

Министерство образования и науки Российской Федерации  
«Южно-Уральский государственный университет»  
Юридический институт  
Кафедра «Трудовое, социальное право и правоведение»

ДОПУСТИТЬ К ЗАЩИТЕ  
Зав.кафедрой ТСПиП  
к.ю.н., доцент  
\_\_\_\_\_ Г.Х. Шафикова  
\_\_\_\_\_ 2017 г.

## ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ СЛУЖЕБНОГО ОБЪЕКТА КАК  
РЕЗУЛЬТАТА ВЫПОЛНЕНИЯ ТРУДОВОЙ ФУНКЦИИ РАБОТНИКА  
ЮУрГУ – 40.03.01. – 2017 – 0131401047 – Ю 453

Научный руководитель выпускной  
квалификационной работы  
д.ист.н., доцент кафедры  
\_\_\_\_\_ Коршунова Н.В.  
\_\_\_\_\_ 2017 г.

Автор выпускной  
квалификационной работы  
студент группы Ю-453  
\_\_\_\_\_ Курчатова А.А.  
\_\_\_\_\_ 2017 г.

Нормоконтролер  
доцент кафедры  
\_\_\_\_\_ Филиппова Э.М.  
\_\_\_\_\_ 2017 г.

Челябинск 2017

## ЗАДАНИЕ

на выпускную квалификационную работу студента

ФИО: Курчатова Александра Алексеевна

Группа Ю-453

1 Тема работы Правовое регулирование служебного объекта как результата выполнения трудовой функции работника

2 Срок сдачи законченной работы 10 июня 2017 г.

3 Исходные данные к работе

1. Трудовой Кодекс Российской Федерации №197 – ФЗ от 30 декабря 2001 //Собрание законодательства РФ. 2002. № 1 (часть I). Ст. 3.

2. Гражданский Кодекс Российской Федерации. Часть четвертая №230 – ФЗ от 18 декабря 2006 // Собрание законодательства РФ – 2006 – № 52 (часть I) – Ст. 5496.

3. Федеральный закон от 29 декабря 2012 г. № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ – 2012 – № 53 (часть I) – Ст. 7598.

4. Близнац И.А., Леонтьев К.Б. Авторское право и смежные права – М.: Проспект, 2015 – 452 с.

5. Баттахов П.П. Служебные результаты интеллектуальной деятельности по законодательству РФ: дис. канд. юрид. наук – М., 2010 – 174 с.

6. Габоян Е.П. Правовое регулирование отношений, возникающих в связи с созданием и использованием служебных объектов авторского и патентного права: дис. канд. юрид. наук – М., 2011 – 190 с.

4 Перечень вопросов, подлежащих разработке

1. Охарактеризовать служебные объекты: понятие, признаки, виды.

2. Рассмотреть правовое регулирование и основные проблемы регулирования служебных объектов в Российской Федерации и в зарубежных странах.

3. Изучить специфические особенности служебных объектов, созданных в

высших учебных заведениях Российской Федерации.

4. Обозначить проблемы, существующие в правовом регулировании служебных объектов в Российской Федерации.

5 Иллюстративный материал

предусмотрен

6 Календарный план

Разделы выпускной квалификационной работы	Дата выполнения
Выбор темы	12.10.2016 г.
Подбор источников	02.11.2016 г.
Введение	27.05.2017 г.
Глава 1	10.12.2016 г.
Глава 2	15.02.2017 г.
Глава 3	21.04.2017 г.
Заключение	28.05.2017 г.

Руководитель работы,

доцент, д.ист.н.

\_\_\_\_\_ (Н.В.Коршунова)  
(подпись) \_\_\_\_\_ 2016г.

Автор работы, студент

группы Ю-453

(номер группы)

\_\_\_\_\_ (А.А.Курчатова)  
(подпись) \_\_\_\_\_ 2016г.

## АННОТАЦИЯ

Курчатова А.А. Тема: Правовое регулирование служебного объекта как результата выполнения трудовой функции работника.  
ЮУрГУ, Ю-453, 73 с., библиограф. список – 74 наим.

Выпускная квалификационная работа выполнена с целью всестороннего изучения современного состояния законодательства, регулирующего отношения по поводу создания, защиты и использования служебных объектов и исследованию отдельных проблемных вопросов.

Для достижения поставленной цели в выпускной квалификационной работе изучены нормативно-правовые акты, регулирующие отношения, складывающиеся по поводу создания, защиты и использования служебных объектов. На основе научных работ ряда авторов определены понятие служебных объектов, их признаки и виды. Проанализированы нормативные правовые акты, регулирующие данные отношения. Исследован объем прав на служебные объекты, созданные в порядке выполнения трудовой функции, со стороны работника (создателя) и со стороны работодателя. Рассмотрены проблемные вопросы, касающиеся распределения исключительных и имущественных прав между названными субъектами в сравнении с зарубежными странами.

Научная новизна выпускной квалификационной работы заключается в том, что в этом исследовании объединены последние тенденции развития служебных объектов в современной Российской Федерации и за рубежом, и обозначена проблематика.

Результаты исследования могут найти практическое применение в деятельности юристов, сталкивающихся в своей практике с отношениями, связанными с созданием, защитой и использованием служебных объектов.

## ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ .....	6
ГЛАВА 1 ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ И ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ СЛУЖЕБНЫХ РЕЗУЛЬТАТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ .....	9
1.1 Развитие российского законодательства о служебных объектах .....	9
1.2 Авторское право на служебные результаты интеллектуальной деятельности в зарубежных странах .....	23
ГЛАВА 2 ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА СЛУЖЕБНЫХ ОБЪЕКТОВ .....	30
2.1 Понятие, виды и признаки служебных результатов интеллектуальной деятельности.....	30
2.2 Объем прав сторон трудового договора на служебный объект .....	40
ГЛАВА 3 НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ СЛУЖЕБНЫХ РЕЗУЛЬТАТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В ВЫСШИХ УЧЕБНЫХ ЗАВЕДЕНИЯХ.....	47
3.1 Правовой статус участников отношений по созданию и использованию служебных произведений в вузах .....	47
3.2 Защита интеллектуальных прав педагогических работников.....	57
ЗАКЛЮЧЕНИЕ .....	63
БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК .....	66

## ВВЕДЕНИЕ

Как сегодня обстоят дела с регулированием служебных результатов интеллектуальной деятельности в российском праве, многим известно. Кому-то даже может показаться, что все самое интересное уже давно изучено. Безусловно, это не так. Право постоянно эволюционирует, а пространство научного творчества расширяется с ускорением, особенно в цифровую эпоху. Назовем несколько любопытных тенденций в мировой правовой науке, которые только набирают силу, но уже бросают вызов исследователям.

Чтобы внести ясность в проблему творчества в юриспруденции в последние годы все активнее проводятся междисциплинарные исследования с привлечением данных антропологии, нейронаук, социологии, теории игр, культурологии и других областей знания. Т.к. тщательно изучив когнитивные процессы, происходящие в сознании человека, мы учимся лучше понимать и творческий процесс.

Центральной стадией и первой тенденцией в регулировании служебных объектов является оригинальность, в европейском праве заложено единообразное её понимание. Она в свою очередь не имеет абсолютную свободу и сталкивается с целым рядом препятствий и ограничений. С одной стороны, ограничения — это благо, они направляют течение мысли, фокусируют усилия (все знакомы с проблемой «чистого листа», когда непонятно, за что взяться). С другой стороны, некоторые из них уменьшают творческую свободу, т.е. снижают оригинальность произведений (низкий уровень владения цифровой техникой, функциональные и технические требования, инструкции и указания, полученные от работодателя, ожидания клиентов, назначение и условия последующего использования продукта, требования законодательства, стандартов качества и многое другое).

Следующая тенденция связана с изучением коллективного творчества. Второй критерий охраноспособности, после свободного, творческого выбора, это наличие отпечатка личности автора. Если результат создает коллектив

работников, почти невозможно понять, насколько индивидуальность каждого участника проявилась в итоговом результате.

И третья – последняя тенденция, довольно настораживающая и состоит в том, что институт служебных произведений постепенно перестраивается в сторону большей защиты интересов работодателя, в ущерб интересам работников.

Также в исследовании сделан акцент на изучении служебных объектов преподавателей высших учебных заведений, т.к. есть мнение в доктрине, что они не в полной мере защищены в своих правах.

Объект исследования – общественные отношения, возникающие по поводу создания и использования служебных объектов, созданных в рамках выполнения трудовой функции.

Предмет исследования – гражданское и трудовое законодательство Российской Федерации, регулирующие имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием и использованием служебных объектов, доктрина авторского права, а также соответствующая судебная практика.

Цель выпускной квалификационной работы – осуществить всесторонний анализ современного гражданского и трудового законодательства, регулирующего служебные объекты.

Исходя из обозначенной цели были определены следующие задачи:

- 1) Проследить историческое становление законодательства о служебных объектах в России.
- 2) Исследовать нормативно-правовое регулирование служебных объектов в зарубежных странах.
- 3) Раскрыть понятие и основные признаки служебных объектов.
- 4) Определить и охарактеризовать виды служебных объектов в РФ.
- 5) Рассмотреть основные права работника и работодателя на служебный объект.

б) Изучить и проанализировать использование и защиту служебных объектов в высшем учебном заведении.

7) Раскрыть недостатки в правовом регулировании служебных произведений, созданных преподавателями вузов в Российской Федерации.

Нормативную базу исследования составили нормативно-правовые акты Российской Федерации, среди которых Конституция РФ, Трудовой Кодекс РФ, Гражданский Кодекс РФ и Постановления высших судебных инстанций.

Теоретическая основа исследования представлена научными работами таких авторов как И.А. Близнец, К.Б. Леонтьев, Г.Ф. Шершеневич, С.А. Казьмина, В.А. Дозорцев, П.П. Баттахов и др.

Методологическая база исследования основана на общенаучных методах (метод индукции и дедукции, логического анализа и синтеза, метод идентификации), а также специальных юридических методах (метод формально-юридического анализа, теоретического конструирования).



## ГЛАВА 1 ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ И ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ СЛУЖЕБНЫХ РЕЗУЛЬТАТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

### 1.1 Развитие российского законодательства о служебных объектах

Для того, чтобы проанализировать хронологию формирования служебных произведений, как объектов гражданских прав в законодательстве РФ, нужно рассмотреть развитие таких отраслей как трудовое, авторское и патентное право.

Поскольку авторское и патентное право относительно «молодые» отрасли, правильным решением будет начать исследование с трудового права.

Свое начало трудовое право берет в 1918 г, в связи с принятием Первого кодекса законов о труде. С этого момента оно считается самостоятельной отраслью, регулирующей организацию труда в обществе. До данного периода отношения, связанные с трудом, регулировались отраслью гражданского права, несмотря на то, что в то время уже существовали кое–какие законы о промышленном труде.

В доктрине существует мнение, что отрасль трудового права возникла до принятия Кодекса законов о труде. В то время Г.Ф. Шершеневич писал, что фабрики и заводы рассматриваются государством, как область общественного внимания, в которой отношения, связанные с трудом, насильно определены трудовым договором. Шершеневич предвидел, «что дальнейшее развитие права будет все более стирать резкие границы между публичным и частным и укреплять нормы публичного права в области, где до сих пор господствовал частный интерес»<sup>1</sup>. Спустя пол века появляется совокупность отраслей, называемых социальным правом. Социальное право

---

<sup>1</sup>Шершеневич Г.Ф. Общая теория права: учебное пособие: в 2 т. –Т. 2.– Вып. 2, 3, 4 – М.: Юридический колледж МГУ, 1995. – С. 212.

состоит из таких отраслей как гражданское, трудовое, медицинское право и другие<sup>1</sup>.

Предпосылки к такому регулированию общественных отношений, связанных с трудом, были уже в Древнем Риме, когда уже было разъединено право «на вещь» и вещное право «на личность раба», и право «на его способность к труду»<sup>2</sup>. Также есть сторонники, что предпосылками возникновения трудового права были: либерализация экономики и индустриализация XIX в, когда в Европе появляются новые законы, связанные с ограничением рабочего времени<sup>3</sup>.

Ввиду того, что наемный труд применялся и прежде, и во время реализации своей трудовой обязанности создавались, как и произведения, так и объекты патентного права. Стало быть, служебные произведения появились до выделения отрасли трудового права как самостоятельной. Но в то время законодательство никак не регулировало судьбу таких произведений и прав на них.

Один из главных пунктов, регулируемых непосредственно трудовым правом, выступает включение обязанностей работника в трудовую функцию, включая обязанность по созданию результатов интеллектуальной деятельности.

В Кодексе законов о труде 1918 г. трудовая функция не определена, зато указаны формы труда, в которых осуществляются данные отношения.

А именно: организованное сотрудничество, предоставление индивидуальных личных услуг или выполнение отдельной, определенной работы<sup>4</sup>. Труд в форме предоставления индивидуальных личных услуг и в форме выполнения отдельной определенной работы регулировался

---

<sup>1</sup>Трудовое право России: учебник. 2–е изд. / отв. ред. Ю.П. Орловский, А.Ф. Нуртдинова. – М.: Контракт; Инфра –М, 2010. – С. 59.

<sup>2</sup>Хохлов Е.Б. Очерки правового регулирования труда в России. Ч. 1: Правовое регулирование труда в Российской империи – СПб.:Специальный факультет по переподготовке кадров по юридическим наукам СПбГУ, 2000. – С. 65.

<sup>3</sup>Куренной А.М. Трудовое право России: Учебник – М.: Юрист, 2015. – С. 348.

<sup>4</sup>Кодекс законов о труде 1918 г. // Собрание узаконений РСФСР – 1918 – № 87 88 – Ст. 905. – утратил силу.

тарифными положениями, которые вырабатывали соответствующие профессиональные союзы и утверждал Народный Комиссариат труда.

Анализируя следующие Кодексы Законов о труде, можно сделать вывод, что в 1922 г. также не уделено внимания трудовой функции работника. В статье 15 Кодекса законов о труде 1971 г. есть определение трудового договора – «это соглашение между трудящимися и предприятием, учреждением, организацией, по которому трудящийся обязуется выполнять работу по определенной специальности, квалификации или должности с подчинением внутреннему трудовому распорядку, а предприятие, учреждение, организация обязуется выплачивать трудящемуся заработную плату и обеспечивать условия труда, предусмотренные законодательством о труде, коллективным договором и соглашением сторон»<sup>1</sup>. В первый раз в кодифицированном акте была предусмотрена обязанность выполнять работу в соответствии трудовой функции, а именно с определением круга обязанностей согласно этой функции, туда могло входить и создание результатов интеллектуальной деятельности.

Более подробное урегулирование данные правоотношения получили в связи с принятием Трудового кодекса РФ. В 15 статье содержится понятие трудовых отношений – «это отношения, основанные на соглашении между работником и работодателем о личном выполнении работником за плату трудовой функции (работы по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретного вида поручаемой работнику работы), подчинении работника правилам внутреннего трудового распорядка при обеспечении работодателем условий труда, предусмотренных трудовым законодательством или иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными

---

<sup>1</sup>Кодекс законов о труде Российской Федерации 1971 г. // Ведомости Верховного Совета РСФСР – 1971 – № 50 – Ст. 1007. – утратил силу.

правовыми актами, трудовым договором»<sup>1</sup>. Теперь понятие трудовой функции более конкретизировано.

Настало время перейти к вопросу правового режима служебных объектов. Вообще вопрос правовой природы трудовых отношений по поводу создания таких объектов носит дискуссионный характер. В научной доктрине точки зрения авторов на правовую природу данных правоотношений делятся на три группы:

Первая группа авторов придерживается мнения, что применяется трудовое право. С.А. Казьмина приходит к выводу, что служебные произведения в период действия Патентного закона регулировались в основном трудовым правом<sup>2</sup>. Е.А. Елизаров тоже считает, что приоритет у трудового права<sup>3</sup>. Д.Ю. Шестаков приверженец такого же мнения, т.к. отношения создателя (автора) с работодателем регулируются именно трудовым правом<sup>4</sup>. Они считают, что преобладает трудовое право по причине отсутствия норм другого права, более детально регулирующих отношения, возникающие во время создания служебного объекта. Трудовое право регламентирует трудовую функцию работника (автора) и договор между работником и работодателем, определяющий судьбу созданного объекта<sup>5</sup>.

Вторая группа авторов утверждает, что служебные произведения имеют гражданско-правовую природу. Данная точка зрения свое начало берет в советское время. В.И. Серебровский, являясь представителем данной группы, поясняет, что хоть и возникновение данных отношений связано с трудовым правом, тем не менее регулируются они авторским

---

<sup>1</sup>Трудовой Кодекс Российской Федерации № 197 – ФЗ от 30 декабря 2001 // Собрание законодательства РФ – 2002 – № 1 (часть I) – Ст. 3.

<sup>2</sup>Казьмина С.А. Служебные изобретения: конфликт и баланс интересов: (Система правовой охраны изобретений на предприятии) – М.: ИНИЦ Патент, 2010 – С. 29.

<sup>3</sup>Елизаров Е.А. Авторский договор в гражданском праве России // Внешнеторговое право – 2006 – № 2 – С. 24.

<sup>4</sup>Шестаков Д.Ю. Интеллектуальная собственность в Российской Федерации: диссертация. Москва, 2000 – С. 43.

<sup>5</sup>Габоян Е.П. Правовое регулирование отношений, возникающих в связи с созданием и использованием служебных объектов авторского и патентного права: диссертация. Москва, 2011 – С. 49.

законодательством<sup>1</sup>. Они указывают на то, что последующее регулирование после создания происходит в соответствии с нормами гражданского права, а именно – авторское право на объект, право использования, отказ от права пользования, получение вознаграждения либо отказ от него и др.

И наконец, третья группа авторов считает, что природа данных правоотношений – смешанная. Сторонниками данной группы являются: В.И. Корецкий, А.М. Гарибян, С.И. Крупко, они объединяют в единое авторско-трудовое правоотношение<sup>2</sup>. Чаще применима именно смешанная точка зрения, потому что непосредственно возникновение данных правоотношений и создание служебного произведения происходит в рамках регулирования трудового права (трудовая функция работника, задание), а дальнейшая реализация созданного объекта регулируется и охраняется нормами авторского права (вознаграждение автора, передача права собственности, интеллектуальные права автора и другие), а пользование исключительными правами (как в узком, так и в широком смысле) является предметом сугубо гражданского права<sup>3</sup>.

П.П. Баттахов, изучив в своей диссертации данный вопрос приходит к выводу, что «все споры, вытекающие из отношений по созданию служебных произведений, являются трудовыми. Порядок же использования служебного произведения и ответственность за его нарушение устанавливается исключительно гражданско-правовым, в частности авторским законодательством»<sup>4</sup>.

Далее следует рассмотреть развитие норм о служебных объектах уже в авторском и патентном праве. Итак, в первый раз специальные нормы о

---

<sup>1</sup>Серебровский В.И. Вопросы советского авторского права – М.: Издательство Академии наук СССР, 1956 – С. 59.

<sup>2</sup>Крупко С.И. Коллизионные вопросы правового регулирования изобретений работников // Хозяйство и право – 2011 – № 9 – С. 24.

<sup>3</sup>Курчатова А.А. Правовая природа служебных произведений – какое право применяется трудовое или авторское право // Современные проблемы юридической науки: Материалы III Международной научно-практической конференции молодых исследователей В 2-х частях. Ч. II. – Челябинск: Цицеро – 2017 – С. 297.

<sup>4</sup>Баттахов П.П. Служебные результаты интеллектуальной деятельности по законодательству РФ: диссертация. – Москва, 2010 – С.83.

служебных объектах появились в Положении «Об авторском праве» 1911 г. Изложим содержание пункта 14 данного положения, где сказано, что «издатели газетъ, журналовъ и другихъ повременныхъ изданий, а также словарей, альманаховъ и иного рода сборныхъ изданий, составленныхъ изъ отдельныхъ произведенийъ различныхъ авторов, имеютъ авторское право на эти издания в течение двадцати пяти летъ со времени появления ихъ в свет. Сотрудники означенныхъ изданий имеютъ авторское право на свое отдельное произведение, если противное не установлено в договоре»<sup>1</sup>. Следовательно, законодатель исключительное право на служебный объект предоставлял работникам.

Неверной точкой зрения считается, что в российские законы термин «служебное изобретение» был введен с принятием Патентного Закона №3517–1 от 23 сентября 1992 г. Потому что еще в 20–х гг. прошлого века отдельные нормы о служебных изобретениях содержались в Постановлении «О патентах на изобретения».

Уже в пункте 6 данного Постановления сказано, что «если создание изобретения входит в трудовые обязанности работника, то получить патент на результат своей творческой деятельности он не может»<sup>2</sup>. Право на его получение переходит к работодателю, если трудовая деятельность была направлена именно на создание такого изобретения.

В Постановлении Совета Министров СССР от 24 апреля 1959 г. №435 «Об утверждении Положения об открытиях, изобретениях и рационализаторских предложениях, и инструкции о вознаграждении за открытия, изобретения и рационализаторские предложения» закреплялись специфические черты права на получение авторского свидетельства при разработке автором или группой авторов.

---

<sup>1</sup>Закон Российской империи от 20 марта 1911 г. «Об авторском праве» // См.: Баттахов П.П. Служебные результаты интеллектуальной деятельности по законодательству РФ: дис. канд. юрид. наук – М., 2010 – С. 37.

<sup>2</sup>Постановление ЦИК и СНК СССР от 12 сентября 1924 г. «О патентах на изобретения» // Собрание законодательства СССР – 1924 – № 9 – Ст. 97. – утратил силу.

Постановление Совета Министров СССР от 21 августа 1973 г. №584 «Об утверждении Положения об открытиях, изобретениях и рационализаторских предложениях»<sup>1</sup> отчасти усовершенствовало и сформировало статьи о служебных изобретениях, открытиях и рационализаторских предложениях. Преимущественно, в Положении рассматривалось первостепенное право работодателя подать заявку на открытие или изобретение, сделанные во время выполнения трудовой функции, не позднее одного месяца со дня внесения предложения о подаче такой заявки. Также Положение предусматривало обязательство инженерно-технических работников оповещать органы администрирования о технических решениях, разработанных ими или подчиненными ими работниками в связи с исполнением трудовой обязанности, в тех случаях, когда такие решения могли быть признаны изобретениями. В свою очередь работодатель обязан был оповестить создателя о подаче заявки и привлечь его к участию в оформлении. Вдобавок все права, которые предоставлены заявителю, принадлежали как подавшему ее предприятию, организации или учреждению, так и автору (соавторам) изобретения. Положение также регулировало специфику правового режима изобретений, которые создавались у работодателя, но не входили в служебное задание. Именно они и были прообразами норм, которые сейчас содержатся в ГК РФ. В Положении нет норм, которые бы регулировали исключительное право на изобретение, но из смысла следует, что оно закрепляется за работодателем, когда автор приобретал неимущественные права и право на вознаграждение.

Отдельное место занимало право изобретателя на вознаграждение. В соответствии с п.13 «Инструкции о порядке выплаты вознаграждения за изобретения и рационализаторские предложения» от 15 января 1974 г., авторам изобретений выплачивается единовременное поощрительное вознаграждение при выдаче авторского свидетельства, если изобретение

---

<sup>1</sup>Постановление Совета Министров СССР от 21 августа 1973 г. № 584 «Об утверждении Положения об открытиях, изобретениях и рационализаторских предложениях» // СП СССР – 1973 – № 19 – Ст. 109 – 1981 – № 2 – Ст. 3. – утратил силу.

создано в связи с выполнением служебного задания (по плану научно-исследовательских работ, по плану разработки и т.п.) или создано в организациях, работающих на общественных началах (лаборатории, бригады и т.д.)<sup>1</sup>. Там же был установлен размер единовременного поощрительного вознаграждения.

В Основах гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик 1991 г. есть особая статья, посвященная служебным изобретениям. В ней дано понятие и закреплено право получения патента за работодателем, при условии, что между ним и работником заключен договор об уступке такого права на изобретения, созданные в будущем<sup>2</sup>. Автор же имеет право на неисключительную безвозмездную лицензию. При отсутствии ранее упомянутого договора, патент будет выдан автору. Лицензией было определено право использования работодателем созданного изобретения.

Получается, в начале 90-х прошлого века законодательством по большей части охранялись права автора-работника на служебные изобретения, закрепляя за ним преимущественное право на получение патента и право передать это право работодателю.

С принятием Патентного закона РФ<sup>3</sup> обстоятельства изменились. Закон расширяет круг служебных объектов. Право на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец, созданные работником (автором) в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя, закреплено за работодателем, если договором между ним и работником (автором) не предусмотрено иное. Работник в свою очередь имеет право на подачу заявки при условии, что работодатель не воспользовался своим преимущественным правом на

---

<sup>1</sup>Инструкция о порядке выплаты вознаграждения за изобретения и рационализаторские предложения утв. Госкомизобретений СССР 15.01.1974 // Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств СССР – № 5 – 1974.

<sup>2</sup>Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик утв. ВС СССР 31.05.1991 № 2211-1 // Ведомости ВС СССР – 1991 – № 26 – Ст. 733. – утратил силу.

<sup>3</sup>Патентный закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. № 3517-1 // Российская газета – 1992 – № 225 – утратил силу.



получение патента или не передал это право другому лицу, либо не сообщил работнику о сохранении информации о соответствующем результате в тайне. Работодателю на это дается 4 месяца с даты уведомления его работником (автором) о полученном им результате, являющимся изобретением, полезной моделью или промышленным образцом. Получив патент на служебное изобретение, работодатель вправе в течение срока действия патента использовать служебное изобретение в своем производстве. Выплачивая автору компенсации размер, которой, предусмотрен договором.

Казалось бы, что правовой режим служебных изобретений основательно урегулирован на законодательном уровне, тем не менее далеко не на все вопросы даны ответы. Так, например, возникали сложности: имеются ли особенности регулирования служебных изобретений, созданных за счет бюджетных средств; может ли подать заявку публичное образование, если наниматель и наемник не использовали те права, которые им предоставил Патентный закон; что делать если не утверждены ставки вознаграждения, которые предусмотрены в законе; и др.

В соответствии с абзацем 5 пункта 2 статьи Патентного закона и пункта 10 Постановления Верховного Совета РФ «О введении в действие Патентного закона РФ» ожидалось принятие отдельного закона о служебных изобретениях, полезных моделях и промышленных образцах, который в свою очередь так и не был принят. В.И. Еременко в своей статье пишет, что во многих зарубежных странах предусмотрены специальные законы, регулирующие служебные изобретения, например, в Скандинавских странах, Германии, Дании и Франции<sup>1</sup>.

Относительно регламентирования отношений по поводу служебных произведений законодатель был более лаконичен. В.А. Дозорцев в своей статье писал, что «в отношении порядка использования служебных

---

<sup>1</sup>Еременко В.И. О служебном изобретательстве в соответствии с частью четвертой ГК РФ // Адвокат – 2008 – № 7 – С. 24.

произведений существовал вакуум»<sup>1</sup>. То же самое повторяет и Е.А. Моргунова. С ними можно согласиться, ведь порядок применения прав на служебные произведения до недавнего времени по сути не был регламентирован. Тем не менее есть некоторые заметки в законодательстве, из которых можно собрать дефиницию служебного произведения и некоторую специфику их использования. К примеру, уже в Основах авторского права 1925<sup>2</sup> и 1928 гг.<sup>3</sup> за работниками издательств журналов и других повременных изданий, а также энциклопедий признается авторское право на свои созданные отдельные произведения, если иное не указано в договоре.

В статье 100 Закона СССР от 8 декабря 1961 г. «Об утверждении Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик» закреплено, «что авторское право произведения, созданного в порядке выполнения служебного задания в научной или иной организации, принадлежит работодателю (организации). Порядок использования организацией такого произведения и случаи выплаты вознаграждения автору устанавливается законодательством Союза ССР и союзных республик»<sup>4</sup>.

Гражданский Кодекс РСФСР 1964 г. содержит специальную статью, посвященную авторскому праву на произведение, созданное в порядке выполнения служебного задания и закреплявшего аналогичные нормы<sup>5</sup>.

Регламентацию служебные произведения также получили в отдельных Постановлениях Пленума Верховного Суда СССР от 19 декабря 1967 г.

---

<sup>1</sup>Дозорцев В.А. Творческий результат: система правообладателей – М.: Статут – 2003 – С. 112.

<sup>2</sup>Основы авторского права 1925 г. // Собрание законодательства СССР – 1925 – № 7 – Ст. 67. – утратил силу.

<sup>3</sup>Основы авторского права 1928 г. // Постановление ЦИК СССР, СНК СССР от 16 мая 1928 г. «Основы авторского права» // Собрание законодательства СССР – 1928 – № 27 – Ст. 246. – утратил силу.

<sup>4</sup>Основы гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик 1961 г. // Ведомости ВС СССР – 1961 – № 50 – Ст. 525. – утратил силу.

<sup>5</sup>Гражданский кодекс РСФСР 1964 г. // Ведомости ВС РСФСР – 1964 – № 24 – Ст. 407. – утратил силу.

№9<sup>1</sup> и от 18 апреля 1986 г. №8<sup>2</sup>, в них упоминается право на вознаграждение, включая случаи, если произведение создано во время плановых работ сотрудников высших учебных заведений и научно–исследовательских учреждений. Под понятием плановая работа подразумевался труд, утвержденный для работника индивидуальным планом, а также опубликованный материал, который автор пожелал внести в план его работы. Существовали ставки вознаграждения авторам, которые создали служебное произведение. Фиксированный размер содержался в Постановлениях Совета Министров РСФСР от 22 апреля 1975 г. №243 «О ставках авторского вознаграждения за издание произведений науки, литературы и искусства»<sup>3</sup> и от 19 декабря 1988 г. № 532 «О ставках авторского вознаграждения за издание произведений науки, литературы и искусства».

Впервые понятие служебного произведения было закреплено в Основах гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик 1991 г. Статья 140 гласит: «служебное произведение – это произведение, созданное в порядке выполнения служебного задания»<sup>4</sup>. Авторское право на произведение принадлежит автору, работодатель в свою очередь имел право пользования способом, указанным в служебном задании. Автор в праве использования не ограничен.

Аналогично тому, как и в сфере патентного права в Законе РФ «Об авторском праве и смежных правах» закреплена монополия на использование служебного произведения, а именно исключительное право за работодателем, если в договоре между ним и автором не предусмотрено

---

<sup>1</sup>Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 19 декабря 1967 г. № 9 «О практике рассмотрения судами споров, вытекающих из авторского права» // Бюллетень Верховного Суда СССР – 1968 – № 1. – утратил силу.

<sup>2</sup>Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 18 апреля 1986 г. № 8 «О применении судами законодательства при рассмотрении споров, возникающих из авторских правоотношений» // Бюллетень Верховного Суда СССР – 1986 – № 3. – утратил силу.

<sup>3</sup>Постановление Совета Министров РСФСР от 22 апреля 1975 № 243 «О ставках авторского вознаграждения за издание произведений науки, литературы и искусства» // СП РСФСР – 1975 – № 9 – Ст. 54. – утратил силу.

<sup>4</sup>Основы гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик 1991 г. //Ведомости СНД и ВС СССР – 1991 – № 26 – Ст. 733. – утратил силу.

иное. Кроме того, автору предоставлялось право на получение вознаграждения, размер которого за каждый вид использования служебного произведения и порядок его выплаты устанавливался договором между автором и работодателем<sup>1</sup>.

Тем не менее нормы Основ гражданского законодательства не урегулировали ситуации, которые могли бы возникнуть. Например, что будет, если созданное служебное произведение превышает пределы порученного служебного задания. Неясно, есть ли у автора право отказаться от вознаграждения, каков его размер, какой это процент от заработной платы, выплачиваемой работодателем за выполнение трудовой функции. Далеко не все из перечисленных вопросов были урегулированы законодателем позже.

Особым видом служебных произведений являются программы для ЭВМ и базы данных. Правовое регулирование этих субъектов берет свое начало в Законе РФ от 23 сентября 1992 г. № 3523-1 «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных»<sup>2</sup>. Он закреплял исключительное право на программу для ЭВМ или базу данных, созданные работником (автором) за ним же, если договором между работником и работодателем не предусмотрено иное.

В соответствии с пунктом 2 статьи 2 Закона РФ «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных» программам для ЭВМ предоставлялась правовая охрана как произведениям литературы, а базам данных – как сборникам в соответствии с Законом РФ от 9 июля 1993 г. № 5351–1 «Об авторском праве и смежных правах»<sup>3</sup> и настоящим Законом. Таким образом, правовое регулирование отношений по поводу программ для ЭВМ и баз

---

<sup>1</sup>Ананьева Е.В К проектам о внесении изменений и дополнений в Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» // Современное право – 2001 – № 8 – С. 72.

<sup>2</sup>Закон РФ от 23 сентября 1992 г. № 3523-1 «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» // Ведомости Съезда Народных Депутатов РФ и Верховного Совета РФ – 1992 – № 42 – Ст. 2325. – утратил силу.

<sup>3</sup>Закон РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» // Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ – 1993 – № 32 – Ст. 1242. – утратил силу.

данных плавно перешло под действие Закона РФ «Об авторском и смежных правах».

До недавнего времени топологии интегральных микросхем регулировались отдельным Законом РФ от 23 сентября 1992 г. № 3526–1 «О правовой охране топологий интегральных микросхем»<sup>1</sup> с 21 октября 1992 г. Исключительное право также было закреплено за работодателем, если иное не было предусмотрено договором с работником. Служебной признавалась такая топология интегральной микросхемы, которая создана в связи с выполнением служебных обязанностей или по заданию работодателя. Такое определение отличалось от служебного произведения и служебных объектов патентного права.

В связи с волной законов в 1992-1993 гг. Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах», Патентного закона РФ, «О правовой охране топологий интегральных микросхем». «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных», «О селекционных достижениях» правовое регулирование служебных объектов претерпело внушительные изменения. Начнем с того, что был расширен круг объектов, все, как сейчас, кроме, ноу-хау. Исключительное право закреплено за работодателем, а работник получает вознаграждение. Регулировался порядок реализации личных неимущественных прав. В то же время право на вознаграждение не всегда было определено однозначно, случаи его выплаты, соотношение с заработной платой и др. По-разному давались понятия служебных объектов, прежде всего применительно к заданию работодателя, в рамках которого мог быть создан результат интеллектуальной деятельности, а также его соотношение со служебными функциями. Некоторые из поставленных проблем были решены в части четвертой ГК РФ, однако многие, прежде всего поставленные правоприменительной практикой, до сих пор остаются нерешенными и требуют дополнительного исследования.

---

<sup>1</sup>Закон РФ от 23 сентября 1992 г. № 3526-1 «О правовой охране топологий интегральных микросхем» // Ведомости Съезда Народных Депутатов РФ и Верховного Совета РФ – 1992 – № 42 – Ст. 2328. – утратил силу.

С вступлением в силу части четвертой ГК РФ отпала необходимость в принятии специального закона «О служебных изобретениях, полезных моделях, промышленных образцах». Тем не менее, многие положения ГК РФ нуждаются в унификации применительно ко всем видам объектов и конкретизации в отношении отдельных видов, что дает возможность выработки единого понятия «служебный результат интеллектуальной деятельности», охватывающий правовой режим всех видов. Средства индивидуализации, а также такие виды интеллектуальной собственности, которые не требуют творческого подхода, не могут быть отнесены к служебным объектам.

Таким образом, проведя исторический анализ российского законодательства о служебных результатах интеллектуальной деятельности, можно прийти к такому умозаключению:

Результаты интеллектуальной деятельности создавались работниками во все времена. Правоотношения по поводу создания именно служебных объектов регулируются тремя отраслями права: трудовым, авторским и патентным, с появлением которых и связано появление данных объектов. Трудовое право устанавливает благоприятную среду для появления служебных объектов, регулируя трудовую функцию работника. Использование и охрана уже созданного объекта строго регламентирована авторским и патентным правом.

Законодательство советского периода, действовавшего до принятия шести законов об интеллектуальной собственности 1992–1993 гг. в большей степени защищало интересы автора–работника, признавая за ним исключительное право на созданный результат интеллектуальной деятельности (не оперируя таким понятием), а также право на вознаграждение и возможность передачи этого права работодателю. В то же время законодательство того периода четко не разграничивало имущественные и личные неимущественные права автора, не использовало известный всему миру термин «исключительное право», а также очень узко

определяло перечень возможных служебных объектов, ограничиваясь произведениями и изобретениями, а иногда открытиями, рационализаторскими предложениями, которые не являются объектами исключительного права.

С принятием же части четвертой Гражданского Кодекса Российской Федерации появилось четкое разграничение прав автора на неимущественные и имущественные. Исключительное право на служебные результаты интеллектуальной деятельности закреплены за работодателем. Появилось больше видов служебных объектов.

## 1.2 Авторское право на служебные результаты интеллектуальной деятельности в зарубежных странах

Мировым авторским правом защищаются творческие индивидуальные произведения, в случае если известен его создатель, и они соответствуют критериям охраноспособности.

Как правило, законодательство об авторском праве состоит из основного закона, либо из нескольких специальных законов (например, российский закон «О средствах массовой информации» или закон Франции «О свободе печати»), а также из подзаконных актов. В правовое регулирование данных законов включены:

- общее об охране авторских прав;
- объекты авторского права;
- субъекты авторского права;
- права субъектов авторского права;
- способы использования произведений;
- порядок защиты авторских прав и др.

Авторские нормы права большей части стран взаимосвязаны с материальными нормами международных соглашений по вопросам

авторского права. Более того, расширение международных экономических, научных и культурных связей обусловило серьезное влияние международных конвенций на развитие авторского законодательства этих стран.

Первым в иерархии международных договоров, регулирующих объекты интеллектуальной деятельности – это Бернская конвенция 1886 г. «Об охране литературных и художественных произведений»<sup>1</sup>. Ее приняли более 149 участников. Аналогичное влияние на законодательство разных стран, как показывает практика, оказывает «Всемирная конвенция об авторском праве» 1952 г., участие приняли более 98 государств<sup>2</sup>. Особенное значение отведено Договору ВОИС по авторскому праву 1996 г., он дополняет Бернскую конвенцию<sup>3</sup>. Немаловажную роль играет Международная конвенция по защите интересов исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций (Римская конвенция) 1961 г. Следует обратить внимание на Соглашение о торговых аспектах прав интеллектуальной собственности 1995 г., оно в настоящее время является одним из самых влияющих на формирование авторского законодательства большинства стран, также оно устанавливает минимальные стандарты охраны интеллектуальной собственности.

Законодательство Франции и Великобритании отличается тем, что в этих странах принят основной закон, где содержатся все нормы об авторском праве. Французский кодифицированный закон об интеллектуальной собственности – Закон № 92–597 от 1 июля 1992 г. «О Кодексе интеллектуальной собственности»: часть I Кодекса (т. I–III) содержит нормы только авторского права. И английский закон «Об авторском праве» 1988 г.

---

<sup>1</sup>Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 г. // Бюллетень международных договоров – № 9 – 2003.

<sup>2</sup>Всемирная конвенция об авторском праве (Женева, 6 сентября 1952 г.) // СПП СССР – 1973 – № 24 – Ст. 139.

<sup>3</sup>Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам (Женева, 20 декабря 1996 г.) // Текст документа официально опубликован не был // [Электронный ресурс] – Режим доступа: [www.consultant.ru](http://www.consultant.ru)



Германия не имеет единого закона, но отдельные вопросы авторского права отражены в следующих основных законодательных актах:

- Закон «Об авторском праве и смежных правах» от 9 сентября 1965г.
- Закон «Об управлении авторскими правами» 9 сентября 1965 г.
- Закон «Об авторском праве на произведения изобразительного искусства и фотографии» от 9 января 1907 г.
- Закон «О праве на издание» 1901 г.

В соответствии с американской конституцией авторские отношения регулируются федеральным законодательством. Федеральный Закон «Об авторском праве», который был принят в 1976 г. действует и сейчас. Кроме статутных норм, в области охраны авторских прав продолжают действовать и применяться нормы общего права. Также принятый в 1999 г. Закон «Об авторском праве в цифровом тысячелетии», имеет важное значение.

В Российской Федерации правовое регулирование авторского права отражено в части четвертой Гражданского Кодекса РФ. Раньше был отдельный закон, но он утратил силу в связи с кодификацией объектов интеллектуальной собственности.

Разобравшись в источниках авторского права зарубежных стран, следует перейти к вопросу определения авторства.

В различных странах определение автора служебного объекта неодинаково. Существует две основные концепции авторского права на служебное произведение. Первая концепция опирается на традиции англосаксонского (общего) права, вторая континентального.

В странах, относящихся к системе общего права (Англия, США, Канада, Новая Зеландия, Австралия), автором произведения, созданного наемным работником, может признаваться его наниматель, который чаще всего является юридическим лицом. Это закреплено, например, в британском законе «Об авторском праве, дизайне и патентах» 1988 г. ст. 11 и в ст. 201 американского закона «Об авторском праве». Е.И. Каминская в своей статье отмечает, что в немалой степени это связано с менее важной (по сравнению с

континентальной правовой системой) ролью, которая отводится в праве Англии и США «моральным» правам<sup>1</sup>.

В странах континентального права, а именно в Японии, и Нидерландах автором служебного объекта считается не работник, который его создал, а работодатель. Французский закон автором программ для ЭВМ называет заказчика или работодателя, если программа выполнена в ходе выполнения трудовой функции. В случае, если объект является «коллективным произведением» автором может быть организация, которая занималась деятельностью по всеобщей огласке этого произведения<sup>2</sup>. Законодатель Франции также предусматривает коллективные произведения. Термин «коллективное произведение» используется, например, в энциклопедических изданиях, словарях и журналах. Право собственности на общее произведение не может принадлежать организации, потому что даже, если юридическое лицо - наниматель, то первоначально - это собственность физических лиц — людей, чьим творчеством создавалось произведение, и на него они обладают неделимым правом. Но и как таковых «неделимых» прав не должно быть, необходимо четко разграничивать индивидуальный вклад каждого из соавторов. Но даже если и возникает спорная ситуация, в связи с неделимостью прав, то любые претензии на авторство со стороны физического или юридического лица отклоняются<sup>3</sup>. Исключение из этого правила, как уже было сказано ранее, возможно только когда авторство на программы ЭВМ закрепляется за работодателем.

Подходы к распределению исключительных и имущественных прав между работником и работодателем на различные виды служебных объектов тоже различны. Белорусский законодатель в Законе Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах», раньше объективно всегда был на

---

<sup>1</sup>Васильев Е.А., Комаров А.С. Гражданское и торговое право зарубежных государств. 4-е изд. Т. 2 – М. – 2008. – С. 453.

<sup>2</sup> Там же – С. 457.

<sup>3</sup>Дюма Р. Литературная и художественная собственность. Авторское право Франции –2-е изд.: Пер. с фр. – М.: Международные отношения, 1993. – С. 120.

стороне автора, как экономически более «не подкованной» слабой стороны, теперь же его подход к данному вопросу кардинально другой. Статья 14 закона гласит, что «Личные неимущественные права на произведение, созданное в порядке выполнения служебного задания или служебных обязанностей (служебное произведение), принадлежит автору. Имущественные права на служебное произведение принадлежат нанимателю, если договором между ним и автором не предусмотрено иное. Автор служебного произведения не вправе препятствовать его обнародованию нанимателем». Можно сделать вывод, что по умолчанию имущественные права на служебное произведение возникают у работодателя<sup>1</sup>.

Немецкий закон в свою очередь отдает право авторства работодателю в отношении компьютерных программ, которые были созданы в ходе выполнения трудовой функции, если иное не установлено договором. Во многих странах авторство на определенные произведения (произведения киноиндустрии, аудиовизуальные произведения) традиционно закрепляются за организациями, которые занимаются их созданием<sup>2</sup>.

В странах общего права (США, Великобритания) авторство на такие объекты, как фонограммы, теле/радиопередачи, предоставляется продюсеру, потому что это лицо, которое является инициатором и организатором этого произведения. Подобное правило закреплено в Директиве Европейского парламента и Совета 2006 г. «О сроках охраны авторских и определенных смежных прав». А именно, п. 2 ст. 2 Директивы содержит норму о том, что режиссер аудиовизуального произведения или объекта киноиндустрии рассматривается в качестве его автора или одного из соавторов. Также можно привести в пример, что автором фотографий, выполненных на заказ в США считается заказчик.

---

<sup>1</sup>Лосев С.С. Комментарий к Закону Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» – Минск: Дикта, 2007. – С. 186

<sup>2</sup>Зенин И.А. Гражданское и торговое право зарубежных стран: учебное пособие – М.: МЭСИ, 2008. – С. 151.

В заключении хочется сказать, что достаточно характерной тенденцией становится наделение первоначальными авторскими правами нетворческих субъектов (юридических лиц) не только в англосаксонских странах, но и в странах континентального права, т.е. институт служебных произведений постепенно перестраивается в сторону большей защиты интересов работодателя в ущерб интересам работников. По моему мнению, так происходит потому что существует несколько международных конвенций, в которых этот вопрос урегулирован именно таким образом, и большинство стран к ним присоединены и интерпретируют это в своем национальном законодательстве путем унификации, гармонизации.

По мнению автора статьи, рассуждающего на эту тему, это объясняется влиянием законодательства Европейского Союза на внутригосударственное законодательство стран-членов ЕС<sup>1</sup>. Многие директивы и регламенты ЕС регулируют распределение прав на различные результаты интеллектуальной деятельности между их создателями и иными лицами, в т. ч. и в случае создания того или иного объекта служащим по найму. В соответствии со ст. 14 Регламента Совета № 6/2002 «О промышленном образце» право на данный объект авторского права имеют дизайнер либо его наследники. Если же объект выполнен создателем при выполнении трудовой функции или в рамках указаний, даваемых работодателем, право на данный промышленный объект может принадлежать работодателю, если договором не предусмотрено иное. Директива Европейского парламента и Совета ЕС от 23 апреля 2009 г. «О правовой охране компьютерных программ» содержит общее правило, в соответствии с которым автором компьютерной программы считается физическое лицо или группа физических лиц, которые создали программу. В качестве автора также может рассматриваться и юридическое лицо, если это допускается национальным законодательством государства-члена ЕС.

---

<sup>1</sup>И.В. Шугурова Права на служебные результаты интеллектуальной деятельности: коллизионное регулирование в национальном законодательстве в международных соглашениях // Вестник СГЮА – 2012 – № 1 – С. 172.

Имущественные права на программу, созданную в рамках осуществления работником своей трудовой функции, имеет исключительно работодатель, если иное не установлено в договоре. В соответствии с другим актом ЕС — Директивой Совета 87/54/ЕЕС от 16 декабря 1986 г. «О правовой охране топологий полупроводниковых изделий (интегральных микросхем)» — страны-участницы могут сами определить, кто в их стране считается автором микросхемы, если она создается в ходе выполнения работником его трудовой функции либо работы по какому-либо договору.

## ГЛАВА 2 ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА СЛУЖЕБНЫХ ОБЪЕКТОВ

### 2.1 Понятие, виды и признаки служебных результатов интеллектуальной деятельности

Современное понятие служебного произведения содержится в статье 1295 части 4 Гражданского кодекса РФ, служебное произведение — это «произведение науки, литературы или искусства, созданное в пределах, установленных для работника (автора) трудовых обязанностей<sup>1</sup>».

Проанализировав нормативно-правовое регулирование служебных произведений с начала 20 века, было выяснено, что служебные произведения могут быть в виде исполнения, созданного в порядке служебного задания; изобретения, полезной модели или промышленного образца; селекционного достижения; топологии или секрета производства (ноу-хау).

Согласно закону, служебными объектами не могут быть: средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, потому что в этих объектах охраняется не творческий, интеллектуальный вклад, а для средств индивидуализации такой вклад не имеет значения. В том случае, когда работником создается результат интеллектуальной деятельности — речь идет о произведении, используемом в товарном знаке или ином средстве индивидуализации.

Пример из судебной практики, ООО «Агропресса» обратилось в арбитражный суд с иском к ООО «Издательский дом «Специализированная пресса» о взыскании NNNN тыс. рублей компенсации за нарушение исключительного права на использование произведения искусства — логотипа названия газеты. В обоснование заявления указано, что общество в мае NNNN г. учредило газету «Агромаркет». Работник общества — дизайнер по служебному заданию разработала логотип названия газеты (оригинальное изобразительное специальное начертание слова «АгроMARKET»).

---

<sup>1</sup>Гражданский Кодекс Российской Федерации. Часть четвертая № 230 – ФЗ от 18 декабря 2006 // Собрание законодательства РФ – 2006 – № 52 (часть I) – Ст. 5496.

Исключительное право на использование этого логотипа принадлежит обществу, как работодателю автора. В нарушение прав автора и обладателя исключительного права, ответчик зарегистрировал этот логотип в качестве товарного знака и на протяжении года регулярно воспроизводил его в издаваемом им региональном приложении к бюллетеню «АгроБизнес и пищевая промышленность». Суд решил в пользу общества и обязал выплатить автору компенсацию равную вознаграждению<sup>1</sup>. Реализовать личные преимущественные права возможно, если будут учтены особенности правовой природы средств индивидуализации.

Под исполнением, созданным в порядке служебного задания понимаются произведения науки, литературы или искусства они могут быть выражены в различных формах. Письменная (рукопись, машинопись, нотная запись и др.); устная (публичное произнесение, публичное исполнение и др.); звуко- или видеозапись (механической, магнитной, цифровой, оптической и др.); изображение (рисунок, эскиз, картина, план, чертеж, кино-, теле-, видео – или фотокадр и др.); объемно–пространственная (скульптура, модель, макет, сооружение).

Пример из современной мировой судебной практики: Марта Грэм, известная танцовщица и хореограф, передала права на свои танцевальные постановки, как на служебные произведения, Центру современного танца. Позже они не позволили ей изменять постановки или ставить лично без их согласия. Родственники до сих пор судятся. Данный вид служебных произведений регулируется и охраняется авторским правом<sup>2</sup>.

Все остальные виды служебных результатов интеллектуальной деятельности регулируются патентным правом. Особенностью объектов, регулируемых патентным правом, является то, что они признаются и охраняются при условии государственной регистрации этих объектов, на

---

<sup>1</sup>Решение областного суда Ростовской области от 18 июня 2013 г. по делу № 23-7186/2013 // [Электронный ресурс] – Режим доступа: [www.consultant.ru](http://www.consultant.ru)

<sup>2</sup>Тарасов Д. Служебные произведения, новые правовые подходы // [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://lexdigital.ru/2016/117/>

основании которых федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности выдает патент, удостоверяющий приоритет этих объектов, авторство и исключительное право на них.

Под изобретением понимается охраняемое техническое решение в любой области, относящееся к продукту или к способу, в том числе применению продукта или способа по определенному назначению. Охраняется при совокупности определенных условий: оно должно быть новым, т.е. неизвестно из уровня техники; должно иметь изобретательский уровень, т.е. оно не должно явным образом следовать из уровня техники для специалиста; должно быть промышленно–применимым, т.е. может быть использовано в других отраслях экономики или в социальной сфере.

В качестве примера служебного изобретения можно привести, «БИП–01» – биоискусственная печень. Сотрудники ЮУГМУ (ранее ЧелГМА) во главе с профессором Вячеславом Рябининым на протяжении 15 лет бились над разработкой этого аппарата, который очищает кровь, перерабатывает токсичные вещества в нетоксичные, следовательно, спасает смертельно больных. Лечиться на нём безопаснее и дешевле, чем на импортных аналогах<sup>1</sup>. Также в качестве примера можно считать изобретение Дмитрия Кацай – кандидата технических наук, доцента кафедры приборостроения ЮУрГУ. Он сконструировал видео-очки с функцией дополненной реальности, которые подсказывают инженеру алгоритм сборки сложных механизмов.

Полезная модель – это техническое решение, относящееся к устройству. Должна соответствовать признакам новизны и применения в промышленности, как и изобретение.

Примером служебной полезной модели может послужить судебное разбирательство № СИП–253/2013 по поводу права патентообладателя на полезные модели №№ 89632, 96187, 119397 и признание их служебными.

---

<sup>1</sup>Короткая Т. Самые сенсационные открытия и изобретения челябинцев // Комсомольская правда – 2008 – С. 12.



Челябинец, являвшийся высококвалифицированным конструктором, вел разработку ряда нескольких узлов, включая воздухоочистители и по совместительству был патентоведом на предприятии. Он подал несколько заявок на получение патентов на различные конструкции воздухоочистителей. В итоге ряд патентов, включая три оспариваемых, были оформлены не на имя предприятия, а на имя работника, при этом в качестве авторов работник указывал себя и своего сына, который никогда не являлся сотрудником предприятия. После получения патентов и внедрения запатентованных конструкций, что зачастую происходило параллельно, выждав 2–3 года использования патентов, работник обращалась в суд с иском к работодателю с требованием прекратить использование его патентов и взыскать сумму упущенной выгоды, которая во всех случаях исчислялась им в размере нескольких миллионов. Данная практика патентования и судебных исков успешно применялась работником в течение нескольких лет, работодатель патенты использовал, суды проигрывал и выплачивал упущенную выгоду, которую назначал суд, опираясь на заключения экспертов. В итоге, работодатель подал в суд и на протяжении 8 лет доказывал, что данные результаты интеллектуальной деятельности являлись служебными. В 2013 году тщательно подготовившись, предоставив чертежи и планы, работодатель выиграл дело. Заявленные требования истца были удовлетворены в полном объеме: патенты были признаны недействительными в части указания патентообладателя и патентообладателем был признан истец<sup>1</sup>.

Промышленный образец – решения внешнего вида изделия, промышленного или кустарно–ремесленного производства. К уже названным признакам добавляется «оригинальность». Служебным промышленным образцом, например, является технология закалки рельсов в растворе полимера, которую демонстрирует на VII Международной промышленной

---

<sup>1</sup>Левина Е.Б. Служебные полезные модели: история одного дела // [Электронный ресурс] – Режим доступа: [www.chelpatent.com](http://www.chelpatent.com)

выставке ИННОПРОМ–2016 в Екатеринбурге Челябинский металлургический комбинат (ПАО «ЧМК»). Также на стенде экспонируется промышленный образец нержавеющей сварочной ленты производства ЧМК.

Следующий вид служебного произведения – это селекционное достижение. Под ним подразумевается результат творческой деятельности в области создания биологически новых объектов с определенными свойствами. Обычно это сорта растений или породы животных. Например, Челябинск славится разновидностями сортов груш – яркая, повислая, надёжная, долгожданная, уралочка, миф, декабрина, краснобокая, сказочная, ларинская, весёлая, красуля, челябинская зимняя<sup>1</sup>.

В соответствии со ст.1448 ГК РФ топологией интегральной микросхемы является зафиксированное на материальном носителе пространственно–геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними. Безусловно, главным условием является оригинальность.

И последний вид – секреты производства или ноу–хау. Согласно ст.1465: «Секретом производства (ноу–хау) признаются сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие) о результатах интеллектуальной деятельности в научно–технической сфере и о способах осуществления профессиональной деятельности, имеющие действительную или потенциальную коммерческую ценность вследствие неизвестности их третьим лицам, если к таким сведениям у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и обладатель таких сведений принимает разумные меры для соблюдения их конфиденциальности, в том числе путем введения режима коммерческой тайны<sup>2</sup>». Например, секретом производства может быть рецепт приготовления фирменной колбасы «Ариант» или же алгоритм производства

---

<sup>1</sup>Лукашин А.В. Груша: испытание челябинских сортов // Цветоводство: Удовольствие и Польза – 2011 – С. 18.

<sup>2</sup>Гражданский Кодекс Российской Федерации. Часть четвертая № 230 – ФЗ от 18 декабря 2006 // Собрание законодательства РФ – 2006 – № 52 (часть I) – Ст. 5496.

щебня на Южном Урале. Подробно изучил в своем диссертационном исследовании ноу-хау Р.Б. Ситдигов<sup>1</sup>.

Перечислим основные признаки служебного произведения.

Во-первых, само определение «служебность» означает, что основанием для возникновения такого объекта гражданских прав являются трудовые отношения, возникающие между работником (автором) и работодателем. Под трудовыми отношениями понимаются отношения, основанные на соглашении между работником и работодателем о личном выполнении работником за плату трудовой функции (работы по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретного вида поручаемой работнику работы), подчинении работника правилам внутреннего трудового распорядка при обеспечении работодателем условий труда, предусмотренных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором<sup>2</sup>. Данные отношения должны быть оформлены строго в соответствии с трудовым законодательством РФ.

В перечень документов, которые подтверждают факт создания работником произведения в пределах трудовых обязанностей, включены:

- трудовой договор, в котором должны быть четко прописаны основные обязанности, возлагаемые на работника;
- должностная инструкция, предусматривающая в качестве обязанностей работника, в том числе и создание соответствующих служебных произведений;
- иные документы, принятые работодателем в развитие и дополнение положений трудового договора.

---

<sup>1</sup>Ситдигов Р.Б. Правовая охрана ноу-хау как результата интеллектуальной деятельности: диссертация. Казань, 2011. – С. 112.

<sup>2</sup>Трудовой Кодекс Российской Федерации № 197 – ФЗ от 30 декабря 2001 // Собрание законодательства РФ – 2002 – № 1 (часть I) – Ст. 3.

Во избежание в дальнейшем спорных ситуаций, которые могут возникнуть в связи с определением статуса, созданного работником произведения (служебное или неслужебное), работодателю в каждом конкретном случае необходимо детально прорабатывать и отражать в соответствующих документах максимально полный перечень должностных обязанностей<sup>1</sup>.

Высказываясь по этому поводу, А. Бычков предлагает работодателям разрабатывать локальные акты, регулирующие порядок юридического закрепления прав на служебные произведения. Этими актами должны обеспечиваться контроль за созданием служебного произведения, порядок оформления прав на служебные произведения, документальное оформление перехода прав, контроль за сроком действия исключительного права, учет служебных произведений. Кроме того, многие юристы являются сторонниками того, чтобы заключать договоры гражданско-правового характера, гарантирующие юридическое закрепление исключительных прав на служебные произведения за работодателем<sup>2</sup>.

Во-вторых, создание происходит только в пределах установленных для него трудовых обязанностей, иначе произведение не является служебным и это принесет много неприятностей в случае судебных разбирательств по поводу исключительного права на него. Работодатель не имеет права на результат интеллектуальной деятельности, созданный в свободное от работы время. С другой стороны, он также не будет иметь право на созданное произведение, например, сотрудником в ущерб своим служебным обязанностям в рабочее время без всякого на то задания с вашей стороны, используя при этом производственные ресурсы (компьютер с необходимым программным обеспечением, ручки, карандаши, бумагу и т.д.). Обязанности работника перечислены в трудовом договоре, обязательным условием которого является трудовая функция работника, что закреплено в ст. 57 ТК

---

<sup>1</sup>Романова И.Н. Теоретико-правовые и практические аспекты охраны прав авторов на служебные произведения // Познание – 2014 – № 3 – С. 53.

<sup>2</sup>Бычков А. Чей рекламный слоган? // ЭЖ-Юрист – 2013 – № 8 – С. 1.

РФ. Тем не менее, на практике, в трудовом договоре указываются только наименование должности работника и общие обязанности, предусмотренные ст. 21 ТК РФ, а конкретные должностные обязанности изложены в должностной инструкции, либо не изложены вовсе. Поскольку в ГК РФ служебным произведениям отведено мало норм, следует обратить внимание на разъяснения Пленума Верховного Суда РФ №5, Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ №29 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации». Где указано, что вопрос о том, является ли конкретное произведение служебным, решается исходя из положений законодательства, действовавшего на момент создания такого произведения<sup>1</sup>.

В соответствии с данными разъяснениями получается, что для определения того, является ли созданное работником по определенному заданию работодателя произведение служебным, необходимо рассмотреть вопрос, входило или нет это задание в пределы трудовой функции работника<sup>2</sup>. Если такое задание в его трудовую функцию и задание не входило, то созданное произведение не может рассматриваться как служебное – исключительное право на него принадлежит только работнику. Пользование таким произведением работодателем возможно лишь на основании отдельного соглашения с работником и при условии вознаграждения. Из этого следует, что очень важно четко прописывать в договоре или должностной инструкции работников, трудовая функция которых связана с созданием результатов интеллектуальной деятельности (журналисты, редакторы, системные администраторы), в строке трудовой функции создание результатов интеллектуальной деятельности (литературных произведений, программ для ЭВМ).

---

<sup>1</sup>Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 5 Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 5/29 от 26.03.2009 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Российская газета – № 70 – 22.04.2009.

<sup>2</sup>Гурский Р.А. Служебное произведение в российском авторском праве: диссертация. Саратов, 2007 – С. 54.

В–третьих, исключительное право на служебное произведение презюмируется за работодателем, он может использовать произведение любым не противоречащим закону способом, в связи с чем работник приобретает право на вознаграждение, которое не охватывается заработной платой, а определяется договором между работником (автором) и работодателем.

В–четвертых, личные неимущественные и некоторые другие права сохраняются за работником. Под другими правами подразумеваются:

- право авторства и право автора на имя (ст.1265 ГК РФ); право на неприкосновенность произведения и защиту произведения от искажения (ст.1266 ГК РФ);
- право на обнародование произведения (ст.1268 ГК РФ);
- право на отзыв обнародованного произведения, с согласия автора (ст.1269 ГК РФ).

В–пятых, увольнение работника не прекращает его право на вознаграждение и личные неимущественные и другие права.

В–шестых, работодатель вправе использовать результат интеллектуальной деятельности в собственных целях, а не так как предусмотрено служебной целью.

И в–седьмых, если работодатель не воспользовался своим исключительным правом на служебный результат в течении трех лет, то исключительное право возникает у автора–работника (ст.1295). Либо ему нужно было передать свое право другому лицу или сообщить автору о желании сохранить произведение в тайне. В данном случае, важно обговорить с работником или согласовать это в договоре, с какого момента начнет течь этот трехгодичный срок и каким образом работодателю оповестить автора о начале использования служебного результата. Также служебное произведение должно быть новым, оригинальным и для определенных видов – промышленно применимым.

Важно отличать от служебных объектов интеллектуальных прав такие

объекты, которые не представляют собой результата интеллектуальной деятельности, в частности, такие, для создания которых не затрачен творческий труд. Их создание осуществляется в рамках трудовых отношений и не требует определения право работодателя. Так, например, в составе произведений науки некоторые отдельные объекты могут иметь и охраноспособный характер, достаточный для государственной регистрации в качестве объекта патентного права. Возьмем пример из судебной практики, в научно–техническом отчете, представляющем собой научное произведение, работа по созданию которого входила в круг трудовых обязанностей истцов и создание, которого имело место в процессе выполнения ими этих обязанностей, содержалась информация ноу–хау. Суд указал, что доказательство новизны такого результата интеллектуальной деятельности требует соблюдения особого порядка установления первенства, обеспечиваемого средствами патентного, а не авторского права, автор был вправе особо оговорить с работодателем включение таких результатов интеллектуальной деятельности в создаваемый объект авторского права или же предложить заключить лицензионный договор о передаче ноу–хау.

С учетом того, что в трудовых договорах работодатель принял на себя обязанность заключить договоры об установлении авторского вознаграждения за использование служебного произведения, как определил суд со ссылкой на ст.14,15 и 30 Закона РФ от 9 июля 1993 г. №5351–1 «Об авторском праве и смежных правах» и ст. 421 и 455 ГК РФ, что прямая обязанность работодателя заключить с исполнителем такой договор законом не установлена. Таким образом, вывод суда свидетельствует о необходимости урегулирования в трудовых договорах исполнения трудовых обязанностей в отношении всех возможных объектов.

Права на объекты, созданные вне рамок трудового договора или служебного задания, не могут считаться переданными работодателю на основании закона. Например, иллюстрации работника к статье, созданной в порядке служебного задания, не могут рассматриваться как служебное

произведение, если они не предусмотрены таким заданием или трудовым договором с работодателем<sup>1</sup>. В том случае, если создается такой результат интеллектуальной деятельности, который не является служебным, его использование работодателем возможно либо на основании гражданско-правового договора, либо в рамках компенсации работодателю за использование его материальных или иных ресурсов.

Наиболее широкое применение имеют служебные произведения науки, литературы и искусства. Их перечень весьма многообразен и при этом вызывает немало споров в правоприменительной практике.

## 2.2 Объем прав сторон трудового договора на служебный объект

Рассмотрим более подробно содержание прав на объекты, созданные в рамках трудового (иного) договора, которыми обладают стороны правоотношений, в данном случае – работник и работодатель.

Можно распределить объем прав по такому принципу:

1. Права, принадлежащие только работнику (создателю).
2. Права, принадлежащие только работодателю.
3. Переходящие права.

Первую группу составляют авторские права на служебные произведения – их составляют личные неимущественные, имущественные и иные права.

Данные права неотчуждаемы и непередаваемы (в т. ч. при передаче или переходе к другому лицу (например, работодателю) исключительного права на произведение, или при предоставлении права использования произведения), отказ от них ничтожен. Указанные права охраняются бессрочно.

---

<sup>1</sup>Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19 июня 2006 г. №15 «О вопросах, возникших у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с применением законодательства об авторском праве и смежных правах» // Российская газета – № 137 – 28.06.2006.



И.А. Близнец<sup>1</sup> отмечает, что работнику, как автору, создавшему произведение, принадлежат личные неимущественные права на служебное произведение, а именно:

- право авторства – право признаваться автором произведения;
- право автора на имя – право использовать или разрешать использование произведения под своим именем, под вымышленным именем (псевдонимом) или без указания имени (анонимно);

- право на неприкосновенность произведения и защиту произведения от искажения – недопущение без согласия автора внесения изменений, сокращений и дополнений, снабжение произведения при его использовании иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или какими бы то ни было пояснениями. Извращение, искажение или иное изменение произведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию автора, равно как и посягательство на такие действия, дают автору право требовать защиты его чести, достоинства или деловой репутации в соответствии со ст. 152 ГК РФ (п. 2 ст. 1266 ГК РФ);

- право на обнародование произведения – право 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, или любым другим способом (п. 1 ст. 1268 ГК РФ). Но сейчас идет тенденция, в соответствии с которой право авторства передается работодателю, как уже принято во многих странах континентального права.

Вдобавок, работник обладает и имущественными правами, а именно – правом на вознаграждение, выплачиваемое работодателем (ст. 1228, 1255, 1295, 1370 ГК РФ). Согласно пункту 2 статьи 1295 ГК РФ вознаграждение автору служебного произведения (работнику) будет выплачиваться только в том случае, если с даты его создания в течение трех лет работодатель начал

---

<sup>1</sup>Близнец И.А., Леонтьев К.Б. Авторское право и смежные права – М.: Проспект, 2011. – С. 378.

использовать произведение, передал права на произведение третьему лицу или не использует произведение, чтобы сохранить его в тайне. В статье 1295 ГК РФ четко не урегулировано, как и в какой форме должно выплачиваться авторское вознаграждение за использование служебного произведения<sup>1</sup>.

Как отмечает П.П. Баттахов, право автора на вознаграждение неотделимо от его статуса в качестве работника организации (предприятия). В этом случае никто, кроме самого автора, создавшего соответствующий результат интеллектуальной деятельности, не может осуществить право на получение вознаграждения. Предлагает вывести право автора из-под действия норм трудового законодательства и связывать такую выплату с последующим трудовым статусом работника<sup>2</sup>. Т.е. существует риск приостановления выплат автору в связи с потерей его статуса в качестве работника. Считаем данную точку зрения противоречивой, поскольку в ст. 1255 ГК РФ прямо указано на возможность получения вознаграждения автором за использование служебного произведения.

В настоящее время существует позиция, согласно которой некоторые работодатели включают в трудовой договор такую фразу: «вознаграждение за использование служебного произведения включено в заработную плату работника». Прямого запрета на такой механизм выплаты вознаграждения в законодательстве конечно же нет, хотя Верховный и Высший Арбитражный суды Российской Федерации в совместном постановлении пленумов от 26 марта 2009 года № 5/29 в пункте 39.2 определили, что «условия, относящиеся к такому вознаграждению, могут быть предусмотрены как в трудовом договоре, так и в иных дополнительных соглашениях, заключаемых между работником и работодателем. Во всех случаях вознаграждение

---

<sup>1</sup>Соломоненко Л.А. Вознаграждение авторов произведений, созданных в порядке выполнения трудовых обязанностей // Интернет-журнал «Науковедение» – № 6 – 2013 – С. 3.

<sup>2</sup>Баттахов П.П. Право работника на вознаграждение за использование служебного результата интеллектуальной деятельности как разновидность интеллектуальных прав в соответствии с частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации – М.: Изд-во РГГУ, 2009. – № 4 (16). – С. 114–116

выплачивается работодателем, даже если использование произведения осуществляется третьим лицом по лицензионному договору или исключительное право на произведение перешло к новому правообладателю»<sup>1</sup>.

Однако, по мнению А.В. Голощапова, выплата авторского вознаграждения за использование служебного произведения является гражданско-правовым отношением и регулируется нормами гражданского, а не трудового законодательства, поскольку трудовое законодательство все-таки регулирует отношения между работником и работодателем, в то время как отношения, связанные с передачей исключительных прав и выплатой вознаграждения за такую передачу, урегулированы ГК РФ, что косвенно предполагает заключение иного договора или соглашения гражданско-правового характера<sup>2</sup>.

Некоторые авторы придерживаются мнения, что работнику не требуется выплачивать вознаграждение, поскольку он уже получает заработную плату, за которую и выполняет свои трудовые функции, в которые включается создание произведений. Такое положение представляется некорректным, потому что автор служебного произведения, являясь работником, получает заработную плату за создание такого произведения. А вот вознаграждение – за его использование<sup>3</sup>.

Урегулирование вопроса авторского вознаграждения предлагается таким образом: сначала в трудовой договор необходимо внести положение, согласно которому размер и порядок выплаты авторского вознаграждения за использование служебного произведения будут определяться Положением «О порядке определения размера и выплаты авторского вознаграждения» и

---

<sup>1</sup>Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 26 марта 2009 г. № 5/29 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Российская газета – № 70 – 22.04.2009.

<sup>2</sup>Голощапов А.М. Проблемы выплаты авторского вознаграждения за служебные произведения // Управление собственностью – 2009 – № 11 (98) – С. 34.

<sup>3</sup>Мальшева Г.К. Творец и работодатель. Как правильно построить взаимоотношения // Патенты и лицензии – 2008 – № 8 – С. 37.

соглашением между работником и работодателем. В должностной инструкции работника необходимо четко определить его трудовую функцию и обязанности, в рамках выполнения которых работник создает служебное произведение. Перед тем, как работник начнет свою деятельность по созданию служебного произведения, работодателю целесообразно надлежащим образом оформить служебное задание. Напомним, что согласно сложившейся практике произведение, созданное на основании служебного задания, будет считаться служебным в том случае, если деятельность работника не выходит за рамки его трудовой функции и должностных обязанностей. Такой документ оформляется приказом руководителя, работник должен ознакомиться с ним и поставить свою подпись.

После того, как произведение будет создано, работник и работодатель должны оформить окончание работ актом «О создании служебного произведения», в котором необходимо указать: к какому виду относится произведение, его название; дату создания произведения; перечень авторов, которые принимали участие в создании произведения.

Что касается гражданско-правового соглашения (договора) между автором (работником) и работодателем. Исходя из принципа свободы договора, данный договор может быть заключен как заранее (например, при приеме автора на работу или, по крайней мере, до завершения работы над произведением), так и в последующем (например, в момент сообщения работодателю о готовности произведения). Также в договоре может быть прямо указано, что вознаграждение автору будет включено в заработную плату работника<sup>1</sup>.

Размер вознаграждения на такие служебные объекты: полезная модель, изобретение регулируется вторым абзацем п. 3 Постановления Правительства Российской Федерации № 822 от 14 августа 1993 г.:

---

<sup>1</sup>Постановление Совета Министров – Правительства РФ от 14 августа 1993 г. № 822 «О порядке применения на территории Российской Федерации некоторых положений законодательства бывшего СССР об изобретениях и промышленных образцах» // Собрание актов Президента и Правительства РФ – 1993 – № 34 – Ст. 3191.

«Вознаграждение за использование изобретения исчисляется исходя из прибыли (доли прибыли), получаемой патентообладателем от использования изобретения».

Вторую группу прав составляют исключительные права на служебные объекты, как правило, принадлежат работодателю, то есть предприятию, на котором работает автор (если договором между ними не предусмотрено иное)<sup>1</sup>. Исключительные права всегда связаны с использованием произведения, а их перечень определен в статье 1279 ГК РФ.

Переходящие права – такие права, которые по согласованию сторон могут принадлежать одной из сторон. К третьей группе можно отнести право авторства, как мы уже выяснили ранее, в странах общего права автором считается юридическое лицо. К практике передачи личных–неимущественных прав работодателю постепенно также переходит и российский, украинский законодатель. Такой переход нужен для судебной защиты юридического лица. Т.к., например, могут произойти ситуации, когда созданный, пусть будет цифровой объект (программа для ЭВМ) был изменен конкурентами и теперь работает со сбоями и продолжительное время тормозит деятельность организации, чем наносит финансовый ущерб. А работник (автор) уже является бывшим работником организации и не хочет вступать в судебные тяжбы, как и восстанавливать целостность объекта. Как в таких ситуациях поступить работодателю, ведь согласно российскому закону истцом он быть не может, выходит, что он незащищен.

Таким образом, при заключении договоров с работником целесообразно предусмотреть положение, согласно которому автор служебного произведения дает согласие работодателю на переработку, изменение произведения или модификацию программы для ЭВМ.

Рассмотрев, подробно права работника и работодателя можно сделать вывод, что институт служебных произведений в нашей стране тоже

---

<sup>1</sup>Смирнов В.И. Замолвим слово о работодателе // Патенты и лицензии – 2012 – № 1 – С. 10 – 18.

постепенно перестраивается в сторону большей защиты интересов работодателя, в ущерб интересам работников. Но независимо от того по заданию или это входило в его трудовую функцию (обязанности) создатель (работник) всегда остается автором, это незыблемо в гражданском законодательстве РФ.

## ГЛАВА 3 НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ СЛУЖЕБНЫХ РЕЗУЛЬТАТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В ВЫСШИХ УЧЕБНЫХ ЗАВЕДЕНИЯХ

### 3.1 Правовой статус участников отношений по созданию и использованию служебных произведений в вузах

В соответствии со ст.69 ФЗ «Об образовании» высшее образование имеет целью обеспечение подготовки высококвалифицированных кадров по всем основным направлениям общественно полезной деятельности в соответствии с потребностями общества и государства, удовлетворение потребностей личности в интеллектуальном, культурном и нравственном развитии, углублении и расширении образования, научно–педагогической квалификации<sup>1</sup>.

В целом университет объединяет в себе отношения образовательные, научно–исследовательские и трудовые. Соответственно - это отношения между студентом и преподавателем, студентом и вузом и между преподавателем и вузом. И именно в процессе этих видов деятельности создаются результаты интеллектуальной деятельности. Но, т.к. непосредственно трудовые отношения только между преподавателем и вузом, то таких субъектов как студентов в своем исследовании мы рассматривать не будем, хотя эта тема не менее интересна в изучении.

Под преподавателями мы будем понимать – профессорско–преподавательский состав вуза. Преподаватели – основной ресурс, за счет которого сегодня возможно сохранение и развитие вуза, это основная сила, которая реализует проводимые сегодня нововведения в вузе<sup>2</sup>.

Проведем исследование на примере «alma mater». В моем случае это

---

<sup>1</sup>Федеральный закон от 29 декабря 2012 г. № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ – 2012 – № 53 (часть I) – Ст. 7598.

<sup>2</sup>Бекова С.К. Структура преподавательского состава вуза: состояние и тенденции // Вестник Омского университета – 2011 – № 1 – С. 230.

учреждение – Южно-Уральский государственный университет, основными структурными подразделениями которого являются 10 высших школ и институтов (с 2016 г). Источниками информации выступили официальный сайт вуза<sup>1</sup>, данные рейтинговой системы «Эксперт» (2013); «Интерфакс» (2017 г.) и статистические данные о преподавательском составе.

В 2013 году, согласно проведенному исследованию, во время которого анализировались статистические показатели и проводились масштабные опросы свыше 4 тыс. респондентов – работодателей, представителей академических и научных кругов, студентов и выпускников, Южно-Уральский государственный университет вошел в список лучших вузов России – высшее учебное заведение заняло 39 место в рейтинге на проверку качества, обогнав ряд столичных учреждений<sup>2</sup>.

6 июня 2017 года опубликован национальный рейтинг вузов Интерфакс 2017 г., в котором ЮУрГУ вошел в число 22 лучших вузов России и улучшил свои показатели на 16 позиций по сравнению с прошлым годом.

Сейчас ЮУрГУ принимает участие в проекте 5-100. Проект 5-100 – проект по повышению конкурентоспособности ведущих российских университетов среди ведущих мировых научно–образовательных центров, реализуемый в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 16 марта 2013 года № 211 «О мерах государственной поддержки ведущих университетов Российской Федерации в целях повышения их конкурентоспособности среди ведущих мировых научно–образовательных центров». За время участия у вуза есть абсолютная положительная динамика, происходит увеличение научных сотрудников, привлечение иностранных кадров и рост публикаций напрямую связан с повышением творческой интеллектуальной деятельности профессорско–преподавательского состава.

---

<sup>1</sup>Официальный сайт НИУ ЮУрГУ // [Электронный ресурс] – Режим доступа: <https://www.susu.ru/ru>.

<sup>2</sup>Альмухаметова Д. ЮУрГУ вошел в ТОП–100 качественных вузов России // АН Доступ – 2013 – С. 14.



Штатное расписание университета включает в себя около 700 единиц (данные примерные): 72% преподавателей являются штатными сотрудниками, 6% – внутренними совместителями, 22% – внешними совместителями. В половозрастной структуре профессорско-преподавательского состава вуза преобладают женщины (55% – женщины, 45% – мужчины) и средний возраст преподавателя – 45 лет.

Т.к. объектом изучения моего диплома являются служебные результаты деятельности преподавателей (работников), правильным будем анализировать статистику научных исследований сотрудников университета за 2013–2016 год. Её можно посмотреть в материалах «ЮУрГУ в цифрах», представленных на официальном сайте вуза<sup>1</sup>, где отражены финансирование научных исследований (Рисунок 1), подготовка кадров высшей квалификации (Рисунок 2), публикационная активность (Рисунки 3, 4, 5, 6), результаты интеллектуальной деятельности (Рисунки 7, 8) преподавателей ЮУрГУ.



Рисунок 1 – Итоги 2013–2016 гг. по финансированию научных исследований в ЮУрГУ (млн. руб.)

<sup>1</sup>Официальный сайт НИУ ЮУрГУ // [Электронный ресурс] – Режим доступа: <https://www.susu.ru/ru/research-and-innovations-at-a-glance>

Сегодня прорывными направлениями исследований ЮУрГУ являются – инжиниринг<sup>1</sup> (космический инжиниринг), суперкомьютинг (интеллектуальный анализ данных), естественные науки (поиск альтернативных источников энергии) и науки о человеке (молекулярные механизмы развития хронического эмоционального стресса).

В связи с последним перечисленным направлением запущена уникальная лаборатория, где изучается один из самых главных жизненных органов человека – печень. В течение 20 лет в ЮУрГУ наблюдают за биохимическими процессами, которые происходят в печени человека в условиях напряжения и перегрузок. Аналогичных проектов не существует ни в России, ни за рубежом. Куратором является профессор из Австралии. Исследуют молекулярные механизмы хронического стресса<sup>2</sup>.



Рисунок 2 – Защита диссертаций аспирантами, преподавателями и сотрудниками университета за 2013–2016 гг.

На сегодняшний момент среди профессорско–преподавательского

<sup>1</sup>Инжиниринг – технические консультационные услуги, связанные с разработкой и подготовкой производственного процесса, и обеспечением нормального хода процесса производства и реализации продукции.

<sup>2</sup>Профессор из Австралии курирует уникальную научную лабораторию гепатологии в ЮУрГУ // [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://diplom.74.ru>

состава: 208 докторов наук, 1027 кандидатов наук и 119 иностранных преподавателей.

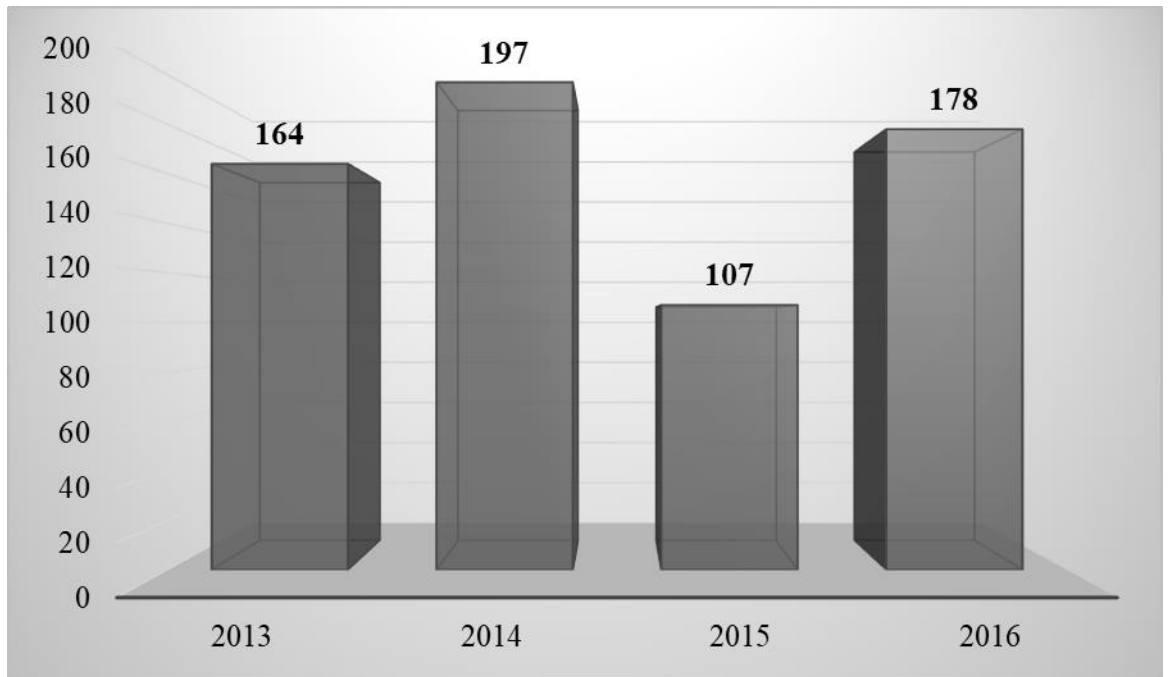


Рисунок 3 – Монографии 2013–2016 гг.

Коллективная монография преподавателей журфака ЮУрГУ заняла первое место в ежегодном конкурсе медиаисследований «НАММИ–2016». Исследование посвящено особому феномену современной медиасистемы – интегрированным коммуникациям в новых медиа. В нем определяются основные тренды развития интегрированных коммуникаций в современных условиях, выявляются сущностные признаки новых медиа, изучаются особенности развития интегрированных коммуникаций с ориентацией на применение новых каналов передачи информации<sup>1</sup>.

В декабре 2013 года вышла коллективная монография археологов ЮУрГУ и их зарубежных коллег, издана в Германии «Multidisciplinary investigations of the Bronze Age settlements in the Southern Trans–Urals (Russia)» (Междисциплинарные исследования поселений бронзового века в

<sup>1</sup>Ильина М. Коллективная монография преподавателей журфака ЮУрГУ заняла первое место в ежегодном конкурсе медиаисследований «НАММИ-2016» // [Электронный ресурс] Режим доступа: <http://white.susu.ru/ru/news/2016/05/20/kollektivnaya-monografiya-prepodavateley-zhurfaka-zanyala-pervoe-mesto-ezhegodnom>

Южном Зауралье (Россия)). Это первый фундаментальный итог многолетнего сотрудничества ученых России и Германии<sup>1</sup>.

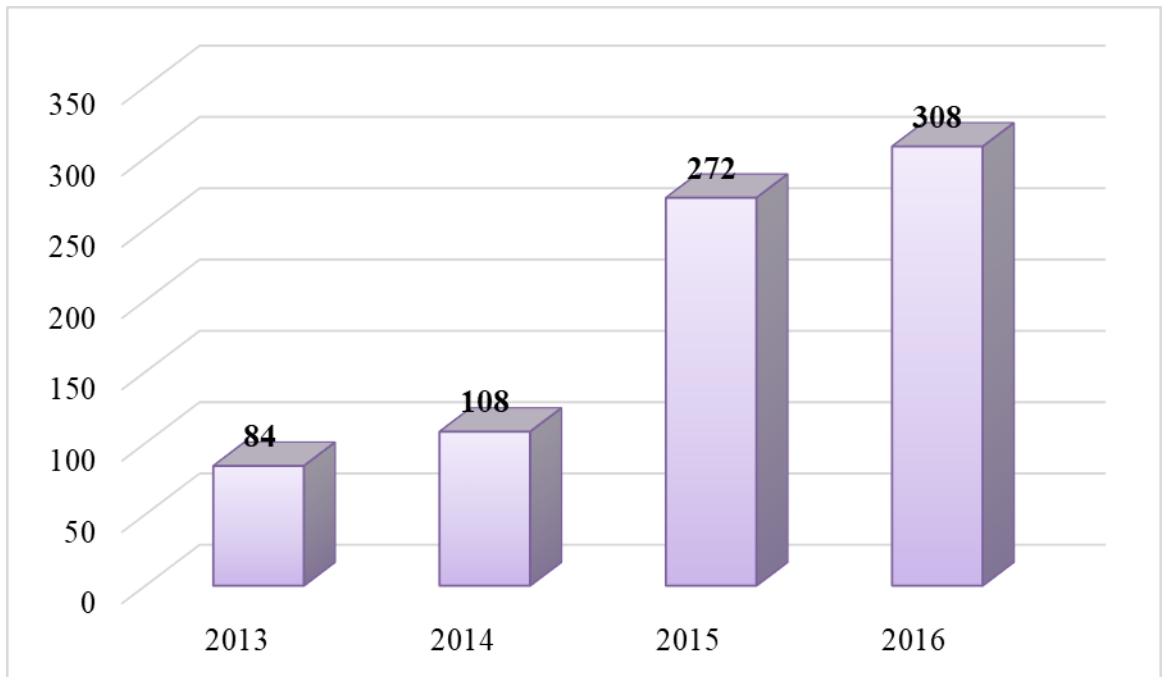


Рисунок 4 – Публикация статей 2013 – 2016 гг. Web of Science

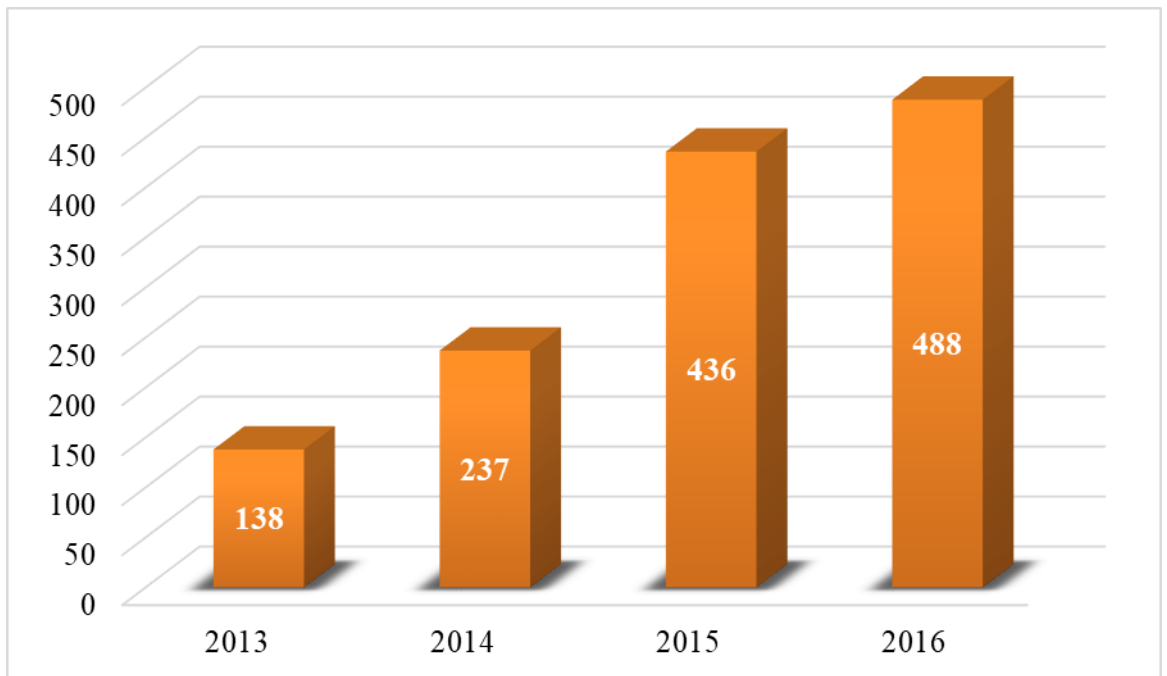


Рисунок 5 – Публикация статей 2013 – 2016 гг. Scopus

<sup>1</sup>Коллективная монография археологов ЮУрГУ и их зарубежных коллег издана в Германии // <https://www.susu.ru/ru/news/2013/12/10/kollektivnaya-monografiya>

И студенты, и преподаватели успешно публикуют свои труды в таких высокорейтинговых журналах как: «Web of Science», «Scopus», «РИНЦ».

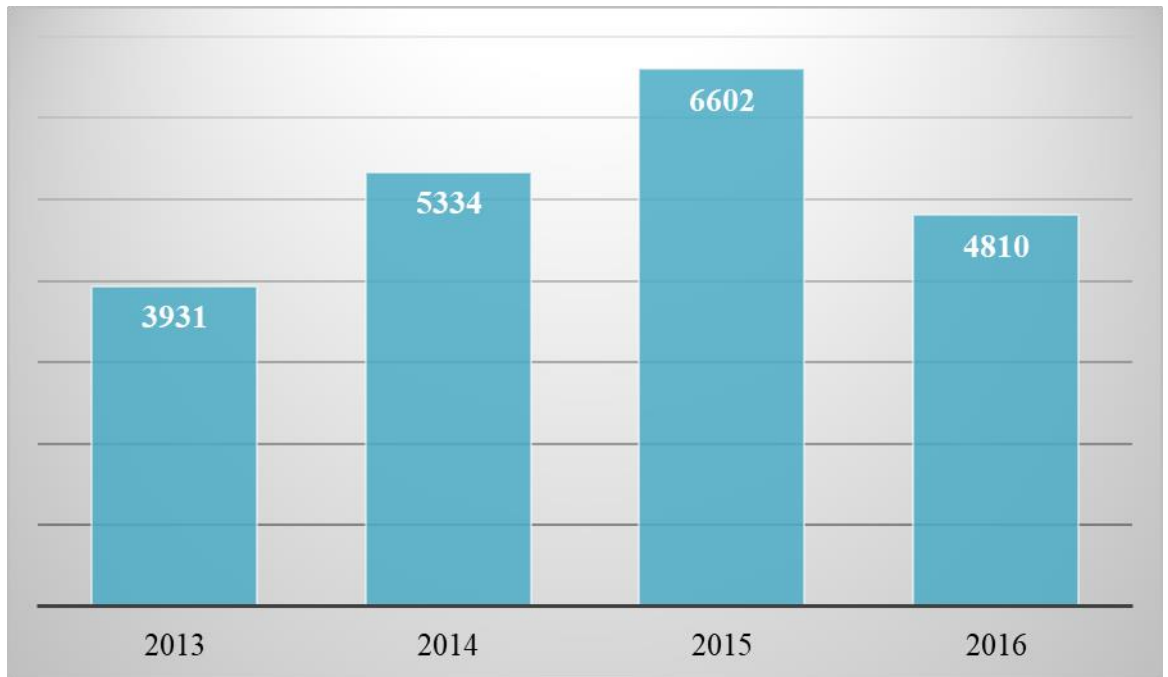


Рисунок 6 – Публикация статей 2013 – 2016 гг. РИНЦ

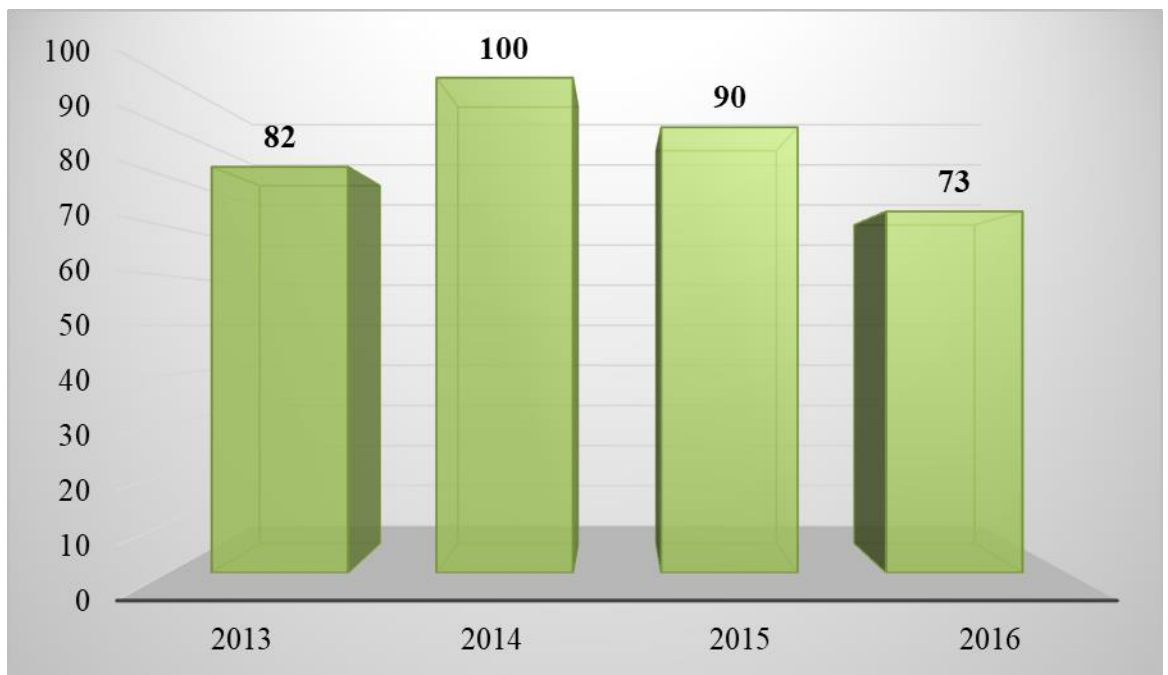


Рисунок 7 – Получено патентов на изобретения, полезные модели, промышленные образцы в 2013–2016 гг.

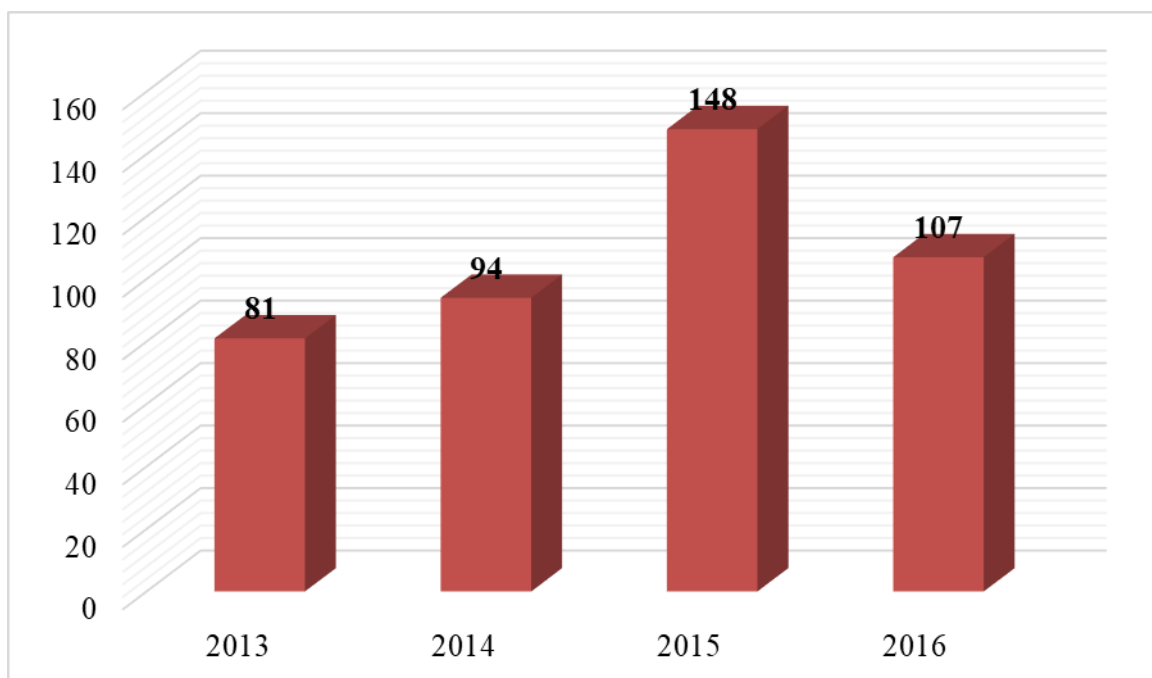


Рисунок 8 – Получено свидетельств на программы ЭВМ и базы данных 2013–2016 гг.

Также преподаватели участвуют в конкурсах и грантах на науку, причем успешно.

В Федеральном Законе «Об образовании в Российской Федерации» закреплены обязанности преподавателей: «осуществлять свою деятельность на высоком профессиональном уровне, обеспечивать в полном объеме реализацию преподаваемых учебных дисциплин (модулей) в соответствии с утвержденной рабочей программой предмета, курса»<sup>1</sup>.

В образовательных организациях, реализующих образовательные программы высшего образования, преподаватели относятся к научно-педагогическим работникам и соответственно к профессорско-преподавательскому составу указанных организаций. Поэтому в качестве служебного объекта могут рассматриваться любые произведения преподавателя высшей школы, направленные на методическое обеспечение преподаваемых ими учебных дисциплин, и выполнение научных исследований кафедры.

<sup>1</sup>Федеральный закон от 29 декабря 2012 г. № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ – 2012 – № 53 (часть I) – Ст. 7598.

Автором служебного произведения является преподаватель, создавший произведение. Не являются субъектами в нашем случае, т.к. не соответствуют требованию ГК РФ - о личном творческом вкладе, такие сотрудники высшего учебного заведения как лаборанты кафедр, работники издательств, заведующие кафедр, деканы институтов и т.п.

Автору принадлежат такие личные неимущественные права, как право авторства; право автора на имя; право на неприкосновенность произведения и защиту произведения от искажения; право на обнародование произведения. Законодатель отказывает автору служебного произведения в праве на отзыв.

Право на вознаграждение за служебное произведение является самостоятельным имущественным правом автора. В организациях высшего профессионального образования актуальным становится вопрос, касающийся использования работодателем служебного произведения преподавателя. Работодатель, обладающий исключительным правом на произведение, вправе использовать такой результат интеллектуальной деятельности по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом, что, на наш взгляд, предполагает добросовестность совершаемых активных действий.

Неиспользование служебного произведения (пассивное поведение) в течение трех лет лишает работодателя исключительного права на служебное произведение. В рамках проекта ФЗ «О внесении изменений в ГК РФ»<sup>1</sup> предлагается следующее правило: «если исключительное право на служебное произведение принадлежит автору, то работодатель имеет право использования соответствующего служебного произведения на условиях простой (неисключительной) лицензии с выплатой правообладателю вознаграждения». Следовательно, закрепляется возможность преподавателю

---

<sup>1</sup>Проект Федерального закона от 13 ноября 2012 № 47538-6 «О внесении изменений в Гражданский кодекс РФ, в отдельные законодательные акты Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации» (второе чтение) // [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://www.komitet2-10.km.duma.gov.ru> – не действует.

вуза иметь исключительное право на служебное произведение, что, на наш взгляд, может иметь место или в случае неиспользования работодателем служебного произведения в течение трех лет, или создание результата интеллектуальной деятельности преподавателем на основании соглашения с работодателем, по которому исключительное право на использование произведения возникает у работника.

Пределы использования служебного произведения, а также размер, условия и порядок выплаты вознаграждения определяются договором между работодателем и автором, а в случае спора в судебном порядке. В предлагаемом проекте изменений ГК РФ уточнены вопросы вознаграждения за служебное произведение в порядке наследования: право его автора на вознаграждение признано неотчуждаемо и не переходит по наследству, исключение делается только в том случае, если данное вознаграждение было не получено автором, тогда данные доходы переходят к наследникам. Следует отметить тот факт, что разработчики не изменили редакцию предложений по данному вопросу во втором чтении, хотя в другие разделы ГК было внесено достаточное количество правок.

Преподаватель как автор может использовать служебное произведение способами, не обусловленными целью служебного задания, и способами, обусловленными целью задания, но выходящими за его пределы. Правовой режим служебного произведения не изменяется в случае, если работник уволился. Не имеет также значения, является преподаватель штатным или же совместителем.

Работодателю принадлежит исключительное право на служебное произведение, если трудовым договором или иным договором между работодателем и автором не предусмотрено иное (п. 1 ст. 1295 ГК РФ). Новацией проекта ФЗ о внесении изменений в ГК РФ является уточнение характера подобного договора, чего не было ранее, он должен иметь гражданско-правовую природу. Исключительное право на служебное произведение возникает у работодателя в силу закона, в связи с его



созданием в рамках трудовых обязанностей. Какой-либо обязательной регистрации произведений, являющихся объектами авторского права, как и прав на них, закон не устанавливает.

В действующем законодательстве предусмотрен переход исключительного права от работодателя к работнику (п. 2 ст. 1295 ГК РФ), однако многие исследователи отмечают неясность правового смысла данной нормы: либо исключительное право принадлежало автору с момента его возникновения, либо оно исчезает через три года у работодателя и одновременно появляется у работника. В Проекте ФЗ о внесении изменений в ГК РФ четко оговаривается обратный порядок перехода данного права, оно возвращается автору, следовательно, первоначально исключительное право на использование служебного произведения принадлежит автору.

Работодатель вправе использовать произведение в любой форме и любым не противоречащим закону способом. Проект ФЗ о внесении изменений в ГК РФ предлагает регламентировать форму использования, что существенно для автора подобного произведения, это заключение простой (неисключительной) лицензии. Следовательно, процедура использования служебного произведения становится более прозрачной и доказываемой в случае спора между работодателем и работником. Но данный проект так и не был принят и не все предложения были учтены законодателем в принятии ГК РФ.

Преподаватели как субъекты отношений по созданию, использованию и защите служебных объектов, являются очень уязвимыми и незащищенными в определенных моментах, что доказывает судебная практика.

### 3.2 Защита интеллектуальных прав педагогических работников

Сложность правового регулирования, создания и использования служебных произведений обуславливается имущественными интересами

сторон и недостаточной правовой определенностью служебных результатов интеллектуального труда преподавателя.

Учитывая многообразие направлений подготовки бакалавров, специалистов, магистров, служебными могут выступать все объекты авторских прав, указанные в статье 1259 ГК РФ.

Служебные объекты преподавателей, а обычно это литературные произведения, научные работы должны соответствовать всем основным признакам, перечисленным ранее. Стоит напомнить, что помимо оригинальности и творческого вклада автора, основополагающими признаками при квалификации объекта служебным, являются «трудовые» признаки, а именно: существование трудовых отношений и их надлежащее для создания служебных произведений юридическое оформление; прямая взаимосвязь между трудовой функцией работника и служебным результатом интеллектуальной деятельности; наличие служебного задания на создание объекта авторского права.

Продолжая исследование служебных объектов, разберемся в специфике признания научного или литературного произведения, созданного преподавателем высшего учебного заведения, служебным. В Трудовом кодексе РФ институт служебных произведений не закреплен. Но в то же время важный блок отношений по поводу служебных произведений регулируется исключительно нормами трудового права. В соответствии со ст. 56 ТК РФ работник (преподаватель вуза) обязуется лично выполнять предусмотренную трудовым договором трудовую функцию.

Статья 57 ТК РФ определяет трудовую функцию как работу по должности (в соответствии со штатным расписанием), профессии, специальности (с указанием квалификации). В Квалификационном справочнике должностей в должностные обязанности старшего преподавателя, доцента включаются вопросы подготовки различных методических материалов в рамках образовательного процесса (методические рекомендации и пособия, учебники, учебные и учебно-

методические пособия) по видам проводимых занятий и учебной работы, а также участия в научно-исследовательской работе кафедры или иного подразделения образовательного учреждения<sup>1</sup>.

Возникает вопрос, а к чему можно отнести лекции (текст), тестовые материалы, экзаменационные и иные контрольные материалы, планы семинарских занятий? Ведь создание таких работ всегда сопутствует их образовательной деятельности и неотъемлемо связано с их трудовой функцией, но в вопросы, которые включаются в должностные обязанности не включаются. Обычно, например, на тестах не указывается авторство, источники, и часто получается, что студенты распространяют их, выкладывают в интернет, используют, не ссылаясь на них при написании курсовых, дипломных работ, или статей. Получается, что преподаватель, добросовестно выполняя свои обязанности, остается не защищен.

Спорным представляется также вопрос определения объема научно-исследовательской работы преподавателя, который может входить в должностные обязанности профессорско-преподавательского состава<sup>2</sup>. Если в вузе установлены минимальные показатели для результатов научно-исследовательской работы в учебном году в зависимости от должности (например, для доцента написание научной статьи объемом не менее 0,5 печатного листа, для профессора не менее<sup>1</sup> печатного листа и т.п.), то все, что превышает данные показатели, подлежит дополнительной оплате в соответствии с утвержденным в вузе Положением об оплате труда. Если данные отношения не урегулированы локальным актом и не указаны в качестве обязательных условий в трудовом договоре с работником, то следует руководствоваться сложившимися в вузе деловыми обычаями,

---

<sup>1</sup> Приказ Минздравсоцразвития РФ от 11.01.2011 № 1н «Об утверждении Единого квалификационного справочника должностей руководителей, специалистов и служащих, раздел «Квалификационные характеристики должностей руководителей и специалистов высшего профессионального и дополнительного профессионального образования» // Текст приказа официально опубликован не был – [Электронный ресурс] – consultant.ru

<sup>2</sup> Бондаренко С.А. Служебные произведения преподавателей вузов: проблемные вопросы // Научно-методический электронный журнал «Концепт» – 2013 – Т. 3 – С. 1183.

а в случае возникновения спора, он разрешается в судебном порядке. Но как показывает анализ судебной практики, подобные споры либо отсутствуют, либо единичны и не доходят до вышестоящих судебных инстанций в порядке обжалования<sup>1</sup>.

Таким образом, высшее учебное заведение не вправе требовать от преподавателя выполнение методической и научной работы, не обусловленной трудовым договором, то есть выходящей за пределы его трудовой функции<sup>2</sup>.

В постановлении Пленумов Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ № 5/29 от 26.03.2009 г. «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой ГК РФ» на этот счет сказано, что для определения того, является ли созданное работником после NN.NN.NNNN по конкретному служебному заданию работодателя произведение служебным, необходимо установить входило ли это задание в пределы его трудовых обязанностей. Если такое задание работодателя в его трудовые обязанности не входило, созданное произведение не может рассматриваться как служебное<sup>3</sup>. Следовательно, дополнительная работа по другой профессии (специальности, должности) может быть поручена работнику только с его письменного согласия, с дополнительной оплатой. Написание учебных пособий по дисциплинам, не входящих в учебное поручение преподавателей, или монографий, написанных по собственной инициативе автора, а не по заданию работодателя, нельзя признавать служебными произведениями и, следовательно, не только авторские, но и исключительные права на их использование возникают только у преподавателя.

---

<sup>1</sup> Гаврилов Э.П. Судебная практика по авторскому праву // Хозяйство и право – 2012 – № 4 – С. 43.

<sup>2</sup> Трудовой Кодекс Российской Федерации №197 – ФЗ от 30 декабря 2001 // Собрание законодательства РФ – 2002 – № 1 (часть I) – Ст. 3.

<sup>3</sup> Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 5, Пленума ВАС РФ № 29 от 26.03.2009 г. «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Российская газета – № 70 – 22.04.2009

Также открытым остается вопрос, есть ли ответственность за то, что преподаватель, например, не хочет или не имеет определенных навыков для создания служебных результатов интеллектуальной деятельности? Это же право, а не обязанность, следовательно, увольнять его за это никто не имеет права, но применение санкций скорее всего действует, что кажется противозаконным.

От результата творческой деятельности(произведения) необходимо отличать материальный носитель, на котором соответствующее научное, литературное или произведение искусство объективно зафиксировано (выражено). Результат творческой деятельности как нематериальное благо не может быть объектом права собственности, в то же время материальный носитель не является объектом исключительного права.

Как справедливо замечает В.А. Белов: «...приобретение в собственность вещи, в которой выражен результат творческой деятельности, не влечет ни возникновения у ее приобретателя исключительных прав на этот результат, ни прекращения исключительных прав у их обладателя»<sup>1</sup>.

В связи с этим, представляется уместным поднять проблему использования научных, учебных изданий (монографий, учебников, учебно-практических пособий и т.д.), опубликованных в издательствах вузов. Здесь возможно, на наш взгляд, определить два подхода к решению вопроса об использовании результата интеллектуальной деятельности преподавателя, который выполнен им по собственной инициативе автора без задания работодателя и, который нельзя отнести к служебному произведению.

С одной стороны, если автор заключил с вузом (издательством) договор об издании произведения за его счет и оплатил все издательские расходы, то право собственности на тираж и все интеллектуальные права, включая исключительное право на использование произведения, принадлежат автору. При этом автор вправе потребовать от издательства

---

<sup>1</sup>Белов В.А. Гражданское право. Т. II Общая часть. Лица, блага, факты: учебник для бакалавров – М.: Юрайт, 2012 – С. 377.

выдать ему оригинал-макет произведения в электронной форме.

Другой подход видится, если вуз издал произведение за свой счет, то право собственности на тираж произведения возникает у вуза (издательства), а все интеллектуальные права принадлежат автору. Издательство также обязано в этом случае выдать ему оригинал-макет произведения в электронной форме, но вправе потребовать от автора платы за изготовление оригинал-макета для дальнейшего использования автором (преподавателем), если договором не предусмотрено иное. Вопрос о правах издателя на оригинал-макет произведения поднимается М.Ю. Осиповым<sup>1</sup>, который предлагает признать права издателя смежными с авторскими. Хотя законодатель в ст. 1304 ГК РФ права издателя на оригинал-макет произведения не относит к смежным правам, но учитывая возможность применение в гражданском праве аналогии закона, это вполне обоснованный теоретический вывод.

И последней проблемой служебных произведений преподавателей является то, что большинство вузов, в том числе и НИУ ЮУрГУ не создают условий для того, чтобы развивалась научная деятельность. Преподавателям, учитывая экономическую ситуацию в стране и небольшие зарплаты, прибыльнее писать и издаваться в другом университете, чем в своем родном.

---

<sup>1</sup>Осипов М.Ю. Дизайнерское решение как самостоятельный объект права интеллектуальной собственности // [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://www.mosuruslugi.ru>

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В современном мире каждый работающий человек так или иначе сталкивается со служебными объектами. Будь это парикмахер, придумавший свой способ завивки волос или ученый, который изобрел ядерный реактор. Сейчас этот институт очень развит и широко распространен. И развивается он очень стремительно, ученым кажется, что вот уже все изучено, как появляются новые проблемы и появляется необходимость их исследования и поиска решений этих проблем.

Рассмотрев становление законодательства о служебных объектах сквозь историческую призму времени сделан вывод, что результаты интеллектуальной деятельности создавались работниками во все времена. Правоотношения по поводу создания именно служебных объектов регулируются тремя отраслями права: трудовым, авторским и патентным, с появлением которых и связано появление данных объектов. Трудовое право устанавливает благоприятную среду для появления служебных объектов, регулируя трудовую функцию работника. Использование и охрана уже созданного объекта строго регламентирована авторским и патентным правом.

Изучив и сравнив между собой и с российским законодательством, правовое регулирование данных отношений за рубежом, следует отметить, что просматривается тенденция постепенной перестройки института служебных произведений в сторону большей защиты интересов работодателя, в ущерб интересам работников. Ученые считают, что это объясняется влиянием законодательства Европейского Союза на внутригосударственное законодательство стран-членов ЕС.

Вопрос понятия служебного объекта не настолько дискуссионен, как вопрос авторства. Этот вопрос в разных странах решен по-разному. Здесь и прослеживается тенденция перестройки в пользу работодателя, т.к. в странах общего и континентального права закреплена возможность признания

автором работодателя. В российском же гражданском законодательстве пока это право незыблемо и автор в любом случае остается автором.

К вопросу о признаках произведения, они уже были подробно перечислены в параграфе 2.1, но следует обратить внимание на критерии охраноспособности результатов интеллектуальной деятельности, а именно – оригинальность. Этот признак сейчас является одной из важных тенденций в изучении служебных объектов современного мира, потому что он в свою очередь не имеет абсолютную свободу и сталкивается с целым рядом препятствий и ограничений. Целый букет творческих ограничений предоставляет рабочая среда, в которой трудится автор, – инструкции и указания, полученные от работодателя, ожидания клиентов, назначение и условия последующего использования продукта, требования законодательства, стандартов качества и многое другое, что снижает процент оригинальности служебного произведения. Но, в случае, если он использовал для создания ресурсы работодателя, то безусловно, он не может присвоить все права себе.

Также, не менее интересен вопрос о коллективных произведениях, каким образом выявить творческий вклад каждого из участников, ведь наличие отпечатка личности автора – один из критериев охраноспособности любого результата интеллектуальной деятельности. Чаще всего оценивается воплощение индивидуальности лидера или руководителя группы, но далеко не всегда это будет признано всеми соавторами. Также возможно, что кто-то уклоняется от своей работы или вносит недостаточный вклад, поскольку в любом случае получит ожидаемое вознаграждение. В целом, некоторые европейские правоведы считают, что данный критерий не подходит для коллективных работ, для них нужны новые правила.

При исследовании служебных результатов интеллектуальной деятельности преподавателей были обозначены следующие проблемные вопросы:



Во-первых, где и каким образом прописывается обязанность создания работником результата интеллектуальной деятельности, на какие произведения распространяется, каким признакам должен соответствовать созданный объект, в какой форме и в каком объеме выражен и т.п.

В связи с чем предлагается грамотная проработка локальных нормативных правовых актов, устанавливающих должностные обязанности работника, который занимается созданием служебных объектов, путем включения в уже существующие локальные акты (должностные инструкции, правила трудового распорядка), либо создания отдельного акта, который бы урегулировал все эти вопросы.

Во-вторых, как происходит распределение прав между сторонами и вправе ли вуз использовать служебные объекты, созданные работником, а также вопрос вознаграждения работника, потому что некоторые ученые считают, что оно входит в заработную плату работника.

Решение тоже в проработке локальных нормативных правовых актов, а также заключении между работником и работодателем соглашения, которое предусматривает вопросы вознаграждения и использования объекта.

В заключении, сделан вывод, что преподаватели как субъекты отношений по созданию, использованию и защите служебных объектов, являются очень уязвимыми и незащищенными в определенных моментах. И для защиты их прав как авторов необходимо разработать положение, которое урегулирует все указанные ранее проблемные вопросы.

## БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

## 1 Нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации (принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993 г.) // Российская газета – № 237 – от 25.12.1993
2. Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений (9 сентября 1886 г.) // Бюллетень международных договоров – № 9 – 01.09.2003
3. Всемирная конвенция об авторском праве (Женева, 6 сентября 1952 г.) // СПП СССР – 1973 – № 24 – Ст. 139
4. Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам (Женева, 20 декабря 1996 г.) // Текст документа официально опубликован не был // [Электронный ресурс] – Режим доступа: [www.consultant.ru](http://www.consultant.ru)
5. Кодекс законов о труде 1918 г. // Собрание узаконений РСФСР – 1918 – № 8788 – Ст. 905. – утратил силу.
6. Кодекс законов о труде 1922 г. Постановление ВЦИК от 9 ноября 1922 г. «О введении в действие Кодекса Законов о Труде РСФСР изд. 1922 г.» // Собрание узаконений РСФСР – 1922 – № 70 – Ст. 903. – утратил силу.
7. Основы авторского права 1925 г. // Собрание законодательства СССР – 1925 – №7 – Ст. 67. – утратил силу.
8. Основы авторского права 1928 г. // Постановление ЦИК СССР, СНК СССР от 16 мая 1928 г. «Основы авторского права» // Собрание законодательства СССР – 1928 – № 27 – Ст. 246. – утратил силу.
9. Основы гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик 1961 г. // Ведомости ВС СССР – 1961 – № 50 – Ст. 525. – утратил силу.
10. Гражданский кодекс РСФСР 1964 г. // Ведомости ВС РСФСР – 1964 – № 24 – Ст. 407. – утратил силу.
11. Кодекс законов о труде Российской Федерации 1971 г. // Ведомости

- Верховного Совета РСФСР – 1971 – № 50 – Ст. 1007. – утратил силу.
12. Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик, утв. ВС СССР 31.05.1991 № 2211-1 // Ведомости СНД и ВС СССР – 1991 – № 26 – Ст. 733. – утратил силу.
  13. Патентный закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. № 3517-1 // Российская газета – 1992 – № 225 – утратил силу.
  14. Закон РФ от 23 сентября 1992 г. № 3523-1 «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» // Ведомости Съезда Народных Депутатов РФ и Верховного Совета РФ – 1992 – № 42 – Ст. 2325. – утратил силу.
  15. Закон РФ от 23 сентября 1992 г. № 3526-1 «О правовой охране топологий интегральных микросхем» // Ведомости Съезда Народных Депутатов РФ и Верховного Совета РФ – 1992 – № 42 – Ст. 2328. – утратил силу.
  16. Закон РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» // Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ – 1993 – № 32 – Ст. 1242. – утратил силу.
  17. Трудовой Кодекс Российской Федерации № 197 – ФЗ от 30 декабря 2001 г. // Собрание законодательства РФ – 2002 – № 1 (часть I) – Ст. 3.
  18. Гражданский Кодекс Российской Федерации, Часть четвертая № 230 – ФЗ от 18.12.2006 // Собрание законодательства РФ – 2006 – № 52 (часть I) – Ст. 5496.
  19. Федеральный закон от 29 декабря 2012 г. № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ – 2012 – № 53 (часть I) – Ст. 7598.
  20. Проект Федерального закона от 13 ноября 2012 № 47538-6 «О внесении изменений в Гражданский кодекс РФ, в отдельные законодательные акты Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации» (второе чтение) // [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://www.komitet2-10.km.duma.gov.ru> – не действует.

21. Постановление ЦИК и СНК СССР от 12 сентября 1924 г. «О патентах на изобретения» // Собрание законодательства СССР – 1924 – № 9 – Ст. 97. – утратил силу.
22. Постановление Совета Министров СССР от 21 августа 1973 г. № 584 «Об утверждении Положения об открытиях, изобретениях и рационализаторских предложениях» // Собрание постановлений СССР – 1973 – № 19 – Ст. 109 – 1981 – №2 – Ст. 3. – утратил силу.
23. Постановление Совета Министров РСФСР от 22 апреля 1975 № 243 «О ставках авторского вознаграждения за издание произведений науки, литературы и искусства» // Собрание постановлений РСФСР – 1975 – № 9 – Ст. 54. – утратил силу.
24. Постановление Совета Министров – Правительства РФ от 14 августа 1993 г. № 822 «О порядке применения на территории Российской Федерации некоторых положений законодательства бывшего СССР об изобретениях и промышленных образцах» // Собрание актов Президента и Правительства РФ – 1993 – № 34 – Ст. 3191.
25. Инструкция о порядке выплаты вознаграждения за изобретения и рационализаторские предложения, утв. Госкомизобретений СССР 15 января 1974 г. // Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств СССР – 1974 – № 5 – утратил силу.
26. Приказ Минздравсоцразвития РФ от 11.01.2011 № 1н «Об утверждении Единого квалификационного справочника должностей руководителей, специалистов и служащих, раздел «Квалификационные характеристики должностей руководителей и специалистов высшего профессионального и дополнительного профессионального образования» // Текст приказа официально опубликован не был – [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://www.consultant.ru>

27. Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 5 Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 5/29 от 26.03.2009 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Российская газета – № 70 – 22.04.2009.
28. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19 июня 2006 г. №15 «О вопросах, возникших у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с применением законодательства об авторском праве и смежных правах» // Российская газета – № 137 – 28.06.2006
29. Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 19 декабря 1967 г. № 9 «О практике рассмотрения судами споров, вытекающих из авторского права» // Бюллетень Верховного Суда СССР – 1968 – № 1. – утратил силу.
30. Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 18 апреля 1986 г. № 8 «О применении судами законодательства при рассмотрении споров, возникающих из авторских правоотношений» // Бюллетень Верховного Суда СССР – 1986 – № 3. – утратил силу.
31. Решение областного суда Ростовской области от 18 июня 2015 г. по делу № 23-7186/2015 // [Электронный ресурс] – Режим доступа: [www.consultant.ru](http://www.consultant.ru)

### 3 Литература

32. Альмухаметова, Д. ЮУрГУ вошел в ТОП–100 качественных вузов России / Д. Альмухаметова // АН Доступ – 2013 – С. 21 – 22.
33. Ананьева, Е.В К проектам о внесении изменений и дополнений в Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» / Ананьева Е.В. // Современное право – 2001 – № 8. – С. 18 – 21.
34. Бекова, С.К. Структура преподавательского состава вуза: состояние и тенденции / С.К. Бекова // Вестник Омского университета – 2011 – № 1 – С. 229 – 233.

35. Белов, В.А. Гражданское право. Т. II Общая часть. Лица, блага, факты: учебник для бакалавров / В.А. Белов – М.: Издательство Юрайт – 2012 – 1093 с.
36. Близнец, И.А., Леонтьев К.Б. Авторское право и смежные права / И.А. Близнец, К.Б. Леонтьев – М.: Проспект, 2015 – 452 с.
37. Бондаренко, С.А. Служебные произведения преподавателей вузов: проблемные вопросы / С.А. Бондаренко // Научно-методический электронный журнал «Концепт» – 2013 – Т. 3 – С. 1181 – 1185.
38. Бычков, А. Чей рекламный слоган? / А. Бычков // ЭЖ-Юрист – 2013 – № 8 – С. 1 – 2.
39. Васильев, Е.А., Комаров А.С. Гражданское и торговое право зарубежных государств. 4–е изд. перераб. и доп. Т. 2 / Е.А. Васильев, А.С. Комаров – М. – 2008 – 635 с.
40. Гаврилов, Э.П. Судебная практика по авторскому праву / Э.П. Гаврилов // Хозяйство и права – 2012 – № 4 – С. 36 – 46.
41. Закон Российской империи от 20 марта 1911 г. «Об авторском праве» // См.: Баттахов П.П. Служебные результаты интеллектуальной деятельности по законодательству РФ: дис. канд. юрид. наук – М., 2010 – 174 с.
42. Зенин, И.А. Гражданское и торговое право зарубежных стран: учебное пособие / И.А. Зенин – М.: МЭСИ, 2008 – 194 с.
43. Елизаров, Е.А. Авторский договор в гражданском праве России / Е.А. Елизаров // Внешнеторговое право – 2006 – № 2 – С. 22 – 27.
44. Еременко, В.И. О служебном изобретательстве в соответствии с частью четвертой ГК РФ / В.И. Еременко // Адвокат – 2008 – № 7 – 51 с.
45. Дозорцев, В.А. Творческий результат: система правообладателей / В.А. Дозорцев – М.: Статут, 2003 – С. 111 – 117.
46. Дюма, Р. Литературная и художественная собственность. Авторское право Франции –2-е изд.: Пер. с фр. / Р. Дюма – М.: Международные отношения – 1993 – С. 120 – 125.

47. Ильина, М. Коллективная монография преподавателей журфака ЮУрГУ заняла первое место в ежегодном конкурсе медиаисследований «НАММИ-2016» // [Электронный ресурс] Режим доступа: <http://white.susu.ru/ru/news/2016/05/20/kollektivnaya-monografiya-prepodav>.
48. Казьмина, С.А. Служебные изобретения: конфликт и баланс интересов: (Система правовой охраны изобретений на предприятии) / С.А. Казьмина – М.: Иниц «Патент», 2010. – С. 27–33.
49. Коллективная монография археологов ЮУрГУ и их зарубежных коллег издана в Германии // [Электронный ресурс] – Режим доступа: <https://www.susu.ru/ru/news/2013/12/10/kollektivnaya-monografiya-arhv>.
50. Короткая, Т. Самые сенсационные открытия и изобретения челябинцев / Т. Короткая // Комсомольская правда – 2008 – С. 11 – 15.
51. Крупко, С.И. Коллизионные вопросы правового регулирования изобретений работников / С.И. Крупко // Хозяйство и право – 2011 – № 9 – С. 24 – 30.
52. Куренной, А.М. Трудовое право России: Учебник / А.М. Куренной – М.: Юрист, 2015 – 624 с.
53. Курчатова, А.А. Правовая природа служебных произведений – какое право применяется трудовое или авторское право // Современные проблемы юридической науки: Материалы III Международной научно-практической конференции молодых исследователей В 2-х частях. Ч. II. – Челябинск: Цицеро, 2017 – 396 с.
54. Левина, Е.Б. Служебные полезные модели: история одного дела // [Электронный ресурс] – Режим доступа: [www.chelpatent.com](http://www.chelpatent.com)
55. Лосев, С.С. Комментарий к Закону Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» / С.С. Лосев – Минск: Дикта, 2007 – 288 с.
56. Лукашин, А.В. Груша: испытание челябинских сортов / А.В. Лукашин // Цветоводство: Удовольствие и Польза – 2011 – С. 18 – 19.

57. Малышева, Г.К. Творец и работодатель. Как правильно построить взаимоотношения / Г.К. Малышева // Патенты и лицензии – 2008 – № 8 – С. 36 – 40.
58. Осипов, М.Ю. Дизайнерское решение как самостоятельный объект права интеллектуальной собственности // [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://www.mosuruslugi.ru/>
59. Орловский, Ю.П., Нуртдинова А.Ф. Трудовое право России: учебник. 3–е изд. / Ю.П. Орловский, А.Ф. Нуртдинова – М.: КОНТРАКТ; ИНФРА–М, 2010 – 648 с.
60. Официальный сайт НИУ ЮУрГУ // [Электронный ресурс] – Режим доступа: <https://www.susu.ru/ru>
61. Профессор из Австралии курирует уникальную научную лабораторию гепатологии в ЮУрГУ // [Электронный ресурс] – Режим доступа: [http://diplom.74.ru/text/right\\_choice/279343540752384.html](http://diplom.74.ru/text/right_choice/279343540752384.html)
62. Романова, И.Н. Теоретико-правовые и практические аспекты охраны прав авторов на служебные произведения / И.Н. Романова // Юридическая наука. Познание – Рязань – 2014 – № 3 – С. 52 – 56.
63. Серебровский, В.И. Вопросы советского авторского права / В.И. Серебровский – М.: Издательство Академии наук СССР, 1956. – 283 с.
64. Смирнов, В.И. Замолвим слово о работодателе / В.И. Смирнов // Патенты и лицензии – 2012 – № 1 – С. 10 – 18.
65. Соломоненко, Л.А. Вознаграждение авторов произведений, созданных в порядке выполнения трудовых обязанностей / Л.А. Соломоненко // Интернет-журнал «Науковедение» – № 6 – 2013 – С. 2 – 9.
66. Тарасов, Д. Служебные произведения, новые правовые подходы // [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://lexdigital.ru/2016/117/>
67. Хохлов, Е.Б. Очерки истории правового регулирования труда в России. Ч.1: Правовое регулирование труда в Российской империи / Е.Б. Хохлов – СПб.: Специальный факультет по переподготовке кадров по юридическим наукам СПбГУ, 2000 – 196 с.



68. Шершеневич, Г.Ф. Общая теория права: учебное пособие: в 2 т. Т. 2. Вып. 2, 3, 4 / Г.Ф. Шершеневич – М.: Юридический колледж МГУ, 1995 – 561 с.
69. Шугурова, И.В. Права на служебные результаты интеллектуальной деятельности: коллизионное регулирование в национальном законодательстве в международных соглашениях / И.В. Шугурова // Вестник СГЮА – 2012 – № 1 – С. 15 – 17.

4 Диссертации и авторефераты диссертаций на соискание ученой степени

70. Баттахов, П.П. Служебные результаты интеллектуальной деятельности по законодательству РФ / П.П. Баттахов – дис. канд. юрид. наук – М., 2010 – 174 с.
71. Габоян, Е.П. Правовое регулирование отношений, возникающих в связи с созданием и использованием служебных объектов авторского и патентного права / Е.П. Габоян – дис. канд. юрид. наук – М., 2011 – 190 с.
72. Гурский, Р.А. Служебные произведения в российском авторском праве / Р.А. Гурский – дис. канд. юрид. наук – Саратов, 2007 – 207 с.
73. Ситдииков, Р.Б. Правовая охрана ноу-хау как результата интеллектуальной деятельности / Р.Б. Ситдииков – дис. канд. юрид. наук – Казань, 2011 – 191 с.
74. Шестаков, Д.Ю. Интеллектуальная собственность в Российской Федерации / Д.Ю. Шестаков – дис. докт. юрид. наук. – М., 2000 – 346 с.