



DOI: <https://doi.org/10.15688/jvolsu5.2016.3.22>

УДК 347.78

ББК 67.404.3

РЕАЛИЗАЦИЯ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНЫХ ПРАВ РАБОТНИКОВ ОРГАНИЗАЦИЙ, ГОСУДАРСТВЕННЫХ И МУНИЦИПАЛЬНЫХ СЛУЖАЩИХ В РОССИИ И ЗА РУБЕЖОМ

Ольга Владимировна Никулина

Аспирант кафедры гражданско-правовых дисциплин,
Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте РФ
(Волгоградский филиал)
yamboglo89@mail.ru
ул. Гагарина, 8, 400131 г. Волгоград, Российская Федерация

Аннотация. Данная статья посвящена вопросу реализации интеллектуальных прав правообладателей на служебные результаты интеллектуальной деятельности (РИД). Автором проанализированы законодательно закрепленные основания для возникновения режима служебного объекта интеллектуальной собственности, а также объем прав автора – работника, служащего. Актуализирована проблематика в области правоотношений по созданию и использованию РИД.

Рассмотрены положения относительно оснований и размера выплаты авторского вознаграждения, раскрыты правоотношения, осложненные иностранным элементом. Исследованы универсальные международно-правовые документы в сфере охраны интеллектуальной собственности.

Автором обоснована необходимость гражданско-правового регулирования отношений между работодателем и автором-работником по поводу создания РИД. Помимо этого автор предлагает более полно регламентировать указанные правоотношения.

Ключевые слова: результат интеллектуальной деятельности, трудовые обязанности, служебное задание, вознаграждение, научно-исследовательские работы, опытно-конструкторские работы, коллизионные нормы.

В теории под реализацией права понимается процесс воплощения правовых предписаний в поведение субъекта права, отвечающее требованиям закона [6]. Конечная цель – социально значимый результат. Для ее достижения необходимо, чтобы законодательство эффективно регулировало отношения и обеспечивало соблюдение, использование норм права.

Авторское право охраняет объекты, на которые признаются интеллектуальные права [2]. В соответствии со ст. 1226 Гражданс-

кого кодекса РФ [1] к таким правам относятся исключительное право, являющееся имущественным правом, а также личные неимущественные и иные права, например, право следования, право на отзыв. Однако ст. 1255 ГК РФ вместо термина «интеллектуальные права» применяет в отношении произведений более традиционное понятие «авторские права», которое используется в качестве синонима интеллектуальных прав.

Автор результата интеллектуальной деятельности (далее – РИД) имеет личные не-

имущественные права в отношении РИД, также, если это предусмотрено законом (к примеру, ст. 1370 ГК РФ содержит условие о возврате исключительного права работнику) или соглашением (трудовым или гражданско-правовым договором) между работником и работодателем, автору может принадлежать исключительное имущественное право на такой служебный результат.

Помимо этого автор обладает правом на вознаграждение. Основания его выплаты определены индивидуально в отношении каждого служебного РИД. При этом стороны вправе самостоятельно зафиксировать условия и размер выплаты причитающегося вознаграждения в договоре. Какой именно характер должен носить указанный договор, в нормах права не закреплено.

Условия и размер вознаграждения определяются также нормативными актами РФ. Примером такого источника права является Постановление Правительства РФ от 4 июня 2014 г. № 512 [5].

Качественная реализация права предполагает ясность в категориальном аппарате, который используется законодателем.

В гражданском законодательстве дается отсылка к трудовым обязанностям работника и служебному заданию как обязательному условию признания РИД служебным и возникновения соответствующих отношений. Однако в самом Трудовом кодексе РФ нет четкого определения понятия «трудовые обязанности». Они определяются, как правило, непосредственно трудовым договором (ст. 21 Кодекса) или должностной инструкцией. В соответствии со ст. 56 ТК РФ трудовым договором должна быть определена трудовая функция, которую выполняет работник, а именно работа по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретный вид поручаемой работнику работы, например, создание РИД. Также отсутствует однозначность в понимании того, что должно включать в себя такое «служебное задание», как оформляться и какую цель преследовать.

Одним из важных моментов является толкование терминов «работник» и «работодатель». Их содержание раскрыто в ТК РФ. Согласно ст. 20 «работник – физическое лицо, всту-

пившее в трудовые отношения с работодателем»; «работодатель – физическое лицо либо юридическое лицо (организация), вступившее в трудовые отношения с работником» [7].

Автор может создать РИД, осуществляя творческую деятельность как по гражданско-правовому договору (ст. 1288 ГК РФ – договор авторского заказа, ст. 1371 – в рамках договора подряда или договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ и др.), так и по трудовому (ст. 1295, 1370, 1430 ГК РФ).

При организации выполнения научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технических работ имеют место противоречивые ситуации, связанные с параллельным выполнением автором работы по сходной (или же одинаковой) тематике по трудовому и (или) гражданско-правовому договору с разными работодателями или заказчиками, что современной нормативной базой не урегулировано.

Сотрудник, выполняющий задание по созданию РИД, вправе по своему желанию прекратить трудовые отношения с работодателем (ст. 80 ТК РФ), или же такие правоотношения оканчиваются по инициативе работника. Российским законодательством не определены последствия увольнения автора-работника в период создания служебного изобретения. Прекращение трудовых отношений вызывает некоторые проблемы, к примеру, нередки случаи, когда уволившийся работник продолжает творческую работу над созданием изобретения у нового работодателя. Он использует наработки, полученные в ходе выполнения своих трудовых обязанностей у предыдущего работодателя. При этом для достижения определенных результатов эксплуатировались средства предыдущего работодателя (технические и иные), однако объект интеллектуального права создан не был.

Нормы трудового права распространяются с учетом определенных федеральным и региональным законодательством особенностей и на государственных, муниципальных служащих.

В силу ст. 13 Федерального закона «О государственной гражданской службе Российской Федерации» [8] гражданским служащим является физическое лицо, имеющее россий-

ское гражданство и взявшее на себя обязательства по прохождению гражданской службы. Такое лицо занимается профессиональной деятельностью на должности гражданской службы согласно с актом о назначении на должность, а также служебным контрактом, за что получает денежное содержание из бюджетных средств.

В соответствии с Федеральным законом «О муниципальной службе в Российской Федерации» № 25-ФЗ [9] под муниципальной службой понимается профессиональная деятельность граждан, осуществляемая на постоянной основе на должностях муниципальной службы. Должности замещаются на основе трудового договора (контракта), такой служащий исполняет обязанности согласно должностной инструкции (ст. 2, 12).

Учитывая применимость в оговоренной степени трудового законодательства к названным выше правоотношениям, можно предположить, что тождественно трудовому договору служебным контрактом также могут быть предусмотрены обязанности гражданского или муниципального служащего по созданию РИД, как непосредственные (прямые), так и опосредованные (в ходе/порядке исполнения служебных обязанностей).

Однако важно отметить, что государственная служба РФ – это деятельность по обеспечению исполнения полномочий РФ, федеральных органов власти, субъектов РФ, их органов, а также лиц, которые замещают определенные должности согласно Конституции РФ и конституциям субъектов Федерации (ст. 1 Федерального закона от 27 мая 2003 г. № 58-ФЗ) [10].

Например, среди полномочий Правительства РФ реализация внутренней и внешней политики Российской Федерации; осуществление регулирования в социально-экономической сфере; обеспечение единства системы исполнительной власти; контроль деятельности ее органов; формирование федеральных целевых программ и др. [11] Российская Федерация, органы исполнительной власти (федеральные, региональные) не обладают полномочиями на создание результатов творческой деятельности, поскольку не являются, согласно гражданскому законодательству, субъектами личных неимущественных интел-

лектуальных прав, которые принадлежат автору РИД.

При этом Российская Федерация, ее субъект или муниципальное образование (МО) имеют возможность обладать исключительным правом на объект интеллектуальной собственности. Гражданский кодекс РФ (ч. IV) предусматривает (в совокупности) следующие основания для этого:

– создание РИД по государственному или муниципальному контракту при выполнении работ по этим контрактам;

– если государственным или муниципальным контрактом предусмотрено, что это право принадлежит РФ, субъекту РФ или муниципальному образованию. В качестве примера – ст. 1298, 1373 ГК РФ.

Как отмечено ранее, отечественное законодательство закрепляет положения, в соответствии с которыми работодатель может использовать результат творческой деятельности, созданный хоть и вне рамок трудовой функции автора-работника, но с применением технических и иных средств работодателя (простая неисключительная лицензия).

Относительно государственной гражданской службы подобная ситуация вряд ли может иметь место в рамках правового поведения служащего.

Гражданский служащий, если исполнение его должностных обязанностей связано с использованием сведений, составляющих государственную тайну, имеет право на доступ к ним. Ему запрещается использование этих сведений, а также средств материально-технического и иного обеспечения, другого государственного имущества для достижения целей, не связанных с исполнением служебных обязанностей, изложенных в контракте и должностном регламенте, в том числе передача всего перечисленного другим лицам.

Но это не означает, что государственный служащий в принципе не может быть автором РИД. Он вправе создавать произведение, изобретение и другие объекты на общих основаниях, содержащихся в ГК РФ. Другой вопрос: может ли он использовать такой творческий результат своей неслужебной деятельности и какими способами? Последние предусмотрены ГК РФ индивидуально по каждому объекту интеллектуальных прав (ст. 1270, 1317, 1324, 1328, 1421 ГК РФ).

Статья 17 Федерального закона «О государственной гражданской службе Российской Федерации» устанавливает запрет на осуществление служащим предпринимательской деятельности. Названная деятельность предполагает системность, направленность на извлечение прибыли и легальность (регистрация ИП).

В соответствии со ст. 1235 ГК РФ обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности предоставляет другой стороне право использования такого результата по лицензионному договору. В рамках указанного соглашения правообладателю выплачивается вознаграждение, и такие выплаты не подпадают под понятие предпринимательства.

Помимо этого гражданский служащий вправе с предварительным уведомлением представителя нанимателя выполнять иную оплачиваемую работу при условии, что в дальнейшем не возникнет конфликта интересов. Следовательно, у него есть возможность заниматься созданием РИД, например, по договору заказа (ст. 1288 ГК РФ), который является возмездным.

Не урегулирована правом ситуация, когда служащий все-таки создает РИД в нарушение существующих запретов на использование материально-технического обеспечения. При этом регламентирована схожая ситуация, возникающая в рамках трудовых отношений. По сути, в обоих случаях имеет место нарушение правовых норм, должностных инструкций или регламента.

На практике могут возникать и другие неоднозначные ситуации. Например, когда по заказу органа для осуществления его определенных функций разрабатываются различного рода компьютерные программы. Служащие самостоятельно перерабатывают их в целях повышения эффективности и результативности работы. Любая переработка (изменение) влечет за собой возникновение нового РИД. Однако если это всего лишь адаптация программы, то указанных правовых последствий не возникает.

Статьей 1280 Гражданского кодекса РФ закреплено, что лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ, вправе без разрешения автора (иного правообладателя) и

без выплаты вознаграждения осуществлять действия, которые необходимы для функционирования программы, включая запись и хранение в памяти ЭВМ, внесение изменений исключительно в целях ее функционирования на технических средствах пользователя (адаптация). Иной порядок может быть предусмотрен договором между сторонами.

В правоотношениях, осложненных иностранным элементом, появляется такой субъект авторского права, как иностранный гражданин или иностранное юридическое лицо.

Согласно территориальному принципу действия исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности работников правовая охрана изобретений может быть предоставлена как в государстве, на территории которого изобретение создано, так и в любом другом.

Необходимо отметить, что для определения правового режима и принадлежности прав на РИД в отношении обнародованного произведения учитывается гражданство автора на момент обнародования, а в отношении необнародованного – гражданство автора на момент создания произведения.

Если произведение создано в соавторстве, то исключительное право на произведение на территории РФ возникает и действует в таком случае при условии, что хотя бы один из соавторов отвечает критерию гражданства.

Если гражданин России временно или на постоянной основе проживает за рубежом, то создаваемые им произведения охраняются в РФ не в силу международных договоров, а непосредственно на основе норм ГК РФ. Но в отношении этих произведений авторы или иные правообладатели определяются по закону того государства, где они проживают.

Право на получение патента может быть осуществлено внутри страны или за рубежом. Субъект, которому предоставляется такое право в различных государствах, определяется по-разному: в одних это работник, в других работодатель. В отечественных и иностранных нормах права не совпадают критерии отнесения изобретений к служебным, а также содержание правового режима служебных изобретений.

При этом в п. 1 ст. 7 Евразийской патентной конвенции содержится специальная кол-

лизийская норма: «Если изобретатель является служащим, то право на евразийский патент определяется в соответствии с законодательством государства, в котором служащий имеет основное место службы. Если государство, в котором служащий имеет основное место службы, не может быть определено, применяется законодательство того государства, в котором работодатель занимается предпринимательской деятельностью, с которой связан служащий» [3].

В соответствии со ст. 60 Конвенции право на европейский патент определяется по праву того государства, в котором наемный работник преимущественно занят; если невозможно определить такое место, то применяется право страны, в которой наниматель располагает предприятием, к которому относится наемный работник.

В отношении основ правового регулирования охраны интеллектуальных прав в Евросоюзе можно говорить о полисистемности института правовой охраны интеллектуальной собственности, получившей закрепление в международно-правовых документах универсального характера [4].

Таким образом, действующие в России нормы права не содержат четких положений как для сторон гражданско-правового, так и для сторон трудового договора, регламентирующих правовой режим служебных РИД. Это порождает ряд проблем, которые не решены ни с точки зрения трудового, ни с точки зрения гражданского права. В частности, отсутствует прямое законодательное регулирование в отношении возможности использования автором-работником уже полученных разработок, иных материалов для дальнейшего создания служебного РИД, но уже у другого работодателя. Также РИД не всех категорий авторов получают надлежащую правовую защиту.

В гражданском законодательстве нет норм, закрепляющих права и обязанности участников правоотношений, в рамках которых автором выполняется работа по сходной (или же одинаковой) тематике по трудовому и (или) гражданско-правовому договору с разными работодателями или заказчиками.

Недостаточно регламентированы права и обязанности государственного муниципального служащего относительно создан-

ного им объекта интеллектуальной собственности, в том числе в нарушение существующих запретов.

В российском законодательстве также отсутствуют специальные коллизионные нормы, позволяющие решить вопросы о праве, подлежащем применению к правам на служебные РИД, к договорам относительно служебных изобретений, когда работник и работодатель являются иностранными по отношению друг к другу, когда место создания (использования) произведения и место нахождения работодателя не совпадают.

Поскольку трудовым законодательством, в частности, в рамках трудового договора, урегулирован лишь процесс труда, в ходе которого работником выполняются должностные обязанности, а права на созданный творческий результат определяются исходя из положений гражданского права, необходимо сконцентрировать внимание на гражданско-правовом регулировании исследуемых отношений, в том числе на более полной их регламентации. Использование исключительно гражданско-правовых норм для регулирования отношений между работодателем и автором-работником (служащим) представляется наиболее рациональным, данный подход позволит избежать путаницы при реализации принадлежащих им прав на РИД и при выборе применимого к отношениям правопорядка.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1. Гражданский кодекс Российской Федерации : (принят 18 дек. 2006 г.) : (с изм. и доп., вступ. в силу с 1 янв. 2016 г.) // Российская газета. – 2006. – 22 дек. (№ 289).
2. Дозорцев, В. А. Творческий результат: система правообладателей / В. А. Дозорцев // Интеллектуальные права. Понятие. Система. Задачи кодификации : сб. ст. – М. : Статут, 2005. – С. 276–335.
3. Евразийская патентная конвенция (ЕАПО) от 9 сент. 1994 г. – Электрон. текстовые дан. – Режим доступа: http://www.eapo.org/ru/documents/norm/convention_txt.html. – Загл. с экрана.
4. Казаченок, С. Ю. Право интеллектуальной собственности объединенной Европы / С. Ю. Казаченок // Вестник Волгоградского государственного университета. Серия 5, Юриспруденция. – 2015. – № 3. – С. 35–38.

5. Постановление Правительства РФ «Об утверждении Правил выплаты вознаграждения за служебные изобретения, служебные полезные модели, служебные промышленные образцы» от 4 июня 2014 г. № 512 // Собрание законодательства РФ. – 2014. – № 23. – Ст. 2998.

6. Реализация права: понятие и формы. – Электрон. текстовые дан. – Режим доступа: <http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/realizaciya-prava.html>. – Загл. с экрана.

7. Трудовой кодекс Российской Федерации : (принят 30 дек. 2001 г.) : (ред. от 30 дек. 2015 г.) // Собрание законодательства РФ. – 2002. – № 1 (ч. 1). – Ст. 3.

8. Федеральный закон «О государственной гражданской службе Российской Федерации» : (принят 27 июля 2004 г.) : (ред. от 30 дек. 2015 г.) // Собрание законодательства РФ. – 2004. – № 31. – Ст. 3215.

9. Федеральный закон «О муниципальной службе в Российской Федерации» : (принят 2 марта 2007 г.) : (ред. от 29 дек. 2015 г.) // Собрание законодательства РФ. – 2007. – № 10. – Ст. 1152.

10. Федеральный закон «О системе государственной службы Российской Федерации» : (принят 27 мая 2003 г.) : (ред. от 13 июля 2015 г.) // Собрание законодательства РФ. – 2003. – № 22. – Ст. 2063.

11. Федеральный конституционный закон «О Правительстве Российской Федерации» : (принят 17 дек. 1997 г.) // Собрание законодательства РФ. – 1997. – № 51. – Ст. 5712.

REFERENCES

1. Grazhdanskiy kodeks Rossiyskoy Federatsii: (prinyat 18.12.2006) : (s izm. i dop., vstup. v silu s 01.01.2016) [The Civil Code of the Russian Federation (adopted on December 18, 2006) (with add. and amend. coming in force on January 1, 2016)]. *Rossiyskaya gazeta*, 2006, Dec. 22, no. 289.

2. Dozortsev V.A. Tvorcheskiy rezultat: sistema pravoobladateley [The Creative Result: the System of Rights Holders]. *Intellektualnye prava. Ponyatie. Sistema. Zadachi kodifikatsii: sb. st.* [Intellectual Property Rights: Concept, System. Objectives of Codification: Collected Articles]. Moscow, Statut Publ., 2005, pp. 276-335.

3. *Evraziyskaya patentnaya konventsiya (EAPO) ot 09.09.1994* [The Eurasian Patent Convention (EAPO) of September 9, 1994]. Available at: http://www.eapo.org/ru/documents/norm/convention_txt.html.

4. Kazachenok S.Yu. Pravo intellektualnoy sobstvennosti obyedinennoy Evropy [Intellectual Property Rights of United Europe]. *Vestnik*

Volgogradskogo gosudarstvennogo universiteta. Seriya 5, Yurisprudentsiya [Science Journal of Volgograd State University. Jurisprudence], 2015, no. 3, pp. 35-38.

5. Postanovlenie Pravitelstva RF “Ob utverzhdenii Pravil vyplaty voznagrazhdeniya za sluzhebnye izobreteniya, sluzhebnye poleznye modeli, sluzhebnye promyshlennye obraztsy” ot 04.06.2014 № 512 [Government Decree “On Approval of Rules of Remuneration Payment for Service Inventions, Utility Models, Industrial Samples” of June 4, 2014, no. 512]. *Sobranie zakonodatelstva RF* [Collected Legislation of the Russian Federation], 2014, no. 23, art. 2998.

6. *Realizatsiya prava: ponyatie i formy* [The Implementation of the Right: Concept and Forms]. Available at: <http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/realizaciya-prava.html>.

7. Trudovoy kodeks Rossiyskoy Federatsii: (prinyat 30.12.2001): (red. ot 30.12.2015) [The Labour Code of the Russian Federation: (Adopted on December 30, 2001): (ed. of December 30, 2015)]. *Sobranie zakonodatelstva RF* [Collected Legislation of the Russian Federation], 2002, no. 1 (part 1), art. 3.

8. Federalnyy zakon “O gosudarstvennoy grazhdanskoj sluzhbe Rossiyskoy Federatsii”: (prinyat 27.07.2004): (red. ot 30.12.2015) [Federal Law “On the Russian Federation Civil Service”: (adopted July 27, 2004): (amend. of December 30, 2015)]. *Sobranie zakonodatelstva RF* [Collected Legislation of the Russian Federation], 2004, no. 31, art. 3215.

9. Federalnyy zakon “O munitsipalnoy sluzhbe v Rossiyskoy Federatsii”: (prinyat 02.03.2007): (red. ot 29.12.2015) [Federal Law “On Municipal Service in the Russian Federation”: (adopted March 2, 2007): (amend. of December 29, 2015)]. *Sobranie zakonodatelstva RF* [Collected Legislation of the Russian Federation], 2007, no. 10, art. 1152.

10. Federalnyy zakon “O sisteme gosudarstvennoy sluzhby Rossiyskoy Federatsii”: (prinyat 27.05.2003): (red. ot 13.07.2015) [Federal Law “On the Russian Federation Civil Service”: (adopted May 27, 2003): (amend. of July 13, 2015)]. *Sobranie zakonodatelstva RF* [Collected Legislation of the Russian Federation], 2003, no. 22, art. 2063.

11. Federalnyy konstitutsionnyy zakon “O Pravitelstve Rossiyskoy Federatsii”: (prinyat 17.12.1997) [Federal Constitutional Law “On the Government of the Russian Federation”: (adopted December 17, 1997)]. *Sobranie zakonodatelstva RF* [Collected Legislation of the Russian Federation], 1997, no. 51, art. 5712.

**IMPLEMENTATION OF INTELLECTUAL PROPERTY RIGHTS
OF WORKERS, STATE AND MUNICIPAL EMPLOYEES
IN RUSSIA AND ABROAD**

Olga Vladimirovna Nikulina

Postgraduate Student, Department of Civil and Legal Disciplines,
Russian Presidential Academy of National Economy and Public Administration
(Volgograd Branch)
yamboglo89@mail.ru
Gagarina St., 8, 400131 Volgograd, Russian Federation

Abstract. This article is devoted to the implementation of intellectual property rights to the official results of intellectual activities (RIA). The author analyzes the reasons for the emergence of service regime of intellectual property, as well as the scope of employee's rights to mainstream in the field of legal relations on the creation and use of official results of intellectual activity.

Having considered the situation concerning the grounds and the amount of remuneration payments, legal relations complicated by a foreign element are disclosed. Universal international legal instruments in the field of intellectual property protection are studied.

The author substantiates the necessity of civil-legal regulation of relations between the employer and the author-worker about the creation of RID. In addition, the author offers to regulate these legal relationships.

Key words: results of intellectual activity, labour duties, job service, remuneration, research work, development work, conflict rules.