

## ОБЕСПЕЧЕНИЕ ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ И ИСПОЛЬЗОВАНИЯ «НОУ-ХАУ» ПРЕДПРИЯТИЯМИ ОБОРОННО-ПРОМЫШЛЕННОГО КОМПЛЕКСА

И.Р. Ашурбейли, Д.А. Леманский

Предложен методический подход для выявления надежной правовой охраны и введения в гражданско-правовой оборот результатов интеллектуальной деятельности в качестве объектов «ноу-хау» на предприятиях-разработчиках наукоемкой продукции.

Offered methodical approach for the reliable legal protection and introduction revealing to civil-legal turn of results of savvy activity as objects "Know-how" enterprises.

В настоящее время для предприятий оборонно-промышленного комплекса (ОПК) одной из важнейших задач является введение в гражданско-правовой оборот объектов интеллектуальной собственности (ОИС), используемых в производстве наукоемкой продукции. Для этого необходимо осуществить ряд мероприятий, включающих, в том числе, их инвентаризацию, идентификацию и надежную правовую охрану. Особенно остро решение этой проблемы стоит перед разработчиками новейших образцов вооружения и военной техники, осуществляющих их поставку в рамках международных контрактов, для предотвращения несанкционированного воспроизводства поставляемой продукции и использования ОИС.

Одной из форм правовой охраны ОИС является сохранение информации по отдельным изобретениям в качестве объектов «ноу-хау» и введение относительно них режима обеспечения конфиденциальности. Понятие «ноу-хау» имеет достаточно четкое определение в российском и международном праве. Использование объектов «ноу-хау» широко применяется в мировой практике для защиты прав на результаты интеллектуальной деятельности в случаях, когда необходимо сохранение в секрете существа изобретения (способ, технология и пр.) или по формальным признакам невозможно его патентование в условиях действующего законодательства (например, алгоритмы программ для ЭВМ).

Однако в настоящее время в российском законодательстве практически отсутствует правовое поле, в котором объекты «ноу-хау» имели бы надежную защиту и законное, наравне с объектами промышленной собственности (ОПС), использование. Подобный пробел может привести к нежелательной открытой публикации существа изобретения в случае его патентования, либо к отказу от правовой охраны значительного количества ОИС, что в конечном итоге негативно скажется на формировании портфеля интеллектуальной собственности предприятий ОПК и введении его составляющих в гражданско-правовой оборот. Поэтому целесообразно создать условия правовой охраны и сформировать массив объектов «ноу-хау» в рамках отдельно взятого предприятия или группы предприятий, объединенных промышленной кооперацией.

Для защиты научно-технических и экономических интересов и успешного использования своей интеллектуальной собственности предприятиям ОПК необходимо тщательным образом формировать свой патентный портфель, в том числе его экспортную составляющую. Патентный портфель предприятия формируется по результатам проведения идентификации ОИС, представляющей собой экспертный анализ возможности и целесообразности формы правовой охраны каждого из объектов, и включает в себя:

◇ массив объектов промышленной собственности — изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки и знаки соответствия;

◇ массив объектов авторского права — программы для ЭВМ, базы данных, топологии интегральных схем и др.;

◇ массив объектов «ноу-хау» — сведения научного, технического, технологического и т.д. характера, полученные в результате выполнения научно-исследовательских, опытно-конструкторских и других работ, а также сведения, связанные с административно-хозяйственной, финансовой и другой деятельностью, имеющие потенциальную коммерческую ценность, не являющиеся секретными, в соответствии с Законом Российской Федерации «О государственной тайне», и не представленные предприятием к правовой охране в качестве объектов промышленной собственности и авторского права.

Объекты промышленной собственности и авторского права имеют достаточную правовую охрану в виде федеральных законов Российской Федерации. Однако, как уже было сказано, не всегда возможно ОИС оформить в качестве вышеуказанных объектов. Причинами могут служить:

◇ нежелательность раскрытия в описании технического решения конкретных параметров и характеристик, так как при патентовании они становятся общедоступны;

◇ невозможность описания изобретения в соответствии с требованиями, предъявляемыми к ОПС российским патентным ведомством (Роспатент);

◇ отсутствие перспективных маркетинговых исследований в определении потенциальных иностранных заказчиков, что в свою очередь влечет невозможность оформления патентов Российской Федерации в патенты стран заказчиков, так как по процедуре зарубежного патентования (РСТ) [1] перевод российского патента в международный возможен только в течение 12 месяцев с даты регистрации его в Роспатенте;

◇ значительные накладные расходы, связанные с оформлением международных патентов, которые предприятия ОПК не в состоянии затрачивать при составлении экспортной части патентного портфеля.

Поэтому целесообразно часть патентного портфеля предприятия формировать из объектов «ноу-хау», несмотря на то, что эти объекты не имеют достаточной правовой охраны в российском законодательстве. Их можно, проведя ряд мероприятий, надежно охранять в рамках конкретного предприятия и взаимодействующей кооперации. Такой подход позволяет надежно защитить секреты производства и повысить конкурентоспособность предприятий оборонного комплекса, связанных с разработкой наукоемкой высокотехнологичной продукции. Для осуществления указанных мероприятий необходимо сформулировать процедуру трансформации результатов интеллектуальной деятельности в объекты «ноу-хау» в рамках отдельного предприятия.

Такая процедура должна разрабатываться с учетом «Методических рекомендаций по организации и соблюдению условий, обеспечивающих конфиденциальность сведений, составляющих секреты производства («ноу-хау») или коммерческую тайну предприятия», утвержденных Межведомственной комиссией по вопросам охраны и использования объектов промышленной собственности 27.05.1999г., и регулировать отношения, возникающие в связи с созданием, правовой охраной и использованием «ноу-хау» на предприятии, а также в его дочерних и зависимых структурах.

Понятие «ноу-хау» входит составной частью в понятие «коммерческая тайна», при этом оба понятия содержат признаки, относящиеся к конфиденциальной информации, которая имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании и ее обладатель принимает необходимые меры по ее охране [2].

Коммерческая тайна — охраняемое законом право предприятия на ограниченный доступ к информации по производственным, технологическим, торговым, финансовым и иным хозяйственным операциям и документации по ним [3].

Действительная и потенциальная ценность указанной информации определяется как моральным, так и прямым материальным ущербом и убытками, которые предприятие может понести в результате ее разглашения.

Сведения, составляющие предмет «ноу-хау» в разработках, должны соответствовать перечню сведений, информационных данных и научно-технической документации, содержащих «ноу-хау» (Перечень), который формулируется научным сообществом предприятия (например, научно-техническим советом) и утверждается лицом, принимающим решения (ЛПР).

Определение сведений, информационных данных и научно-технической документации, содержащих «ноу-хау», должна осуществлять экспертная группа, состоящая из ведущих специалистов по научным направлениям деятельности предприятия.

На экспертную группу возлагается:

◇ рассмотрение и оценка представленных материалов по техническим, технологическим, организационно-техническим, управленческим, административно-хозяйственным решениям с точки зрения их новизны, технической и коммерческой эффективности, наличия аналогов, соответствия мировому уровню, конкурентоспособности, возможности коммерческой реализации;

◇ подготовка и представление дополнений и изменений Перечня для периодического пересмотра его содержания;

◇ контроль за правильностью и своевременностью отнесения соответствующих сведений к категории «ноу-хау» в подразделениях предприятия, их регистрацией, учетом и использованием.

Сведения, относящиеся к «ноу-хау», выявляются и определяются специалистами постоянно на всех стадиях выполнения научно-исследовательских, опытно-конструкторских и других работ, при разработке документов и материалов, относящихся к управленческой, производственно-хозяйственной, финансово-экономической и прочей деятельности предприятия.

Для осуществления правового режима работы с объектами коммерческой тайны необходимо четко определить в рамках предприятия порядок хранения и доступа к документам, содержащим «ноу-хау». Хранение документов, содержащих «ноу-хау», должно организовываться в установленном порядке, исключающем свободный доступ к ним широкого круга лиц. Описание каждого «ноу-хау» снабжается списком лиц, допущенных к ознакомлению и работе с ним, утверждаемый ЛПР.

К документам, содержащим «ноу-хау», имеют доступ в установленном порядке должностные лица государственных органов власти, действующих в пределах их компетенции, получающих соответствующие сведения при выполнении ими контрольных, надзорных и иных функций.

Сроки хранения описаний «ноу-хау» определяются экспертной группой, исходя из возможных сроков коммерческой реализации и сроков морального старения соответствующих данных.

Для введения в хозяйственный оборот зарегистрированные «ноу-хау» подлежат оценке и постановке на бухгалтерский учет в качестве нематериальных активов. При этом использование «ноу-хау» в собственных разработках и административно-хозяйственной деятельности предприятия осуществляется по отношению к его авторам на безвозмездной основе, а при реализации продукции отечественным и зарубежным заказчикам на основании отдельного соглашения между авторами и предприятием.

Также ценные «ноу-хау» (имеющие значительную действительную или потенциальную коммерческую стоимость) могут быть внесены в качестве вклада в имущество других хозяйственных структур [4], при этом в обязательном порядке заключается договор о передаче «ноу-хау».

Использование «ноу-хау» сторонними, в том числе зарубежными, организациями и фирмами осуществляется возмездно на основании договоров о передаче «ноу-хау», которые могут быть как сопутствующими безпатентными лицензионными договорами о передаче прав на «ноу-хау» к контрактам на поставку научно-технической продукции, либо самостоятельными.

Кроме того, передача «ноу-хау» может осуществляться в соответствии с договором коммерческой концессии, договором на передачу во временное пользование.

Подготовку документов по лицензионным и иным договорам осуществляет экспертная группа на основании соответствующих распоряжений ЛПР.

При формировании правовой охраны объектов «ноу-хау» в рамках отдельного предприятия необходимо учитывать, что его поддержание накладывает на руководство предприятия и сотрудников добровольное принятие определенных ограничений, связанных с хранением информации по «ноу-хау» в режиме коммерческой тайны. Несоблюдение принятых обязательств является правонарушением и в зависимости от наступивших от этого последствий к правонарушителям могут применяться нормы гражданского [2], административного [5] и уголовного [6] права.

Таким образом, можно сформулировать порядок определения и формирования массива «ноу-хау», необходимый для его введения в гражданско-правовой оборот в рамках отдельного предприятия или кооперации предприятий:

1. Определить классы научно-технических инновационных решений, которые необходимо или целесообразно сохранять в качестве объектов «ноу-хау» и на основе этого сформировать соответствующий Перечень.

2. Разработать и утвердить нормативно-правовые акты об объектах «ноу-хау»: положение, определяющее порядок их формирования и правовой охраны; договоры о передаче прав авторов «ноу-хау» работодателю и обеспечения конфиденциальности информации; свидетельства на «ноу-хау», подтверждающие авторские права и исключительное право работодателя на их использование.

3. В соответствии с вышеуказанными действиями непосредственно осуществлять формирование массива объектов «ноу-хау».

4. Обеспечить режим конфиденциальности в отношении объектов «ноу-хау», предусматривающий порядок хранения утвержденных объектов и определение круга лиц, допущенных к их описанию, а также меры по предотвращению утечки информации о «ноу-хау», в том числе персональную ответственность виновных в этом лиц.

5. Разработать процедуры введения объектов «ноу-хау» в хозяйственно-экономический оборот, состоящие в: определении стоимости каждого объекта (капитализация); выявлении продукции, которая изготавливается и функционирует посредством охраняемых секретов производства или включает в себя «ноу-хау» как составную часть устройства, а также ее изготовителей; трансформации капитализированных объектов, в случае использования в собственном производстве, в нематериальные активы предприятия для амортизации их стоимости в цену выпускаемой продукции; получении дохода от передачи прав на использование объектов «ноу-хау» третьим лицам посредством заключения соответствующих беспатентных лицензионных договоров.

Подобный методический подход позволяет сформировать в рамках отдельного предприятия ОПК массив объектов «ноу-хау» и осуществить их надежную правовую охрану, а также, следуя методическим указаниям, подготовить пакет первичных документов для вовлечения объектов «ноу-хау» в хозяйственно-правовой оборот путем их оценки и постановки в качестве нематериальных активов на баланс предприятия.

## □ Литература

1. Международный договор о патентной кооперации (Patent Cooperation Treaty) от 19 июня 1970 года.
2. Гражданский кодекс РФ, ч. 1, № 51-ФЗ — Собрание законодательств РФ, 1994, № 32, ст. 3301.
3. Постановление Правительства РСФСР от 5 декабря 1991, № 35 «О перечне сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну».
4. Постановление пленума Верховного суда Российской Федерации и пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 1 июля 1996, № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».
5. Закон Российской Федерации «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» от 22 марта 1991, № 948-1.
6. Уголовный кодекс РФ, № 63-ФЗ — Собрание законодательств РФ, 1996, № 25, ст. 2954.

Поступила 3 сентября 2002 г.

*Ашурбеши И.Р.* — см. с. 51,

*Леманский Д.А.* — см. с. 55.