

# Защита инноваций, инвестиций, бизнеса авторским правом

## Часть 1



Геннадий Фокин (finas@live.ru)

**Одними из ключевых вопросов в сфере креативности, автоматизации, искусственного интеллекта, инновационной и цифровой экономики являются менеджмент интеллектуальной собственности и защита инвестиций, инноваций, бизнеса авторским правом. Если исключительные права входят в состав нематериальных активов предприятия, то это интеллектуальные активы (имущественный комплекс) бизнеса. Если исключительное право принадлежит автору (физическому лицу), то это его конкурентные преимущества на рынке труда и «золотой парашют», признание и подтверждение учёной степени, дивиденды креативности.**

Исключительные (интеллектуальные имущественные) права признаются в отношении результатов интеллектуальной деятельности (РИД) – общая правовая норма статьи 1226 ГК РФ. Признание исключительных прав в отношении изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, селекционных достижений осуществляется путём оформления патентов, но это лишь 15% рынка гражданского оборота интеллектуальной собственности (ГОИС) и проблема издержек производства без добавленной стоимости и конкурентных преимуществ продуктов, товаров, услуг.

В отношении произведений науки, литературы, искусства, программ для ЭВМ, баз данных, топологий интегральных микросхем, ноу-хау компетентное признание и документальное подтверждение исключительного права также необходимы – тем более что это уже более 70% рынка ГОИС в составе результатов научно-технической деятельности (РНТД) и 100% культурных, социальных ценностей. Для компетентного признания интеллектуальных прав на объекты авторского и смежного права используется только оценка соответствия РИД условиям охраны авторским, смежным, патентным правом и объективная сертификация правоподтверждающих документов на соответствие правовым нормам, условиям договоров, требованиям, стандартам профессионального менеджмента интеллектуальной собственности серии «Интеллектуальная собственность и инновации» – иных процедур не существует.

Коммерциализации интеллектуальной собственности и защите интеллектуальных прав, инноваций, инвестиций и бизнеса, как правило, мешают правовая нигилизм, конфликт интересов и отсутствие или качество правоподтверждающих документов – последнее в этом аспекте особенно критично, т.к. стереотип приоритета «государственной бумаги с печатью» над заключением эксперта в предметной области себя не изжил. Однако окончательное решение по интеллектуальным правам и ГОИС всегда принадлежит суду и его решение всегда будет основываться не на «справке», а на экспертном заключении и вещественных доказательствах – правоподтверждающих документах. Существует более 260 различных правоподтверждающих документов для решения различных бизнес-задач, но предприятия и рынок используют не более полутора-двух десятков: нет специалистов чтобы правильно эти документы подготовить и интерпретировать, например для инвестора или арбитража.

Конфликт интересов будет всегда, но правовой нигилизм и качество правоподтверждающих документов вполне можно изменить на уровне здравого смысла, понимания правовых норм РФ, необходимых навыков и помощи профессионального сообщества.

Например, статья 1225 ГК РФ устанавливает исчерпывающий перечень РИД и средств индивидуализации, которым предоставляется правовая охрана, а по сути – может быть предоставлена в случае их соответствия требованиям

специальных правовых норм 4-й части ГК РФ (целесообразно обратить внимание на существенное отличие дефиниций «предоставляется охрана» и «может быть предоставлена охрана»).

В случае соответствия РИД условиям охраны авторским, смежным, патентным правом появляется интеллектуальная собственность (она всегда нематериальна) в объективной форме: произведения науки, литературы и искусства; программы для ЭВМ (и программные комплексы); базы данных; исполнения; фонограммы; сообщения в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания); изобретения; полезные модели; промышленные образцы; селекционные достижения; топологии интегральных микросхем; секреты производства (ноу-хау; не являются РИД и не приравнены к ним как средства индивидуализации) и технологии – сложные объекты гражданского оборота интеллектуальной собственности в составе результатов научно-технической деятельности (средства индивидуализации интеллектуальной собственностью не являются (у них нет автора) и интеллектуальную собственность не охраняют – это технические средства и способы маркировки; вместе с тем они в виде фирменных наименований, товарных знаков и знаков обслуживания, наименований мест происхождения товаров, коммерческих обозначений являются репутационной составляющей бизнеса и нематериальных активов предприятий, их объединений).

Если патентное право и патент всегда повышают издержки производства (патентные исследования, «зонтичные патенты», «патентные ландшафты» и «патентные войны»; растущие патентные пошлины; конфликт интересов инвесторов, исполнителей НИОКР и смежников – статьи 1370, 1371, 1373 ГК РФ), то авторское право – это только добавленная стоимость профессионализма и креативности, доходы реализации франшиз и лицензий на произ-

ведения науки, литературы, искусства, топологии интегральных микросхем, базы данных, программы для ЭВМ, методики, регламенты, стандарты, технологии и ноу-хау.

Поскольку интеллектуальная собственность нематериальна и является следствием творческой (креативной) интеллектуальной деятельности физического лица, то для признания (статья 1226 ГК РФ) и документально-го подтверждения интеллектуальных прав необходимо авторское свидетельство на произведение науки, литературы (включая программы для ЭВМ и программные комплексы) и искусства, базу данных, топологию интегральной микросхемы, техническое решение, селекционное достижение, технологию как сложный (по сути, составной, но не являющийся сборником) объект ГОИС.

Раньше авторское свидетельство было «аналогом» патента (только без имущественного права автора на интеллектуальную собственность, которое принадлежало государству), теперь это именной сертификат соответствия правовым нормам, условиям договоров и стандартам профессионального менеджмента интеллектуальной собственности (ПМИС) для объективного признания и подтверждения экспертным сообществом интеллектуальной собственности, интеллектуальных прав и личности первоначального правообладателя как физического лица согласно общим правовым нормам статьи 1228 ГК РФ – в целях реализации всех правовых норм гражданского, налогового, семейного, административного, уголовного и т.д. кодексов РФ, а также гражданского оборота, коммерциализации интеллектуальной собственности и управления рисками инвестиций в инновации, предпринимательской деятельности и договорной, финансово-хозяйственной, налоговой, арбитражной практики.

Есть авторское свидетельство – есть автор или соавторы; авторское свидетельство отсутствует – доказать наличие интеллектуальной собственности и принадлежность, соблюдение, отсутствие обременений интеллектуальных прав невозможно.

При этом авторское свидетельство не индульгенция на все случаи жизни, но распространяется на все охраняемые законом РИД, включая изобретения, полезные модели, селекционные достижения, и в любой их объектив-

ной форме, в отличие от патента, который применим только для технических решений, решений внешнего вида изделий, селекционных достижений и ограниченного круга бизнес-задач – как правило, это патентные войны на разорение конкурентов судебными издержками и обеспечительными мерами.

Авторское право может быть признано в отношении ноу-хау (запатентованное техническое решение (изобретение, полезная модель) и селекционное достижение предметом ноу-хау (секретов производства) быть не могут, т.к. патентование нарушает коммерческую тайну и конфиденциальность информации), топологий интегральных микросхем и произведений науки, литературы, искусства в объективной форме отчётов НИОКР, спецификаций и рецептов, стандартных образцов, методик и стандартов, публикаций, монографий, диссертаций, учебников и сборников, технических заданий и эскизных проектов, программ для ЭВМ, программных комплексов и баз данных, сценариев, презентаций, выставок, сайтов и сетевых интерактивных сервисов, графических, архитектурных, дизайнерских инсталляций и реализаций и т.д.

При этом, авторское свидетельство не нужно продлевать с затратами на государственную регистрацию, экспертизу технических решений и государственные пошлины, невозможно «перекрасить», оспорить и отозвать или игнорировать, как патент, что является несомненным достоинством для бизнеса. К тому же любое произведение или база данных могут иметь множество объективных форм существования РИД: от «клинописи» до проектной, конструкторской документации и РИД в виде готовой продукции, сервисов или их каталогов. Казалось бы, проблем нет и не предвидится, однако рынок наполнен суррогатами авторских свидетельств от издательств, от авторских обществ по коллективному управлению авторскими правами. Между тем полноценное авторское свидетельство может быть оформлено только на основе спецификации РИД по стандартам АСМК.013МУ-2013 или СТО АСМК.021МУ-2015 и может использоваться для:

- оценки по АСМК.015МУ-2012 «АСМК. Оценка (стоимости) исключительного права на интеллектуальную собственность. Методические указания»;

- страхования рисков по АСМК.017МУ-2012 «АСМК. Страхование рисков и страховое возмещение ущерба правообладателей. Методические указания»;

- учёта нематериальных активов согласно ПБУ-14/2007 и арбитражной практике.

Авторское свидетельство является неотъемлемым приложением паспорта интеллектуальной собственности и франшизы по АСМК.014МУ-2015 «ПМИС. Паспорт интеллектуальной собственности, ноу-хау и франшизы. Назначение, оформление и использование для отражения охраноспособности РИД в режиме охраны авторским правом и их модификации без создания производных и составных произведений. Методические указания».

### ОФОРМЛЕНИЕ АВТОРСКОГО СВИДЕТЕЛЬСТВА

Для оформления авторского свидетельства проще всего заключить лицензионный договор об использовании стандарта СТО.9003-10-2011 (система сертификации СДС ОИС, государственный регистрационный № РОСС RU.Ж157.04АД00) для оценки соответствия РИД и имеющихся документов, подтверждающих наличие, принадлежность и использование интеллектуальной собственности без нарушения интеллектуальных прав, для объективного признания интеллектуальных (авторских прав), ответить на вопросы эксперта-аудитора ПМИС и дождаться результатов оценки соответствия и оформления авторского свидетельства – как правило, это занимает не больше двух недель.

При этом оценка соответствия РИД условиям охраны авторским, смежным, патентным правом и имеющейся документацией осуществляется по вопросам признания:

- интеллектуальной деятельности и правовой охраны ее результатов;
- видовой принадлежности интеллектуальной собственности;
- принадлежности, обременений, соблюдения интеллектуальных прав;
- использования и рисков инвентарного учёта интеллектуальной собственности;
- возможности использования РИД в режиме ноу-хау (секретов производства);
- возможности оценки (стоимостной) имущественных интеллектуальных прав;

- возможности страхования рисков и страхового возмещения ущерба или убытков;
- ценности (эффективности, перспективности) интеллектуальной собственности;
- охраноспособности интегрированных в спецификацию РИД технических решений;
- реализации неотчуждаемых прав: авторства, доступа, отзыва, следования и т.д.

Авторское свидетельство оформляется бессрочно, поскольку авторское право действует в течение всей жизни автора и 70 лет после его смерти – дивидендов хватит на несколько поколений потомков, и всё это время авторское свидетельство актуально.

От автора при этом требуется заключить лицензионный договор, в электронном формате представить для проверки контрольный экземпляр РИД, его спецификацию и имеющуюся документацию, ответить на вопросы эксперта-аудитора ПМИС, самостоятельно депонировать (хранить) контрольный экземпляр и спецификацию РИД.

Для признания интеллектуальных прав с оформлением авторского свидетельства, как правило, достаточно спецификации РИД, однако для признания интеллектуальной собственности, созданной в порядке трудовых отношений и обязанностей, также необходимы трудовой договор, задание на интеллектуальную деятельность, отчёт о завершении и результатах интеллектуальной деятельности, договор соавторов о совместном распоряжении интеллектуальной собственностью, подтверждение использования ресурсов работодателя для создания его интеллектуальных активов и договор об отчуждении правопреемнику исключительного права на интеллектуальную собственность в порядке реализации правовых норм статей 1295, 1461, 1470 ГК РФ.

В общем случае спецификация РИД может иметь произвольную форму, но это затрудняет и затягивает оценку соответствия РИД условиям охраны авторским, смежным, патентным правом. Типовая форма спецификации РИД установлена стандартом АСМК.013МУ-2013 (методические указания) и приложениями СТО АСМК.021МУ-2015 «Система менеджмента качества. Создание интеллектуальной собственности и воз-

награждения работников согласно правовым нормам статьи 1295 и 1370 Гражданского кодекса РФ» в части объектов авторского и патентного права.

По результатам оценки соответствия автор и его правопреемник (например, работодатель или инвестор по договору авторского заказа или НИОКР) получают доказательство для предъявления, защиты интеллектуальных прав и коммерциализации интеллектуальной собственности путём отчуждения исключительного права или на условиях лицензионного договора, франшизы; реализацию требований к отсутствию плагиата (например, для соискателей или подтверждения учёных степеней) и личных неотчуждаемых интеллектуальных прав: долю в прибыли правопреемника (право следования), запрет эксплуатации интеллектуальных активов правопреемника (право отзыва), контроль использования интеллектуальных активов правопреемника (право доступа) и т.д.

При этом автор и его правопреемник могут получить бонусы: профессиональную поддержку финансово-хозяйственной, производственной, предпринимательской, инвестиционной, договорной, налоговой, арбитражной практики, включая непризнание, нарушение и утрату интеллектуальных прав, и страхования рисков нарушения, утраты авторских прав.

Именно авторское свидетельство характеризует креативность, ценность и имущественные права специалиста.

### ЮРИДИЧЕСКИМ ЛИЦАМ И РАБОТОДАТЕЛЯМ

Если необходимо признание правообладателем исключительного (имущественного) права юридического лица или работодателя, то, кроме авторского свидетельства, работнику целесообразно оформить сертификат признания интеллектуальной собственности, ноу-хау или сертификат соответствия объектов и подтверждений интеллектуальной собственности с бонусом постановки корпоративного документооборота и/или подготовкой необходимой документации по АСМК.009МУ-2012, с паспортом интеллектуальной собственности и франшизы по АСМК.014МУ-2015, лицензионной политикой по АСМК.010МУ-2013 и комплектом доказательств для предпринимательской деятельности.

Произведением науки, литературы или искусства могут быть монографии и публикации, методики, учебные пособия и презентации, технические задания, рецептуры и спецификации, чертежи и изображения промышленного дизайна, ландшафтные проекты или пространственные, архитектурные формы, правила игр, сценарии – в общем случае любой завершённый РИД, имеющий творческую природу создания и объективную форму произведения.

Законодательство предоставляет произведениям охрану вне зависимости от их достоинств. Синхронизация отечественного законодательства с международной практикой позволила оформлять авторские свидетельства как сертификаты соответствия по правилам профильных систем сертификации (СДС), зарегистрированных в государственном реестре РФ. Теперь авторские свидетельства не только легализуют интеллектуальную собственность в объективной форме произведений, баз данных, ноу-хау, топологий интегральных микросхем, но и обеспечивают финансово-хозяйственную, инвестиционную, предпринимательскую деятельность и налоговую, арбитражную практику хозяйствующих субъектов правоподтверждающими документами.

Следуя правовому нигилизму, можно оформить авторское свидетельство «для галочки» от издателя монографии или общества по коллективному управлению авторскими правами. Разобравшись с рисками гражданского оборота интеллектуальной собственности, можно оформить авторское свидетельство на основе спецификации РИД (это ещё не паспорт интеллектуальной собственности, но уже необходимый комплект аргументов для признания и оценки интеллектуальных прав) с комплексной оценкой соответствия РИД условиям охраны авторским, смежным, патентным правом и консультационно-методической, юридической поддержкой автора, правопреемника, правообладателя.

На основании таких авторских свидетельств с 2006-го года даже страхуются риски и возмещаются ущерб, убытки страхователей, но это уже другая проблематика гражданского оборота и коммерциализации интеллектуальной собственности.

Во второй части статьи речь пойдёт о реализации авторских прав.

