

ПРАВО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ НА ПРОИЗВЕДЕНИЕ НАУКИ, СОЗДАННОЕ ПО НАЙМУ

Современные реалии научной деятельности характеризуются двумя моментами: а) наемный труд ученых и б) осуществление указанной деятельности при значительных капиталовложениях со стороны работодателя, в результате чего последний претендует на защиту своих, прежде всего материальных, интересов.

Цель настоящей статьи — выявить существенные признаки произведения науки, созданного по найму (служебное произведение), как объекта права интеллектуальной собственности (в частности, объекта авторского права).

Для отнесения научного произведения к категории “служебных” обязательно наличие трудовых отношений между сторонами, опосредуемых трудовым договором (контрактом). Определение понятий “трудовой договор”, “контракт” (как особая форма трудового договора) содержится в ст. 21 КЗоТ Украины (в редакции Закона 871-212 от 20.03.91 г.).

Положения нормы Закона Украины “об авторском праве и смежных правах” (1; 1994. - № 13. - Ст. 64), регулирующие правоотношения по поводу служебных произведений (ст. 20), не содержат понятий “служебные обязанности”, “служебное задание”, хотя для уяснения правового статуса рассматриваемых творческих результатов они являются определяющими.

Служебные обязанности устанавливаются тарифно-квалификационными характеристиками по должностям или другими документами (должностными инструкциями, приказами, распоряжениями по предприятию). Под служебным заданием понимается четкое определение исследовательской задачи (зафиксированное, как правило, в плане научной организации и в индивидуальном плане научного работника). Рассматриваемые категории — “служебное задание” и “служебные обязанности” взаимосвязаны и взаимозависимы: произведение считается служебным, даже если оно вышло за рамки конкретного служебного задания, но лежит в пределах служебных обязанностей работника. С другой стороны, “задание, данное работнику, не может считаться служебным, если оно выходит за рамки служебных обязанностей или за пределы норм труда” (2, с. 57). Таким образом, решающим является заданный работнику (и отраженный в трудовом договоре) круг работ и обязанностей.

Чем он шире, тем существует большая возможность рассматривать результаты научной деятельности работника как служебные.

Спорным является вопрос о произведениях, созданных вне рабочего места, вне рабочего времени, в инициативном порядке. На наш взгляд, фактический момент создания произведения (в рабочее время или вне его, на рабочем месте или нет) не является принципиальным. Специфика научного труда (как творческой деятельности) не предполагает какого-либо времени либо места своей реализации. Таким образом, неважно отсутствие работника, создавшего произведение, в связи с временной нетрудоспособностью, отпуском, повышением квалификации. Основным является надлежащее правовое оформление трудовых отношений между автором и работодателем (например, для контракта обязательна письменная форма). Документально зафиксированное начало и окончание исполнения работником его трудовых функций (а не фактическое время начала и окончание его трудовой деятельности) является основанием для определения правового статуса созданных им объектов интеллектуальной собственности.

Все авторские права на объекты интеллектуальной собственности, созданные в сфере деятельности работодателя (но не лежащие непосредственно в круге служебных обязанностей работника), в том числе с использованием информации, опыта, материальных, технических или иных средств работодателя, принадлежат автору. В указанных обстоятельствах автор может заключить с работодателем договор о безвозмездной неисключительной лицензии.

В соответствии с положением п. 1 ст. 20 Закона Украины “Об авторском праве и смежных правах” “авторское право на произведение, созданное по договору с автором, работающим по найму, принадлежит его автору”. Таким образом, законодатель не разделяет принципа, существующего в некоторых зарубежных странах (например, США), в соответствии с которым автором служебного произведения является работодатель.

Основным звеном в научной деятельности является исследовательский коллектив, формируемый для работы над конкретной темой (временный контрактный коллектив — ВКК). Одним из прогрессивных новшеств в системе формирования ВКК является распространение практики заключения контракта с руководителем работ, по условиям которого ему предоставляется право приема на работу специалистов. В указанных обстоятельствах отдельный научный сотрудник в минимальной степени зависим от бюрократических требований и может в полной мере отвечать за конечный резуль-

тат (6).

Часто наряду с работающими по найму сотрудниками в создании служебных произведений участвуют и иные лица, не находящиеся в трудовых отношениях с работодателем. По мнению специалистов, “их участие должно, как правило, основываться на отдельном соглашении об уступке прав интеллектуальной собственности” (8, с. 9).

Субъектами производных прав на произведения науки, созданные по найму, являются: государство в лице соответствующих государственных органов; организация-работодатель; наследники авторов, а также иные лица, к которым указанные правомочия перешли в установленном законодательством порядке.

Презумпция принадлежности государству всех объектов интеллектуальной собственности, созданных на средства госбюджета, опровержима. В соответствии с п. 3 ст. 26 Закона Украины “Об основах государственной политики в сфере науки и научно-технической деятельности” (1; 1992. - № 12. - Ст. 65) государству для использования передаются результаты фундаментальных исследований, а также работ по приоритетным направлениям развития науки и техники, финансируемым за счет бюджета. В остальных случаях могут иметь место договорные отношения между финансирующим государственным органом и исполнителем работ. Заметим, что в мире заметна тенденция сокращения законодательного закрепления случаев ограничения исключительных прав авторов и их правопреемников в интересах государства.

Термин “работодатель” употребляется в законодательстве в широком смысле, которым охватываются как частные, так и государственные предприятия, а также предприятия, основанные на смешанной форме собственности.

Закрепляя авторское право на служебные произведения за автором, а не работодателем, Закон Украины “Об авторском праве и смежных правах” вместе с тем предусматривает возможность существенного ограничения имущественных правомочий автора (п. 2 ст. 20 гласит, что “исключительное право на использование произведения принадлежит лицу, с которым автор находится в трудовых отношениях...”). Это правило может быть изменено условиями соглашения об использовании служебного произведения, заключаемого между автором и работодателем. Под исключительными правами на использование произведения подразумеваются имущественные права, указанные в ст. 14 этого Закона. В данном случае не применяется правило п. 5 ст. 29 указанного Закона о том, что “все права на ис-

пользование произведения, не переданные по авторскому договору, сохраняются за автором". В рассматриваемых случаях, если в договоре между автором и работодателем не содержится условий о сохранении за автором тех или иных имущественных прав, они будут считаться перешедшими к работодателю.

Никакие личные неимущественные правомочия автора к работодателю не переходят.

Считается, что произведение попадает в категорию служебных с того момента, когда автор передает его работодателю (а не с момента его создания, выражения в объективной форме) (2, с. 58). Следует подчеркнуть, что работодатель заинтересован в сохранении своей монополии (если она не изменена условиями соглашения с автором) в отношении результатов всех этапов научного исследования, поэтому важно перед началом работ заключить с работником соглашение о неразглашении сведений, составляющих коммерческую тайну работодателя.

Ключевым моментом в характеристике субъективного права создателя служебного произведения является вопрос: определяется ли обязанность работодателя выплачивать вознаграждение автору за использование произведения как безусловная? Мы присоединяемся к мнению, высказанному в литературе о том, что за сам факт создания произведения специальное вознаграждение не выплачивается (хотя возможны различные виды премирования), но за коммерческое использование произведения должен быть выплачен соответствующий авторский гонорар (3, с. 53). В первом случае (создание произведения) имеет место оценка творческого научного труда исходя из норм трудового права, учитывающих квалификацию работника, его должностные обязанности, сложность задания, длительность работы и т.п. Оценка же труда по авторскому праву возможна только по результату, т.е. по законченному произведению, целевыми и ценностными регуляторами использования которого является его коммерческая способность к реализации и принесению прибыли (дохода). В соответствии с п. 5 ст. 14 рассматриваемого Закона "вознаграждение может выплачиваться в виде одноразового платежа (одноразовое вознаграждение), в форме отчислений (процентов) за каждый проданный экземпляр произведения или каждое использование произведения или складываться из смешанных платежей". В приведенном положении нашла отражение характеристика современных условий книгоиздания, когда на смену устанавливаемым в централизованном порядке ставкам авторского гонорара (индифферентным к спросу на книжную продукцию) приходит дифференци-

рованная оценка экономической ценности произведения с учетом его использования в Украине и за рубежом (формируемая критерием “спрос — предложение”).

По смыслу ст. 20 Закона Украины “Об авторском праве и смежных правах” пределы срока, на который переходят имущественные права по использованию служебного произведения, не ограничены, т.е. к работодателю права переходят на весь срок их действия. Это положение подвергалось критике в литературе (4, с. 159; 5, с. 21). Общее правило не действует тогда, когда стороны договорились о возврате к автору через определенный срок всех переданных прав на использование произведения. Целесообразно уточнить рассматриваемое правовое положение, а именно — необходимо законодательно ограничить переход к работодателю исключительных прав на использование произведения определенным сроком. В исследованиях по анализируемому вопросу, как правило, называется 3-летний срок (3, с. 54; 7, с. 21). Конкретизация рассматриваемого вопроса актуализируется в связи с распространением практики оформления трудовых отношений контрактами, которые носят преимущественно срочный характер.

В заключение отметим, что никогда и ни при каких обстоятельствах служебные произведения не должны оставаться “бесхозными” (т.е. авторские правомочия в отношении них не должны прекращаться, как это фактически имело место в прошлом). В то же время автор и работодатель должны четко определять границы дозволенного для каждого из них правомерного использования произведения науки.

Список литературы: 1. Ведомости Верховного Совета Украины. 2. Гаврилов Э.П. Авторские права на служебные произведения//Хозяйство и право. - 1996. - № 12. 3. Отнюкова Г. Авторские права на программы для ЭВМ и базы данных//Закон. - 1994. - № 1. 4. Підпригора О.А. Деякі проблеми кодифікації законодавства України про інтелектуальну власність//Правова держава Україна: проблеми, перспективи розвитку: Корот. тези доп. та наук. повід. респ. наук.-практ. конф. - Харків, 1995. 5. Подопригора О. Об'єкти інтелектуальної власності в нових законах України//Бізнес-інформ. - 1995. - № 7. 6. Рекомендації щодо застосування контрактної системи організації та оплати праці в АН України. Контракт з керівництвом робіт, керівником структурного підрозділу. - К., 1992. 7. Савельєва І.В. Правова охорона програмного забезпечення ЕВМ//Право і інформатика/Под ред. Е.А. Суханова. - М.: Изд-во МГУ. - 1990.