



СДЕЛКИ ПРИ ОСУЩЕСТВЛЕНИИ ПРАВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Екатерина ШКРИБЛЯК,

соискатель кафедры нотариального исполнительного процесса и адвокатуры
Киевского национального университета
имени Тараса Шевченко, частный нотариус

Summary

In the article the theoretical research on the disposition of the rights of intellectual property, that take part in the notarial practice: about the refusal from preeminent rights on objects, including publication or notarial certification, giving intellectual rights, refusal from authorship, other. Taken notice of the legislation and practice imperfection. Notarial certification of such deals guarantees its juridical purity and protection of the interested parties rights. Such acts belong to the protection of intellectual rights and worth promotion in practice.

Author consider, that enlargement of registration rights of the notaries and rise their part in the registration process, contiguity with parts of the deals in the area of the intellectual property encourages enjoyment of rights.

Key words: deals, intellectual property, notarial certification.

Аннотация

В статье речь идет о сделках на распоряжение имущественными правами интеллектуальной собственности, которые встречаются в нотариальной практике, в частности: об отказе от исключительных прав на её объекты, в тому числе публикацией или нотариальным его удостоверением, дарении имущественных прав интеллектуальной собственности, отказ от авторства иное. Обращено внимание на несовершенство законодательства и практики. Нотариальное удостоверение таких сделок гарантирует юридическую чистоту и охрану прав заинтересованных лиц. Такие действия относятся к охране субъективных прав интеллектуальной собственности и заслуживают из популяризации на практике.

Автор полагает, что расширение регистрационных прав нотариусов та повышение их роли в регистрационном процессе, приближенность к сторонам сделок в сфере интеллектуальной собственности с имущественными правами лишь способствует осуществлению этих прав.

Ключевые слова: сделки, интеллектуальная собственность, нотариальное удостоверение.

Постановка проблемы обусловлена потребностью доктринального обоснования сделок в сфере интеллектуальной собственности по распоряжению принадлежащими правами. В частности речь идет об отказе от исключительных прав на её объекты, в том числе публикацией или нотариальным его удостоверением, дарении имущественных прав интеллектуальной собственности, отказе от авторства или соавторства. Такие сделки хоть и совершаются довольно редко, тем не менее довольно неоднозначны на практике: необходимо довести правопрекращающее волеизъявление (сделки) к неопределенному кругу лиц, придать ему юридическое значение. Реже они встречаются в нотариальной практике, как составная договора дарения целостного имущественного комплекса, дарения имущественных прав интеллектуальной собственности. По крайней мере соответствующих предписаний норм права нет.

Актуальность темы исследования обусловлена потребностями практики: кроме общих положений относительно распоряжения правами интеллектуальной собственности и о совершении нотариальных действий нотариусами Украины специальных положений актов гражданского права нет, как и нет обобщений практики по этому поводу. Более того, на основании ст. 1107 ГК Украины распоряжение имущественными правами интеллектуальной собственности осуществляется на основании указанных в ней договоров. В то же время предоставление лицензии, как разрешения на использование её объектов, не всегда имеет договорную основу. Кроме этого, не исключен отказ от прав на объект вообще или лишь от некоторых прав, что возможно в форме односторонней сделки.

Состояние исследований проблематики прослеживается по двум направлениям: 1) осуществление иму-

АПРН України, доктора юридичних наук, професора Ю. М. Тодики, доктора юридичних і політичних наук, професора В. С. Журавського. – К.: Видавничий Дім «Ін Юре», 2002. – 544 с.

13. Павлюков Р.О. Поняття та структурні елементи правового статусу інвалідів в Україні / Р.О. Павлюков // Право і безпека. Наук. журнал Харківського національного університету внутрішніх справ – Харків, 2006. - № 5. – С.137-139.

14. Дамдинов Б.Д. Теоретические проблемы правового статуса субъекта Российской Федерации / Б.Д. Дамдинов // Сибирский юридический вестник. – 2002. – № 3. – С. – 12-16.

15. Конституційно-правовий статусу людини: можливості удосконалення в Україні: Колективна монографія / Праці Львівської лабораторії права людини і громадянина Науково-дослідного інституту державного будівництва та місцевого самоврядування Національної академії правових наук / Редкол.: П.М. Рабінович (голов. ред.) та ін. – Серія І. Дослідження та реферати. – Вип. 24. – Львів: Видавництво ЛОБФ «Медицина і право», 2012. – 180 с.

16. Француз-Яковець Т.А. Забезпечення конституційно-правового статусу людини і громадянина в Україні: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.02 / Т.А. Француз-Яковець / Національний ун-т «Острозька академія». – Острог, 2006. – 209 с.

17. Фрицький О.Ф. Конституційне право України: підручник. – К.: Юрінком Інтер, 2002. – 536 с.

18. Окуньев І.С. Загально-теоретичні засади правового статусу суб'єкта права: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.01 / І.С. Окуньев; Ін-т законодавства ВР України. – К., 2010. – 20 с.

19. Богданова Н.А. Категория статуса в конституционном праве / Н.А. Богданова // Вестник Московского университета. Сер. 11. Право. – 1998. - № 3. - С. 3-20.

20. Павлюков Р.О. Поняття та структурні елементи правового статусу інвалідів в Україні / Р.О. Павлюков // Право і безпека. Наук. журнал Харківського національного університету внутрішніх справ – Харків, 2006. - № 5. – С. 137-139.



ственных прав интеллектуальной собственности (Ю.Л. Бошицкий, М.К. Галантич, О.В. Кохановская, В.Е. Макода, О.М. Мельник, О.А. Подопригора, О.О. Подопригора, Е.И. Харитоновна, Р.Б. Шишка и другие); 2) совершение нотариальных действий (Л.В. Баранкова, С.Я. Фурса и другие).

Целью и задачей статьи является исследование применения в Украине общих положений гражданского права относительно распоряжения правами интеллектуальной собственности, а также анализ совершения нотариальных действий в сфере распоряжения правами интеллектуальной собственности.

Изложение основного материала Относительно объектов права интеллектуальной собственности совершаются разнообразны сделки, преимущественно двухсторонние, которые подпадают под общие положения о договорах и те их конструкции, которые предусмотрены ГУ (лицензионный и концессионный) и другими актами законодательства. Вместе с тем в этой сфере совершаются и односторонние сделки: включение в состав авторского коллектива, исключение из его состава, завещание иные. Определенный интерес представляют те сделки, которые совершаются в нотариальной форме, в частности дарение имущественных прав интеллектуальной собственности.

В частности, как указывает В.Е. Макода, имущественные права на произведение могут быть предметом договора дарения (ч. 2 ст. 718 ГК Украины) [10, с. 902; 2, с. 1010]. Правда, мы не поддерживаем его в том, что возможна продажа этих прав, поскольку отношения относительно отчуждения этих прав урегулированы лицензионным договором (ст. 1113 ГК Украины), которые предоставляет сторонам больше вариантов их построения, может быть платным и бесплатным. Даже если идет речь о мене целостного имущественного комплекса, который охватывает имущественные права интеллектуальной собственности, то положения ГК в этой части применяются на основании аналогии закона, поскольку законодательством Украины не предусмотрена мена этих прав интеллектуальной собственности.

Примечательно, что в РФ проведен иной подход относительно распоряжения имущественными правами интеллектуальной собственности: в соответствии со ст. 1233 ГК РФ) правовладелец вправе распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации любым способом, который не противоречит закону и содержанию такого исключительного права, в том числе, путем его отчуждения по договору иному лицу (договор об отчуждении исключительного права) или предоставление иному лицу права использования соответствующих результатов интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации в обусловленных договором пределах (лицензионный договор). В ГК РФ к договорам на распоряжение исключительными правами отнесено договор залога (ч. 5 ст. 1233) и договор авторского заказа (ст. 1288). В то же время следует заметить, что законодатель стремится к единству лицензионного порядка отчуждения исключительных прав не отрицая, очевидно, заключения в силу свободы договора, иных договоров.

Как считает В.С. Дмитришин, по общей правовой природе все сделки на распоряжение имущественными правами интеллектуальной собственности можно поделить на такие, по которым отчуждаются имущественные права интеллектуальной собственности либо их часть и те, по которым они передаются во временное пользование (лицензия и лицензионный договор) [3, с. 34], наверное, имела ввиду неисключительная лицензия (замечание наше – К.Ш.). До договоров на отчуждения этих прав отнесены: договор о передаче исключительных имущественных прав интеллектуальной собственности; договор о передаче имущественных прав на служебный объект; договор о передаче имущественных прав на объект, который создан по заказу; учредительный договор о внесении имущественных прав интеллектуальной собственности как взнос в уставной фонд хозяйственных обществ; договор залога [3, с. 43-61]. Сюда относят договор на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструк-

торских и технологических работ и договор коммерческой концессии [6, с. 411-441], хотя, на наш взгляд, первые – разновидность договора на создание объекта интеллектуальной собственности.

Ю.Л. Бошицкий договора на распоряжение имущественными правами интеллектуальной собственности поделил на две самостоятельные группы, которые содействуют созданию её объектов и на распоряжение имущественными правами на уже созданные её объекты. Тут же за содержанием они подразделены на несколько групп: 1) договора о научной, литературной, художественной и искусствоведческой деятельности и связанные с исполнительской деятельностью, созданием видео- и фонограмм, сферой вещания; 2) договора на создание различных объектов промышленной собственности и на их использование; 3) договора в сфере индивидуализации участников гражданского оборота, товаров и услуг; 4) договора, которые относятся к управлению имущественными правами авторов на коллективной основе, договора на представительство субъектов права интеллектуальной собственности [11, с. 370]. Этого придерживается и Е.М. Мельник, за исключением того, что не выделяет отдельно договора на отчуждение имущественных прав интеллектуальной собственности.

Можно идти двумя путями при определении указанных сделок-договоров: легальным – те, которые определены актами действующего законодательства и те, которые изложены в доктрине права. Первый путь более предпочтителен хотя бы потому, что акты законодательства отражают опыт применения этих договоров на практике. Так, Законом Украины «Об авторском праве и смежных правах» [7] предусмотрены договора: о распределении имущественных прав на служебное произведение (ст. 16); между соавторами произведения (ст. 13); о передаче (отчуждении) имущественных прав субъектов авторского права (ст. 31); о передаче исключительного (неисключительного) права на использование объектов авторского права (ст. 32); заказа (ст. 33); о коллективном управлении имущественными правами субъектов авторского



права и смежных прав (ст. 48); между организацией коллективного управления и лицом, которое использует объекты авторского права и смежных прав (статья 32, 48); о выплате начислений производителем и импортерами оборудования и материальных носителей, с применением которых в домашних условиях можно осуществить воссоздание произведений и исполнений, зафиксированных в фонограммах и видеограммах (ст. 42); о выплате вознаграждения за исполнение опубликованных с коммерческой целью фонограмм, видеограмм, их экземпляров и зафиксированных в них исполнений (ст. 43); иные договора в сфере авторского права и смежных прав. В статьях 17, 20 Закона Украины «Об издательском деле» [8] предусмотрено заключение издательского договора. Это стало основанием для их выделения как самостоятельных обязательств под общим наименованием «авторские договора». Заметим, что в главе 75 ГК Украины нет категории «авторский договор».

Напомним, что в доктрине права они обоснованы давно. К примеру, А.П. Сергеев предложил определение их как самостоятельных гражданско-правовых: «За авторским договором автор передает или обязывается передать приобретателю свои права на использование произведения в пределах и на условиях, согласованных сторонами». В зависимости от сферы культурной деятельности он выделяет авторские договора: издательский, сценарный, постановочный, о депонировании рукописей, художественного заказа, об использовании в промышленности произведений декоративно-прикладного искусства, о публичном исполнении [1, с. 188-192].

Отчуждение имущественных прав интеллектуальной собственности представляет особый интерес, поскольку направлен на передачу исключительных имущественных прав интеллектуальной собственности (их обладатель передает их приобретателю частично или полностью на определенных договором условиях (ст. 1113 ГК Украины); это имеет частноправовые и публично-правовые последствия; предполагает наличие информационного аспекта о принадлежности этих прав и в связи с этим

необходимость публичной информации. Последняя может быть обеспечена через регистрационные процедуры, часть которых обеспечивается нотариальной деятельностью.

Изначально договора на отчуждение имущественных прав интеллектуальной собственности предполагают изменение владельца этих прав, что имеет самостоятельное значение. Для придания этим сделкам юридической чистоты возможно их нотариальное удостоверение. Это подтверждает то обстоятельство, что: «Онтологические основания нотариата детерминуются тем, что этот феномен представляет способ защиты прав и свобод субъектом права, основывающийся на принципе бесспорности, формальная цель которого – придание юридической силы волеизъявлению сторон в связи с возникновением, изменением и приостановлением юридических прав и обязанностей» [5, с. 32].

Такой подход оправдан и усиливает охрану прав интеллектуальной собственности, а через реестры позволяет установить владельца и усиливает информационный аспект. С одной стороны эти сделки обеспечивают частный интерес и подход к коммерциализации имущественных прав интеллектуальной собственности, а с другой – публичный интерес к ним как части интеллектуального потенциала человечества и его информационного ресурса.

Возможна иная ситуация – обнародование иными лицами таких объектов права интеллектуальной собственности, которые автор при жизни не считал достойными этого, поскольку они, особенно художественные произведения, касались его личных переживаний, личной тайны или могли кого-либо скомпрометировать. Такое одностороннее введение произведений в оборот может причинить ущерб, от чего лицо следует удерживать.

В практике встречаются попытки недобросовестными лицами использовать произведения брендового характера, опубликовать прижизненные работы авторов после их смерти, включить умерших авторов в число соавторов. Нередки своевольные аранжировки и иные переработки произведений при их сценическом использовании, а также обнародование

таких подробностей жизни автора и иных знаменитостей, о которых они поведали лишь узкому кругу приближенных и не считали уместным предавать их широкой гласности.

К односторонним сделкам относится институт свободного использования объектов права интеллектуальной собственности. Лицо, которому предоставлено это право законом, переводит его в действительность своими односторонними действиями. При этом в ряде случаев предусматривается и обязанность уведомить владельца прав о таком использовании и выплатить вознаграждение.

К односторонним сделкам относится предоставление открытой лицензии на использование объекта права интеллектуальной собственности. Это сводится к тому, что автор или владелец имущественных прав интеллектуальной собственности публично предоставляет право неопределенному кругу лиц использовать его объект. Это может быть совершено в виде публикации в специализированном журнале Государственной службы интеллектуальной собственности.

Общее положение ст. 422 ГК Украины установило, что права интеллектуальной собственности возникают (приобретаются) на основании, установленных ГК Украины, законом или договором. На наш взгляд, оно имеет неточности: 1) вряд ли целесообразно указывать термин «законом», поскольку есть более широкий термин «акты гражданского законодательства», который и следовало бы указать; 2) в нем упущено сделку, как основание для таких прав, в частности, завещание; 3) не все права могут приобретаться на основании договора; 4) нет необходимости искусственно разделять ГК от иных законов; 5) не все права, в частности, личные неимущественные, могут приобретаться на основании договора.

Последнее является неоднозначным, поскольку установлена презумпция: личные неимущественные права принадлежат только создателям произведений. В тоже время встречаются случаи, когда благодарный за подсказанную идею автор включает самостоятельно в число соавторов (односторонняя сделка), а автор идеи свое авторство или такую сделку не оспа-



ривает. Нередки случаи навязывания авторства руководителям, которые не внесли творческого вклада в создание произведения. Случаи уступки авторства известны, но их нельзя переводить на договорную основу. Иначе следует отказаться от краеугольного в гражданском праве положения о нетоварности неимущественных прав и невозможности рассмотрения их в качестве товара. В ч. 4 ст. 423 ГК Украины установлено, что эти права не могут отчуждаться (передаваться), кроме случаев, установленных законом.

Кстати, позиция признания за личными неимущественными правами оборотоспособности активно обосновывается: в Украине его отстаивает С.А. Слипченко [9]: предлагается конструкции о возможности передачи неимущественных прав интеллектуальной собственности не только физическим, но и юридическим лицами [4, с. 4]. Последнее, по сути, является признанием неимущественных прав интеллектуальной собственности за юридическими лицами и иными лицами, которые не создали произведение. Такое направление довольно опасно, поскольку уже и так в науке достаточно лиц, которые вместо творческих усилий проявили организационные и финансовые возможности. Иное дело, что в соответствии с Законом Украины «Об инновационной деятельности» для юридического лица инвестора и организатора инноваций предусмотрены иные права: инвестора, организатора, мецената, учреждения, в котором разработано решение.

Выводы. В настоящее время необходимо выделить неимущественные права научных учреждений, в которых разработаны результаты, которые признаны выдающимися достижениями и существенно повлияли на развитие науки и техники. Следовательно, возникает необходимость расширять круг субъектов права интеллектуальной собственности.

Заключение нотариально удостоверенных сделок на распоряжение правами интеллектуальной собственности является обоснованным, и это касается не только завещания и дарения, но и учредительного договора, если в качестве взноса (инвестиции) вносятся имущественные права интеллектуальной собственности.

Расширение регистрационных прав нотариусов и повышение их роли в регистрационном процессе, приближенность к сторонам сделок в сфере интеллектуальной собственности с имущественными правами лишь поспособствует осуществлению этих прав.

Список использованной литературы:

1. Гражданское право : учеб. : в 3 т. – 4-е изд., перераб. и доп. / под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого. – М., 2005. – Т. 3. – 784 с.

2. Договірне право України. Особлива частина : навч. посіб. / Т. В. Бондар, О. В. Дзера, Н. С. Кузнєцова та ін.; за ред. О. В. Дзери. – К., 2009. – 1200 с. – С. 1010.

3. Дмитришин В. С. Розпорядження майновими правами інтелектуальної власності : конспект лекцій для студ. спец. «Інтелектуальна власність» 7 (8). 000002. / В.С. Дмитришин. – К., 2005. – 212 с.

4. Дмитришин В.С. Набуття та передавання авторських прав на комп'ютерні програми : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Спеціальність 12.00.03-«цивільне право і цивільний процес; сімейне право; міжнародне приватне право» / В.С. Дмитришин. – К., 2008. – 20 с.

5. Лихолап И.П. Отнологические основы нотариата: постановка вопроса / И.П. Лихолап // Цивилистическая процессуальная мысль. Международный сборник научных статей. Выпуск 2. «Нотариальный процесс» / Под ред. д.ю.н. профессора С.Я. Фурсы. – К. : ЦУЛ. 2013.- С. 11 – 27.

6. Право інтелектуальної власності : академ. курс : підруч. для студ. вищ. навч. закл. / О. А. Підпригора, О. Б. Бутнік-Сіверський, В. С. Дроб'язко та ін. ; за ред. О. А. Підпригори, О. Д. Святоцького. – 2-ге вид., переробл. та допов. – К., 2004. – 672 с.

7. Про авторське право і суміжні права : Закон України в редакції Закону № 2627-III від 11 липня 2001 р. (із змінами) // Відомості Верховної Ради України. – 2001.– № 43.

8. Про видавничу справу : Закон України від 5 червня 1997 р. № 318/97-ВР (із змінами) // Відомості Верховної Ради України. – 1997. – № 32.

9. Слипченко С.А. Оборотоспособность объектов личных неимущественных прав, обеспечивающих социальное бытие физического лица : монография / С.А. Слипченко. – Х. : ФОРМ Мичурина Н.А., 2011. – 336 с.

10. Цивільне право України. Особлива частина : підруч. / за ред. О. В. Дзери, Н. С. Кузнєцової, Р. А. Майданика. – 3-тє вид., переробл. і допов. – К., 2010. – 1176 с.

11. Цивільне право України : академ. курс : підруч. : у 2 т. / заг. ред. Я. М. Шевченко. – 2-ге вид., допов. і переробл. – К., 2006. – Т. 2. Особлива частина. – 520 с.