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания); содержание базы данных; произведения науки, литературы и искусства, обнародованные после их перехода в общественное достояние.

Организации по управлению правами на коллективной основе – основанные на членстве некоммерческие организации, на ко-

торые в соответствии с полномочиями, предоставленными им правообладателями (авторами, исполнителями, изготовителями фонограмм и иными обладателями авторских и смежных прав), возлагается управление соответствующими правами на коллективной основе (относящимися к одному или нескольким видам объектов авторских и смежных прав, для управления одним или несколькими видами таких прав в отношении определенных способов использования соответствующих объектов либо для управления любыми авторскими и (или) смежными правами) на основании договора о передаче полномочий по управлению правами между такой организацией и правообладателем в письменной форме либо на основе договора с другой организацией, в том числе иностранной, управляющей правами на коллективной основе.

Оригинальность промышленного образца – условие патентоспособности, означающее, что существенные признаки промышленного образца обусловлены творческим характером особенностей изделия.

Охраняемые результаты интеллектуальной деятельности – результаты творческой деятельности человека независимо от способа и формы их выражения и области использования, отвечающие условиям охраноспособности, которым по закону предоставляется правовая охрана.

Охраняемые средства индивидуализации – обозначения, служащие для различения юридических лиц, товаров, работ, услуг, которым по закону предоставляется правовая охрана (приравненная по своим правилам к охраняемым результатам интеллектуальной деятельности), в том числе товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, наименования мест происхождения товаров и коммерческие обозначения.

Патентообладатель – физическое или юридическое лицо (или несколько лиц – совместные патентообладатели), обладающее исключительным правом на использование изобретения, полезной модели, промышленного образца или селекционного достижения.

Государственные заказчики – государственные органы (в том числе органы государственной власти), органы управления государственными внебюджетными фондами, казенные учреждения и иные получатели средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг за счет бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования.

Подрядчик – физическое или юридическое лицо (предприятие, организация, объединение), которое для заказчика по договору подряда проводит работы (оказывает услуги) по выполнению научно-исследовательских, опытно-конструкторских, технологических и иных работ, результатом которых является получение одного или нескольких результатов интеллектуальной деятельности, самостоятельно определяет способы их выполнения (если иное не предусмотрено договором) и передает результаты заказчику работы.

Полезная модель – охраняемое техническое решение, относящееся к устройству, отвечающее требованиям (критериям, признакам) новизны и промышленной применимости.

Право интеллектуальной собственности – комплексная подотрасль права, совокупность правовых норм, регулирующих отношения, связанные с правовой охраной, использованием и защитой интеллектуальной собственности, в том числе авторских и смежных прав, патентных прав, прав на секреты производства (ноу-хау), прав на топологии интегральных микросхем, прав на средства индивидуализации, прав на единые технологии, права на защиту от недобросовестной конкуренции.

Правообладатель – физическое или юридическое лицо (или несколько лиц – совместные правообладатели), правомерно обладающее исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (автор, его наследник, любое физическое или юридическое лицо, которое обладает исключительным правом в силу закона или договора).

Программа для ЭВМ – результат интеллектуальной деятельности автора, охраняемый исключительно в силу своей оригинальности, представленный в объективной форме как совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ и порождаемые ею аудиовизуальные отображения; как исходный текст, так и объектный код охраняются как литературные произведения.

Произведения науки – охраняемые результаты интеллектуальной деятельности, полученные в ходе самостоятельного творческого труда физического лица (группы лиц) в сфере науки, выраженные в какой-либо объективной форме и содержащие новое научное знание, в том числе:

– научная монография – документ, представляющий в печатном или электронном виде научный труд автора (группы авторов), в котором с наибольшей полнотой и всесторонне исследуется определенная научная тема или проблема, подводятся определенный итог ее разработки в науке, и содержащий новое научное знание;

– научный доклад – документ, содержащий новое или уточненное научное знание, развернутое изложение какой-либо научной темы или проблемы, представленный автором для публичного обсуждения в научном сообществе или сообщенный им публично для такого обсуждения;

– научно-технический отчет – научно-технический документ, содержащий систематизированные сведения о выполненной научной работе (разработке аванпроекта, научно-исследовательской работе, опытно-конструкторской работе, патентных исследованиях) или ее этапе;

– научная статья – документ, содержащий теоретические и практические обобщения по конкретной научной проблеме или вопросу, опубликованный автором в печатном или электронном научном издании;

– диссертация на соискание ученой степени доктора наук – научно-квалификационная работа, в которой на основании выполненных автором исследований разработаны теоретические положения, совокупность которых можно квалифицировать как научное достижение, либо решена научная проблема, имеющая важное политическое, социально-экономическое, культурное или хозяйственное значение, либо изложены научно обоснованные технические, технологические или иные решения, внедрение которых вносит значительный вклад в развитие страны;

– диссертация на соискание ученой степени кандидата наук – научно-квалификационная работа, в которой содержится решение задачи, имеющей существенное значение для соответствующей отрасли знаний, либо изложены научно обоснованные технические, технологические или иные решения и разработки, имеющие существенное значение для развития страны;

– лекция – систематическое, последовательное изложение в процессе обучения какого-либо научного вопроса с раскрытием нового или уточненного научного знания, представленное автором в печатном, электронном виде или устно.

Производные произведения – произведения, представляющие собой переработку другого произведения (переводы, обработки, ан-

нотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки и другие переработки произведений науки, литературы и искусства).

Промышленная применимость изобретения – условие патентоспособности, означающее, что изобретение может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности.

Промышленная применимость полезной модели – условие патентоспособности, означающее, что полезная модель может быть использована в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности.

Промышленный образец – охраняемое новое художественное или художественно-конструкторское решение, определяющее внешний вид изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, отвечающее требованиям (критериям, признакам) новизны и оригинальности.

Публикатор – физическое или юридическое лицо, которое правомерно обнародовало или организовало обнародование произведения науки, литературы или искусства, ранее не обнародованного и перешедшего в общественное достояние, либо находящегося в общественном достоянии в силу того, что оно не охранялось авторским правом.

Результаты интеллектуальной деятельности – результаты творческой деятельности человека независимо от способа и формы их выражения и области использования.

Секрет производства (ноу-хау) – охраняемый результат интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, включающий: 1) сведения о сущности незапатентованного изобретения, полезной модели, промышленного образца или селекционного достижения и (или) 2) сведения о методах, процессах, технологиях и иных результатах интеллектуальной деятельности, лишенных возможности охраняться через патентование, в том числе содержащиеся в научно-технической документации, и (или) 3) иную информацию, получаемую при использовании результатов интеллектуальной деятельности, которая позволяет более эффективно использовать такие результаты, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и в отношении которых обладателем таких сведений введен режим коммерческой тайны.

Селекционные достижения – охраняемые результаты интеллектуальной деятельности в виде сортов растений и пород животных,

относящихся к определенным ботаническим и зоологическим родам и видам, зарегистрированные в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений, если эти результаты интеллектуальной деятельности явно отличаются от любого другого общеизвестного селекционного достижения, существующего к моменту подачи заявки на выдачу патента, а также отвечают требованиям (критериям, признакам) новизны, отличимости, однородности и стабильности.

Служебное изобретение – изобретение, созданное работником (автором) в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя. Право авторства на служебное изобретение принадлежит работнику (автору). Исключительное право на служебное изобретение и право на получение патента принадлежат работодателю, если трудовым или гражданско-правовым договором между работником и работодателем не предусмотрено иное.

Служебное произведение – произведение науки, литературы или искусства, созданное в пределах установленных для работника (автора) трудовых обязанностей (служебное произведение). Авторские права на такое произведение принадлежат (автору). Исключительное право на служебное произведение принадлежит работодателю, если трудовым или гражданско-правовым договором между работодателем и автором не предусмотрено иное.

Соавторы – лица, создавшие произведение совместным творческим трудом независимо от того, образует ли такое произведение неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение.

Соисполнитель (работ) – физическое или юридическое лицо, выполняющее на основании соответствующего договора (контракта) наряду с исполнителем определенную долю совместных работ, предусмотренных в рамках договора (контракта) на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ по разработке и (или) поставке продукции.

Сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания) – охраняемый результат интеллектуальной деятельности организации эфирного или кабельного вещания по осуществлению вещания посредством сообщения в эфир или по кабелю совокупности звуков и (или) изображений или их отображений (передач организаций эфирного или кабельного вещания), в том числе передач, созданных самой

организацией эфирного или кабельного вещания либо по ее заказу за счет ее средств другой организацией.

Составные произведения – произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда (сборники, энциклопедии, антологии, атласы, базы данных и др.).

Товарный знак – охраняемое обозначение (словесное, изобразительное, объемное и другие обозначения или их комбинация), служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, в том числе для отличия товаров одного предприятия от однородных товаров другого предприятия, помещаемое на товарах, упаковке или документации, связанной с его реализацией, зарегистрированное в установленном порядке и удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Топология интегральной микросхемы – охраняемый результат интеллектуальной деятельности, представляющий зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними.

Фирменное наименование – охраняемое средство индивидуализации юридического лица без обязательной подачи заявки или регистрации, содержащее указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица (не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности), которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица.

Фонограмма – охраняемый результат интеллектуальной деятельности, представляющий любые исключительно звуковые записи исполнений или иных звуков либо их отображений, за исключением звуковой записи, включенной в аудиовизуальное произведение.

Выставочный приоритет – приоритет товарного знака, помещенного на экспонатах официальных или официально признанных международных выставок, организованных на территории одного из государств – участников Парижской конвенции по охране промышленной собственности, который может устанавливаться по дате начала открытого показа экспоната на выставке, если заявка на товарный знак подана в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности в течение шести месяцев с указанной даты.

Дата приоритета – дата подачи заявки, приоритет которой испрашивается таким образом, если заявка (международная заявка) содержит притязание на такой приоритет; подачи наиболее ранней заявки, приоритет которой испрашивается таким образом, если заявка (международная заявка) содержит притязания на несколько приоритетов; подачи (международной подачи) этой заявки, если заявка (международная заявка) не содержит притязания на приоритет.

Договор авторского заказа – соглашение, по которому одна сторона (автор) обязуется по заказу другой стороны (заказчика) создать обусловленное договором произведение, а заказчик обязуется принять произведение, выраженное на материальном носителе или в иной доступной для восприятия третьими лицами объективной форме.

Договор аренды исключительных прав – гражданско-правовой возмездный договор предоставления со стороны арендодателя (наймодателя) арендатору (нанимателю) во временное владение и пользование или во временное пользование имущества, включающего исключительные (имущественные) права на результаты интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, на условиях аренды (имущественного найма).

Договор доверительного управления исключительных прав – гражданско-правовой письменный договор предоставления одной стороной (правообладателем – учредителем управления) другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок исключительного права (комплекса прав) на результат (-ы) интеллектуальной деятельности или на средство (-а) индивидуализации в полном объеме или частично в доверительное управление в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя) без отчуждения данного права доверительному управляющему.

Договор залога исключительных прав – гражданско-правовой возмездный договор предоставления или обязательства предоставить со стороны правообладателя принадлежащее ему исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации в полном объеме или частично в качестве предмета залога, оцененное установленным порядком, с указанием существа, размера и срока исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом.

Договор коммерческой концессии – гражданско-правовой возмездный договор, подлежащий государственной регистрации, между лицами, занимающимися коммерческой деятельностью, о

предоставлении (обязательстве предоставить) со стороны правообладателя другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс принадлежащих правообладателю исключительных прав (включая право на товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение и на другие объекты интеллектуальной собственности), а также деловой репутации и коммерческого опыта правообладателя в определенном объеме (в частности, с установлением минимального и (или) максимального объема использования) с указанием или без указания территории использования применительно к определенной сфере предпринимательской деятельности (продаже товаров, полученных от правообладателя или произведенных пользователем, осуществлению иной торговой деятельности, выполнению работ, оказанию услуг).

Договор коммерческой субконцессии – гражданско-правовой возмездный договор предоставления или обязательства пользователя (при письменном согласии правообладателя) предоставить право использования предоставленного ему комплекса исключительных прав или части этого комплекса другому лицу (определенному числу лиц) только в пределах срока, прав и способов использования, которые прямо предусмотрены договором коммерческой концессии для пользователя.

Издательский лицензионный договор – гражданско-правовой договор о предоставлении со стороны лицензиара (автора или иного правообладателя) права лицензиату – издателю (лицу, на которое в соответствии с договором возлагается обязанность издать произведение) не позднее установленного в договоре срока начать использование произведения. Если в договоре отсутствует конкретный срок начала использования произведения, такое использование должно быть начато в срок, обычный для данного вида произведений и способа их использования.

Исключительная лицензия – лицензия, предоставляющая лицензиату право использования охраняемого результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации без сохранения за лицензиаром права предоставления лицензий другим лицам в пределах, оговоренных договором (по срокам, территории и способам использования), с сохранением за лицензиаром права на его использование в части, не передаваемой лицензиату.

Использование объектов интеллектуальной собственности – область деятельности в сфере интеллектуальной собственности, представляющая совокупность юридически значимых действий по определению и реализации способов использования объектов интеллектуальной собственности.

Конвенционный приоритет – приоритет изобретения, полезной модели, промышленного образца или товарного знака по дате подачи первой заявки на изобретение, полезную модель, промышленный образец или товарный знак в государстве – участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности при условии подачи в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности заявки на изобретение или полезную модель в течение двенадцати месяцев с указанной даты, а заявки на промышленный образец и товарный знак – в течение шести месяцев с указанной даты (с возможностью продления срока не более чем на два месяца).

Лицензиар – сторона, которая в соответствии с лицензионным договором как обладатель исключительного права на охраняемый результат интеллектуальной деятельности или на охраняемое средство индивидуализации предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого результата или такого средства в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены данным лицензионным договором.

Лицензиат – сторона, которая в соответствии с лицензионным договором получает от обладателя исключительного права на охраняемый результат интеллектуальной деятельности или на охраняемое средство индивидуализации право на использование такого результата или такого средства (объекта лицензии) только в пределах тех прав и теми способами, которые прямо предусмотрены лицензионным договором.

Лицензионный договор – гражданско-правовой договор предоставления или обязательства предоставить со стороны лицензиара (обладателя исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации) другой стороне (лицензиату) право использования такого результата или такого средства с указанием в предмете договора результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, право использования которых предоставляется по договору (в соответствующих случаях с указанием номера и даты выдачи документа, удо-

стоверяющего исключительное право на такой результат или на такое средство (патента, свидетельства), срока и способов их использования, а также территории, на которой допускается такое использование.

Лицензия – разрешение на использование объекта интеллектуальной собственности, выдаваемое лицензиаром лицензиату и оформленное лицензионным договором.

Открытая лицензия – лицензия, предоставляющая по заявлению патентообладателя в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности любому лицу право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца.

Отчет об исполнении лицензионного договора – письменный документ, представляемый лицензиатом в обязательном порядке лицензиару об использовании результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, условия о сроке и порядке представления которого определяются лицензионным договором, а при их отсутствии – по требованию лицензиара.

Оценка интеллектуальной собственности – процесс определения стоимости исключительных (имущественных) прав на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации в денежном выражении.

Патент – государственный охранный документ, удостоверяющий приоритет изобретения, полезной модели, промышленного образца или селекционного достижения, авторство и исключительное право патентообладателя на охраняемый объект интеллектуальной собственности.

Патентный поверенный – гражданин Российской Федерации, постоянно проживающий на ее территории, достигший возраста 18 лет, имеющий высшее образование и не менее чем четырехлетний опыт работы в сфере деятельности патентного поверенного в соответствии со специализацией, применительно к которой гражданин выражает желание быть аттестованным и зарегистрированным в качестве патентного поверенного в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности, имеющий право взаимодействовать с указанным органом или органом, предусмотренным международным договором, на основании доверенности, выданной заявителем, правообладателем или иным заинтересованным лицом, в том числе представлять интересы граждан, постоянно проживающих за пределами территории Российской Федерации, и

иностранных юридических лиц, а также представлять заявителя в случае подачи им международной заявки.

Паушальный платеж – форма выплаты лицензионного вознаграждения в виде определенной, твердо зафиксированной суммы правообладателю исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации за использование такого результата или средства на основе лицензионного договора (устанавливается, исходя из оценок возможного экономического эффекта и ожидаемых прибылей на основе данного договора, выплачивается единовременно или в рассрочку), применяется чаще всего при продаже лицензии на базе секрета производства (ноу-хау).

Переход исключительного права к другим лицам без договора – переход исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации к другому лицу без заключения договора с правообладателем в порядке универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица) и при обращении взыскания на имущество правообладателя, а также в иных случаях и по основаниям, которые установлены законом.

Переход исключительного права к другим лицам по договору – переход исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации от правообладателя к приобретателю в момент заключения договора об отчуждении исключительного права, если соглашением сторон не предусмотрено иное, а при государственной регистрации – в момент государственной регистрации этого договора.

Принудительная лицензия – лицензия, предоставляющая по решению суда по требованию заинтересованного лица на указанных в решении суда условиях право использования охраняемого результата интеллектуальной деятельности, исключительное право на который принадлежит другому лицу, с выплатой вознаграждения последнему.

Приоритет – первенство во времени, устанавливаемое международным договором или национальным законом по дате подачи заявки для целей исчисления сроков и используемое при определении новизны объектов патентного права.

Притязание на приоритет – заявление, поданное в международной заявке, в котором предъявляются права на приоритет одной или нескольких ранее направленных заявок согласно Парижской кон-

венции по охране промышленной собственности, или направленное какому-либо члену Всемирной торговой организации (ВТО).

Простая (неисключительная) лицензия – лицензия, предоставляющая лицензиату право использования охраняемого результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации с сохранением за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам (без права лицензиата на заключение сублицензионных договоров).

Распоряжение – исключительное право правообладателя распорядиться (определить пределы использования) принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права) или предоставления другому лицу права использования соответствующих результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор).

Распоряжение интеллектуальной собственностью – область деятельности в сфере интеллектуальной собственности, представляющая совокупность юридически значимых действий по распоряжению имущественными правами на объекты интеллектуальной собственности.

Регистрация результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации – процедура оформления исключительного права на охраноспособный результат или средство индивидуализации, включая оформление, подачу и рассмотрение заявки, проведение экспертизы, выдачу документа (патента или свидетельства) и внесение в соответствующий реестр, установленная нормативными правовыми актами или локальными правовыми актами.

Роялти – форма периодической выплаты лицензионного вознаграждения правообладателю исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации за использование такого результата или средства на основе лицензионного договора.

Сублицензиат – сторона, которая в соответствии с лицензионным договором, содержащим письменное согласие лицензиара, может по сублицензионному договору с лицензиатом получить право использования охраняемого результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации только в пределах тех прав и

тех способов использования, которые прямо предусмотрены лицензионным договором для лицензиата.

Сублицензионный договор – гражданско-правовой договор предоставления или обязательства со стороны лицензиата (при письменном согласии лицензиара) предоставить право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации другому лицу (сублицензиату) только в пределах территории, срока, прав и способов использования, которые прямо предусмотрены лицензионным договором для лицензиата.

Трансфер технологии – процесс передачи результатов исследований и разработок, знаний для какого-либо использования. Целями передачи может быть коммерческое использование этих результатов (в производстве товаров и услуг, привлечение дополнительных ресурсов для дальнейших исследований или разработок и др.), а также некоммерческое использование (поиск новых направлений исследований, распространение и обмен знаниями и т. д.).

Учебное издание

Белоусов Владимир Николаевич

ОБОРОТ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫХ ПРАВ

Учебное пособие

Редактор *А. А. Трошина*

ИД № 06318 от 26.11.01.

Подписано в печать 12.05.21. Формат 60×90 1/16. Бумага офсетная.

Печать трафаретная. Усл. печ. л. 6,8. Тираж 100 экз. Заказ .

Издательский дом Байкальского государственного университета.
664003, г. Иркутск, ул. Ленина, 11.

Отпечатано в ИПО БГУ.