

ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛИЗАЦИИ ДОКУМЕНТАЦИОННЫХ СИСТЕМ

БЕЛОВ А.А., канд. техн. наук, МАЛИКИНА М.В., студ.

Раскрываются правовые основы документационной деятельности, направленной на развитие интеллектуального капитала организации. Рассматривается процесс передачи результатов интеллектуальной деятельности работника в собственность организации с точки зрения правового регулирования.

Ключевые слова: интеллектуальный капитал, интеллектуальная собственность, правовое регулирование, авторское вознаграждение.

LEGAL PRINCIPLES OF DOCUMENTATION SYSTEM INTELLECTUAL GROWTH

BELOV A.A., Ph.D., MALIKINA M.V., student

The article deals with legal principles of documentation activity aimed at organization intellectual capital growth. It concerns the very process of the transfer of employee's intellectual activity results to company's ownership as a legal regulation issue.

Key words: intellectual capital, intellectual property, legal regulation, copyright.

В современных условиях несовершенной конкуренции ведущую роль занимает интеллектуальный капитал (ИК). С его помощью экономика становится более информационной, более технологичной, более инновационной. Способность экономики создавать и эффективно использовать интеллектуальный капитал все в большей мере определяет экономическую силу нации, ее благосостояние [8]. В настоящее время наиболее известны две модели интеллектуального капитала: статическая модель, предложенная Т. Стюартом [12], содержащая три составляющие: человеческий, организационный и клиентский капитал; системно-процессная модель ИК, содержащая процессы информатизации, интеллектуализации и организации, т.е. те процессы, которые характеризуют объективно сформировавшиеся тенденции современного этапа социально-экономического развития [8]. При любом представлении ИК важнейшей компонентой является человеческий капитал (ЧК), способствующий накоплению и развитию взаимодействующих с ним частей интеллектуального капитала. ЧК является запасом знаний, которыми обладает общество, характеризует способности этого общества к росту и развитию. Согласно статье 128 ГК РФ [1], к объектам гражданских прав относятся результаты интеллектуальной деятельности, в том числе, исключительные права на них (интеллектуальная собственность); нематериальные блага. В процессе деятельности работники организаций, предприятий и фирм создают результаты интеллектуальной деятельности (РИД), являющиеся их собственностью, т.е. они вправе использовать эти результаты при устройстве на работу в другую организацию. Следовательно, работодатели, осуществляющие вклад в повышение квалификации собственных работников, заинтересованы в закреплении РИД работника за предприятием. Поскольку исключительные права на использование результатов интеллектуальной деятельности есть *интеллектуальная собственность (ИС)* [1]. Возникает проблема переда-

чи ИС работника в интеллектуальную собственность организации. Решением данной проблемы является документирование РИД работника и передача их согласно правовому регулированию в интеллектуальный капитал организации, в частности, в хранилище знаний.

Процесс передачи ИС соответствует процессу отчуждения-присвоения права на РИД работника организации. Для рассмотрения этого процесса необходимо определить, что является ИС работника, а что ИС всей организации.

Интеллектуальная собственность обычно подразделяется на промышленную собственность и произведения, охраняемые авторским правом [11]. Существуют признаки отнесения ИС к тому или иному виду:

- *признаки промышленной собственности:*
 - новизна;
 - полезность.
- *признаки объекта авторского права:*
 - оригинальность;
 - творчество;
 - новизна;
 - уникальность;
 - авторский стиль произведения.

ИС организации относят к части нематериальных активов. Существует перечень объектов, относимых к нематериальным активам [6]. Данным перечнем не предусмотрено отнесение к нематериальным активам исключительного права на использование произведений науки, искусства и литературы – объектов авторского права, а также ноу-хау, следовательно, исходя из буквального толкования, исключительные права на использование произведения не могут быть отнесены к нематериальным активам организации. Однако такую позицию нельзя считать бесспорной.

Согласно п. 3. ст. 257 Налогового кодекса РФ «под нематериальными активами признаются приобретенные и (или) созданные налогоплательщиком РИД и иные объекты интеллектуальной собственности ОИС (исключительные права на них)». В налоговом кодексе РФ существует

перечень объектов, составляющих нематериальные активы [4], но он не носит исчерпывающего характера. Законодательство свидетельствует о том, что наряду с перечисленными объектами к нематериальным активам могут быть отнесены и «иные ОИС». Аналогичной точки зрения придерживаются налоговые органы и арбитражные суды при рассмотрении налоговых споров. В каждом отдельном случае необходимо доказывать правомерность отнесения к нематериальным активам объектов интеллектуальной собственности. Существует совокупность условий отнесения объекта учета, в данном случае ОИС, к нематериальным активам организации [6]. В списке этих условий содержится такое условие, как «наличие надлежаще оформленных документов, подтверждающих существование самого актива и исключительного права у организации на РИД (патенты, свидетельства, другие охранные документы, договор уступки (приобретения) патента, товарного знака и т.п.)». Согласно указанному условию, для подтверждения наличия РИД и их охраноспособности существует ряд документов, на основании которых однозначно можно сделать вывод о том, что спорный объект – это произведение и что это произведение – служебное. К таким документам можно отнести экспертные заключения и подтверждения соответствия, основанные на экспертных мнениях, – сертификаты соответствия [9]. Также для отнесения ОИС к нематериальным активам организация должна иметь документ, подтверждающий существование исключительного права у организации на РИД.

Следовательно, для того чтобы ИС работника перешла к нематериальным активам организации, работодатель должен оформить договор о принадлежности исключительных прав (об отчуждении исключительных имущественных прав от автора-работника) [10].

Стоимость нематериального актива организации определяется как сумма фактических расходов на приобретение (исключительных или неисключительных имущественных прав), за исключением налога на добавленную стоимость и иных возмещаемых налогов [6]. Если работодатель и работник не заключили договор, в котором определен размер вознаграждения, выплачиваемого за использование служебного произведения, то к фактическим расходам будет отнесена только выплаченная работнику заработная плата. Согласно статье 421 ГК РФ, «граждане и юридические лица свободны в заключении договоров», «могут заключить как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или правовыми актами договор», а также «договор, в котором содержатся элементы различных договоров» [1].

С правовой точки зрения процесс отчуждения-присвоения авторского права следует рассматривать с двух позиций:

1) когда с работником заключен трудовой договор;

2) когда заключен договор аутсорсинга – договор аренды персонала.

При заключении *трудового договора* с точки зрения правового регулирования создаваемые в порядке исполнения трудовых обязанностей РИД являются служебными. В соответствии со статьей 14 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах», статьей 12 Закона РФ «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» и четвертой частью ГК РФ, *исключительные права на использование служебного произведения принадлежат работодателю*. В соответствии с указанными положениями работодатель не заключает с автором-работником соответствующий договор, полагая, что исключительное право им принадлежит в силу закона. Однако многие организации в заключаемый с работником трудовой договор включают пункт передачи создаваемых работником РИД работодателю. Ни один из случаев передачи прав на РИД нельзя считать правомерным и соответствующим законодательству и, более того, *обеспечивающим и гарантирующим в дальнейшем защиту и охрану имущественных прав работодателя*. Настоящее заключение подкрепляется положениями законодательства.

Служебное произведение является результатом выполнения служебных обязанностей или служебного задания, полученного от работодателя. С точки зрения правового регулирования [7] эти отношения признаются трудовыми. Трудовые отношения, в соответствии со ст. 5 ТК РФ [7], «регулируются трудовым законодательством и иными нормативно-правовыми актами, содержащими нормы трудового права».

Статья 2 ГК РФ гласит, что «основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальной собственности)» [1] регулируются гражданским законодательством.

Из выше изложенного следует, что отношения по выполнению работником своих трудовых функций, в том числе осуществление интеллектуальной деятельности, регулируются нормами трудового законодательства, гражданское законодательство к данным отношениям не применяется, а отношения по переходу имущественных прав от работника к работодателю являются гражданско-правовыми и регулируются гражданским законодательством. Соответственно, если трудовые отношения, основанные на подчинении работника работодателю, не регулируются гражданским законодательством, то и трудовой договор не может содержать в себе признаков гражданско-правового договора, порядок заключения и существенные условия ко-

того определяются в соответствии с требованиями гражданского законодательства [9].

Включение в трудовой договор условий о принадлежности прав на служебное произведение не лишает данные условия характера гражданско-правовых обязательств работодателя [5].

При заключении трудовых договоров также важно учитывать следующее обстоятельство. В силу того, что указанные выше условия являются гражданско-правовыми, то в этом случае применяются нормы Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» [3], устанавливающие, что предметом договора не могут быть права на использование произведений, которые автор (работник) может создать в будущем. В свою очередь, условия договора, противоречащие законодательству, признаются на основании ст. 168 ГК РФ [1] недействительными. При таких обстоятельствах в случае возникновения спора о принадлежности исключительных прав на созданное служебное произведение данный трудовой договор не будет являться допустимым доказательством.

Необходимость заключения договоров о принадлежности исключительных прав на использование служебных произведений обусловлена также следующим:

1) выплатой авторского вознаграждения за каждый вид использования служебного произведения;

2) доказательством принадлежности служебного произведения работодателю в случае возникновения споров по этим вопросам.

Изложенные вопросы следует рассмотреть подробно и обосновать с точки зрения правового регулирования.

В соответствии со ст.12 Закона РФ «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных» [2] и ст.14 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» п.2 аб.2 [3], «между работником-автором и работодателем должен быть заключен договор, в котором будут определены размер авторского вознаграждения за каждый вид использования служебного произведения и порядок его выплаты».

Заработная плата не является авторским вознаграждением за созданное служебное произведение. Согласно ст.129 ТК РФ [7], «заработная плата – вознаграждение за труд в зависимости от квалификации работника, сложности, количества, качества и условий выполняемой работы, а также выплаты компенсационного характера».

Авторское вознаграждение – это сумма, подлежащая уплате за переданные имущественные права (как исключительные, так и неисключительные) [3]. Размер авторского вознаграждения зависит от способов и объема передаваемых прав. Размер авторского вознаграждения и порядок его выплаты определяется в авторском договоре. Следовательно, выплату заработной платы работнику нельзя рассматри-

вать как выплату авторского вознаграждения за передачу исключительных имущественных прав, ее можно рассматривать только как вознаграждение за интеллектуальную деятельность работника в порядке исполнения служебных обязанностей.

Отсутствие у работодателя соответствующих договоров о принадлежности исключительных прав на использование служебного произведения приводит к необходимости доказывания работодателем следующих обстоятельств [9]:

- созданное автором произведение является служебным произведением;
- работодателю принадлежат исключительные права на конкретное произведение.

Произведение – это результат творческой деятельности (умственной деятельности) человека. В связи с отсутствием его материальности, достаточно сложно определить, в какой период времени осуществлялось создание произведения. Так, не каждое произведение, созданное работником, является служебным. Чтобы оно стало таковым, необходимо документально оформить служебное задание и указать все необходимые характеристики создаваемого РИД.

Иногда имеют место случаи, когда поставленные перед работником цели достигаются не в полном объеме или не достигаются вообще. Например, полученный результат может не отвечать характеристикам, определенным в служебном задании и/или не подлежать охране законодательством об интеллектуальной собственности. В данной ситуации существенными являются обстоятельства подтверждения выполнения служебного задания и соответствия ему полученного работником результата, включая сертификацию результатов интеллектуальной деятельности, объектов и подтверждений интеллектуальной собственности по правилам сертификации СДС ОИС (государственный регистрационный № РОСС RU.ж157.04АД00).

В настоящее время многие работодатели не считают целесообразным заключать договора отчуждения-присвоения интеллектуальной собственности, получать необходимые подтверждения соответствия или не имеют достаточной информации о сертификации результатов интеллектуальной деятельности, объектов и подтверждений интеллектуальной собственности. Это может отрицательно сказаться на процессе развития ИК организации.

Рассмотрим ситуацию в случае заключения договора *аренды персонала*. В гражданском законодательстве РФ не существует понятия «аутсорсинг», однако Налоговый кодекс РФ [4] предусматривает возможность несения организациями затрат на оплату предоставления персонала сторонними организациями для участия в производственном процессе, управления производством либо выполнения иных функций, связанных с производством и (или) реализаци-

ей. В соответствии с п. 19 ст. 264 НК РФ, «расходы на услуги по предоставлению работников (технического и управленческого персонала) сторонними организациями для участия в производственном процессе, управлении производством либо для выполнения иных функций, связанных с производством и (или) реализацией, относятся к прочим расходам, связанным с производством и (или) реализацией» [4].

При заключении договора аутсорсинга необходимо определить, кто является правообладателем созданных произведений: организация, предоставившая персонал, или организация, использующая персонал для выполнения своих функций. Арендванный персонал по договору аутсорсинга не является работниками арендующей организации, поэтому исключительные права на использование созданных этими работниками произведений принадлежат организации, предоставившей персонал, и чьиими работниками они являются [9]. Таким образом, организация, арендующая персонал, для недопущения нарушения имущественных прав и осуществления своей хозяйственной деятельности вынуждена заключать с организацией, предоставившей персонал, договор о передаче исключительных имущественных прав на созданные произведения.

Договор аутсорсинга – достаточно усложненная система отношений между сторонами, и более правильными представляются действия, когда с арендованным персоналом – авторами, создавшими конкретное произведение, – заключается авторский договор о передаче имущественных прав.

Подводя итоги, следует заметить, что гражданский оборот интеллектуальной собственности представляет собой не только создание РИД и их последующую регистрацию (обязательную для полезных моделей, изобретений, промышленных образцов, средств индивидуализации или добровольную – для объектов авторского права, топологий интегральных микросхем), но и формирование участниками экономических отношений документального подтверждения существующих прав, а также надлежащий учет имущества.

Защита личных неимущественных прав и имущественных прав предполагает не только соблюдение права на обращение в суд с требо-

ванием о защите нарушенных прав, но и соблюдение работодателем законодательства, регулирующего вопросы выполнения работником своих трудовых функций, интеллектуальной деятельности и оплаты труда, вопросы создания служебных произведений и выплаты авторам-работникам причитающегося авторского вознаграждения за передачу работодателю исключительных имущественных прав на служебные произведения.

Таким образом, процесс отчуждения-присвоения интеллектуальной собственности работника в виде передачи документов в хранилище знаний организации имеет достаточно сложную систему правового обоснования. Большинству работодателей следует задуматься над решением этого вопроса, чтобы не потерять РИД работников организации и соответственно сохранить интеллектуальный капитал организации, который, по их мнению, является их собственностью.

Список литературы

1. **Гражданский** Кодекс РФ: Правовая система «Консультант плюс».
2. **Закон** РФ «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных»: Правовая система «Консультант плюс».
3. **Закон** РФ «Об авторском праве и смежных правах»: Правовая система «Консультант плюс».
4. **Налоговый** Кодекс РФ: Правовая система «Консультант плюс».
5. **Постановление** Пленума Верховного Суда РФ № 2 от 17.03.2004 «О применении судами РФ ТК РФ»: Правовая система «Консультант плюс».
6. **ПБУ-14/2000** «Учет нематериальных активов»: Правовая система «Консультант плюс».
7. **Трудовой** Кодекс РФ: (по сост. на 20 августа 2006 г.). – М.: Юрайт-Издат, 2006.
8. **Белов А.А.** Роль интеллектуального капитала // Вестник ИГЭУ. – 2006. – № 3. – С. 65–70.
9. **Корчагина. Н. П.** Отдельные аспекты создания служебных произведений // Российская юстиция. – 2006. – № 7. – С. 23–25
10. **Корчагина Н. П.** Переход имущественных прав на объекты авторского права // Право и экономика. – 2006. – № 9. – С. 34–37.
11. **Сергеев А. П.** Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. Учебник. 2-изд. перераб. и доп. – М.: ПБОЮЛ Гриженко Е.М., 2001.
12. **Stuart T.A.** Intellectual Capital: The New Wealth of Organisations. – London, 1997.

Белов Александр Аркадьевич,
ГОУВПО «Ивановский государственный энергетический университет имени В.И. Ленина»,
кандидат технических наук, доцент, зав. кафедрой информационных технологий,
телефон (4932) 26-98-54,
e-mail: belov@it.ispu.ru

Маликина Мария Владимировна,
ГОУВПО «Ивановский государственный энергетический университет имени В.И. Ленина»,
студент,
телефон (4932) 26-98-54,
e-mail: belov@it.ispu.ru