

**Заключение по проекту Порядка выплаты вознаграждения за
служебные изобретения, служебные полезные модели, служебные
промышленные образцы, созданные при выполнении работ по
государственному или муниципальному контракту для государственных
или муниципальных нужд, а также при выполнении государственного
или муниципального задания**

Анализ опубликованной 31.12.2013 на Едином портале раскрытия информации о подготовке федеральными органами исполнительной власти проектов нормативных правовых актов и результатах их общественного обсуждения (<http://regulation.gov.ru/project/5858.html>) новой редакции проекта Порядка выплаты вознаграждения за служебные изобретения, служебные полезные модели, служебные промышленные образцы, созданные при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд, а также при выполнении государственного или муниципального задания (далее — Проект порядка), являющегося приложением к проекту постановления Правительства Российской Федерации «О порядке выплаты вознаграждения за служебные изобретения, служебные полезные модели, служебные промышленные образцы, созданные при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд, а также при выполнении государственного или муниципального задания», позволяет высказать следующие предложения по его корректировке.

I. Согласно пункту 2 Проекта порядка «Вознаграждение за служебные изобретения, служебные полезные модели, служебные промышленные образцы выплачивается работнику, не являющемуся патентообладателем, при условии письменного уведомления им работодателя о создании в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя таких изобретения, полезной модели или промышленного образца, в отношении которых возможна правовая охрана, в случае если работодатель получит патент на служебное изобретение, служебную полезную модель или служебный промышленный образец, либо примет решение о сохранении информации о таких изобретении, полезной модели или промышленном образце в тайне и сообщит об этом работнику, либо передаст право на получение патента другому лицу, либо не получит патент по поданной им заявке по зависящим от него причинам.»

Таким образом, Проект порядка не только не предусматривает безусловной обязанности работника сообщать работодателю о всех случаях создания работником таких результатов интеллектуальной деятельности, которые в силу статьи 1370 Гражданского кодекса Российской Федерации признаются «служебным изобретением, служебной полезной моделью или служебным промышленным образцом», а напротив фактически

предоставляет работнику право выбора в этом вопросе. По-видимому, предполагается, что, если работнику будет выгоднее сохранить этот результат в тайне для того, чтобы работодатель не получил исключительные права на производство, то он может и не сообщать работодателю о его создании. Очевидно, что такая неопределенность может привести к существенному ущемлению законных интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований в области защиты прав на результаты интеллектуальной деятельности, осуществляемой за счет средств государственного или муниципального бюджета.

Вместе с тем, согласно пункту 4 статьи 1370 Гражданского кодекса Российской Федерации, общим принципом регламентации отношений работника и работодателя по данному вопросу является противоположный: «при отсутствии в договоре между работодателем и работником соглашения об ином (пункт 3 настоящей статьи) работник должен письменно уведомить работодателя о создании в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя такого результата, в отношении которого возможна правовая охрана».

На основании изложенного, предлагается следующее.

1. Дополнить проект постановления Правительства Российской Федерации «О порядке выплаты вознаграждения за служебные изобретения, служебные полезные модели, служебные промышленные образцы, созданные при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд, а также при выполнении государственного или муниципального задания» новым абзацем третьим следующего содержания:

«Федеральным органам государственной власти, иным распорядителям и получателям средств федерального бюджета, уполномоченным на утверждение государственного задания, выполняемого за счет средств федерального бюджета, или на заключение в качестве заказчиков государственных контрактов на выполнение работ по созданию за счет средств федерального бюджета изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, при утверждении соответствующего государственного задания или при заключении соответствующих государственных контрактов предусматривать обязательство организаций, являющихся исполнителями соответствующих государственных заданий или соответствующих государственных контрактов, включать в трудовые договоры с работниками, привлекаемыми для выполнения соответствующих государственных заданий или соответствующих государственных контрактов, обязательство работника письменно уведомить работодателя о создании в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя по обеспечению выполнения соответствующего государственного задания или соответствующего государственного контракта такого результата интеллектуальной деятельности, имеющего признаки изобретения, полезной модели или промышленного образца, в отношении которого возможна правовая охрана.»

2. Исключить из пункта 2 Проекта порядка слова «при условии письменного уведомления им работодателя о создании в связи с

выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя таких изобретения, полезной модели или промышленного образца, в отношении которых возможна правовая охрана,».

3. Заменить в пункте 6 Проекта порядка слова «с даты выполнения условий» словами «с даты наступления любого из обстоятельств».

II. Согласно пункту 3 Проекта порядка, «в случае если в создании служебного изобретения, служебной полезной модели, служебного промышленного образца участвовало несколько работников, вознаграждение распределяется между всеми работниками поровну, если соглашением между ними не предусмотрено иное».

Во-первых, в соответствии с пунктом 1 статьи 1348 Гражданского кодекса Российской Федерации необходимо сделать уточнение, что под «участием в создании» понимается не любое участие, а только такое, которое приводит к возникновению «соавторства», то есть совместный творческий труд по созданию изобретения, полезной модели или промышленного образца.

Во-вторых, согласно пункту 4 Проекта порядка размер вознаграждения предлагается рассчитывать пропорционально среднемесячной заработной платы работника, являющегося автором служебного изобретения, служебной полезной модели или служебного промышленного образца. При этом «размер вознаграждения за создание служебного изобретения, служебной полезной модели, служебного промышленного образца в случае участия в его создании нескольких работников рассчитывается, исходя из суммы их среднемесячных заработных плат (но не более чем за последние 12 календарных месяцев)» (Примечание 1 к пункту 4 Проекта порядка). Данный механизм приводит к тому, что в случае наличия соавторства каждому из соавторов работодатель будет вынужден выплатить вознаграждение в таком размере, как если бы каждый из соавторов создал свое собственное изобретение, полезную модель или промышленный образец, хотя в действительности создано только одно произведение. Фактически работодатель становится заложником доброй воли и честности своих работников, которые получают возможность многократно увеличить свое вознаграждение за счет расширения числа авторов. Единственный справедливый и разумный вариант, при котором обеспечивается необходимый баланс интересов как работника, так и работодателя — рассчитывать размер вознаграждения коллективу соавторов, исходя из размера средней месячной заработной платы членов коллектива, разделенной на число соавторов.

В пункте 7 Проекта порядка, в котором определяются размер и условия выплаты вознаграждения за использование изобретения, полезной модели или промышленного образца, вовсе забыта возможность соавторства. Кроме того, норма пункта 7 Проекта порядка, согласно которой вознаграждение за использование произведения «должно быть не менее среднемесячной заработной платы на предприятии (в организации), с которым работник, являющийся автором служебного изобретения, служебной полезной модели или служебного промышленного образца, состоит в трудовых отношениях»,

не учитывает возможность отсутствия у автора (соавтора) места работы, а также не решает вопрос о выплате вознаграждения наследникам умершего автора.

Возможность перехода права на получение вознаграждения по наследству не учитывается также и в других нормах Проекта порядка (п.п. 8-10).

Для устранения этих замечаний предлагается внесение следующих изменений в текст Проекта порядка.

1. Изложить пункт 3 Проекта порядка в следующей редакции:

«3. В случае если в создании служебного изобретения, служебной полезной модели, служебного промышленного образца участвовало своим творческим трудом несколько работников (соавторов), вознаграждение распределяется между всеми соавторами поровну, если соглашением между ними не предусмотрено иное. Работодатель не вправе устанавливать иной порядок распределения вознаграждения, если в создании служебного изобретения, служебной полезной модели, служебного промышленного образца участвовало несколько соавторов.»

2. Изложить Примечание 1 к пункту 4 Проекта порядка в следующей редакции:

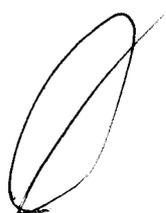
«1. Размер вознаграждения за создание служебного изобретения, служебной полезной модели, служебного промышленного образца в случае участия в его создании нескольких работников (соавторов) рассчитывается, исходя из суммы их среднемесячных заработных плат (но не более чем за последние 12 календарных месяцев), разделенной на число соавторов.»

3. В пункте 7 Проекта порядка заменить слова «и должно быть не менее среднемесячной заработной платы на предприятии (в организации), с которым работник, являющийся автором служебного изобретения, служебной полезной модели или служебного промышленного образца, состоит в трудовых отношениях» словами «и должно составлять за каждый полный год использования служебного изобретения не менее, чем трехкратную величину от размера вознаграждения за создание служебного изобретения, а за каждый полный год использования служебной полезной модели, служебного промышленного образца — не менее, чем четырехкратную величину от размера вознаграждения за создание служебной полезной модели, служебного промышленного образца».

4. Дополнить Проект порядка новым пунктом 12 следующего содержания:

«12. Право на получение предусмотренных настоящим Порядком вознаграждений переходит к наследникам работника (работников), являющихся авторами (соавторами) служебного изобретения, служебной полезной модели, служебного промышленного образца в порядке наследственного правопреемства.»

Руководитель Центра
экспертиз СПбГУ



А.В. Гоголевский