

*Булкина В.И. Договор об отчуждении исключительного права как способ распоряжения исключительным правом // Академия педагогических идей «Новация». Серия: Студенческий научный вестник. – 2019. – №1 (январь). – АРТ 17-эл. – 0,2 п.л. - URL: <http://akademnova.ru/page/875550>*

**РУБРИКА: ЮРИДИЧЕСКИЕ НАУКИ**

**УДК 347.4**

**Булкина Виктория Игоревна,**  
студентка 3 курса, юридический факультет  
*Научный руководитель:* Алексеева Н.В., к.ю.н., доцент  
ГОУ ВО МО «Московский государственный  
областной университет»,  
г. Мытищи, Московская область, Российская Федерация  
e-mail: [vukusiasid@yandex.ru](mailto:vukusiasid@yandex.ru)

**ДОГОВОР ОБ ОТЧУЖДЕНИИ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО ПРАВА КАК  
СПОСОБ РАСПОРЯЖЕНИЯ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫМ ПРАВОМ**

*Аннотация:* В статье рассмотрен способ распоряжения исключительным правом как договор об отчуждении исключительного права и его особенности в отношении определенных результатов интеллектуальной деятельности.

*Ключевые слова:* исключительное право, договор отчуждения исключительного права, договор, произведение.

**Bulkina Viktoriya Igorevna,**  
3rd year student, faculty of Law  
Supervisor: N. Alekseeva, Ph.D, Associate Professor  
GOU VO MO «Moscow Region State University»  
Mytishchi, Moscow Region, Russian Federation

## **CONTRACT ON ALIENATION OF THE EXCLUSIVE RIGHT - DISPOSITION OF EXCLUSIVE RIGHTS**

*Abstract:* The article describes the method of disposal of exclusive rights as an agreement on the alienation of exclusive rights and its features in relation to certain results of intellectual activity.

*Keywords:* patent, contract of alienation of exclusive right, contract, product.

Существует два основных способа распоряжения исключительным правом, одним из которых является заключение договора об отчуждении исключительного права (согласно положениям ст. 1234 ГК РФ) и лицензионного договора (согласно положениям ст. 1235 ГК РФ).

В отечественной юридической литературе встречается точка зрения, согласно которой подобные договоры в отдельный класс не выделяются, и являются либо договорами о передаче имущества, либо договорами о выполнении работ.

Согласно другой точке зрения, договоры о создании результатов интеллектуальной собственности и распоряжению исключительными правами на них относятся к особому классу договоров, что обусловлено, в том числе, особым правовым регулированием, устанавливаемым нормами части четвертой ГК РФ.

Ранее для отчуждения исключительного права использовалась конструкция уступки. Н.А. Осколкова отмечает, что применение данного термина являлось неправильным, поскольку уступка может относиться только к обязательственным правам, а исключительное право все-таки является абсолютным.

На данном этапе основные моменты, которые связаны с заключением договора об отчуждении исключительного права, регулируются нормами ст. 1234 ГК РФ. Там дается определение подобного договора, в соответствии с которым, по данному договору на правообладателя возлагается обязанность по передаче, либо он передает принадлежащее ему исключительное право в полном объеме приобретателю. Таким образом, отчуждение исключительного права предполагает его полную передачу другому лицу (организации).

В юридической литературе до сих пор ведутся дискуссии об юридической природе договора отчуждения. Так, Е.М. Нетбай утверждает, что данная природа двойственна. С одной стороны, учитывая имущественный характер исключительного права, он представляет собой договор о передаче имущества, с другой стороны, так как его объект нематериален, он представляет собой договор о распоряжении правами. Н.А. Осколкова выделяет в качестве характерных признаков договора об отчуждении исключительных прав невозможность частичного отчуждения исключительных прав, обязательное наличие правообладателя и приобретателя как сторон договора, как консесуальный, так и реальный характер договора, согласно усмотрению сторон, как возмездный, так и безвозмездный характер договора, по усмотрению сторон, обязательность заключения договора в письменной форме и государственной регистрации перехода исключительного права.

Существенными условиями договора об отчуждении являются предмет договора в виде объекта, на который передается исключительное право, размер и условия выплаты вознаграждения, иные условия, среди которых Е.М. Нетбай выделяет сведения об уже имеющихся лицензиях на использование исключительного права (вид договора, способ

использования объекта, сроки, территориальные рамки, и т.д.). Наряду с этим, в договоре отчуждения указываются потенциальные обременения, например, служебный характер патента на результат интеллектуальной деятельности.

В юридической литературе встречаются мнения, что безвозмездный договор отчуждения исключительного права, по сути, является договором дарения. Так, об этом пишет Г.А. Трофимова, указывая, что договор дарения и безвозмездный договор отчуждения равнозначны, и первый из них следует признать родовым по отношению ко второму.

М.С. Андрианова утверждает, что договор о безвозмездном отчуждении исключительного права является разновидностью договора дарения, при этом отчужденное исключительное право может быть внесено в уставный (складочный) капитал товарищества или общества, в том числе, по договору о приобретении акций, долей и паев коммерческой организации (согласно п. 6 ст. 66 ГК РФ). В данном случае исключительное право может отчуждаться, а также передаваться юридическому лицу по лицензионному договору. Однако в качестве уступки прав, то есть цессии, договор отчуждения исключительного права воспринимать нельзя. Согласно ГК РФ, отмечает исследователь, правила о цессии распространяются только на обязательственные права.

Предметом договора может быть и исключительное право на произведение. Произведение имеет специфическую форму в зависимости от вида интеллектуальной деятельности, результатом которого оно является. В литературе это может быть роман или поэма, в научной деятельности – открытие или статья. Вид объекта, передаваемого по договору отчуждения исключительного права, является способом его максимальной

индивидуализации путем использования идентифицирующих признаков, присущих именно этой сфере интеллектуальной деятельности. Также обязательным идентифицирующим признаком является имя автора произведения, которое также обязательно должно упоминаться в договоре отчуждения. В свою очередь, перечисление исключительных прав в договоре об отчуждении не необходимо, поскольку, согласно ГК РФ, они переходят к приобретателю в полном объеме.

Исключительное право на ряд результатов интеллектуальной деятельности исключено из гражданского оборота и потому предметом договора отчуждения быть не может. Например, ГК РФ прямо запрещает заключать договор об отчуждении исключительного права на фирменное наименование. Следовательно, речь идет о личном характере исключительного права на данное средство индивидуализации, коммерческая организация может его использовать, но не распоряжаться им. Также, согласно гражданскому законодательству, невозможно отчуждение исключительного права на коллективный товарный знак (п. 2 ст. 1510 ГК РФ), исключительного права на коммерческое обозначение, поскольку оно неразрывно с самим объектом индивидуализации, коммерческой организацией. Однако оно может перейти к другому правообладателю в составе той же организации, индивидуализируемой данным коммерческим обозначением, в установленных законом случаях.

Интересным представляется вопрос о согласовании условий о предмете договора отчуждения исключительного права в отношении "ноу-хау", или секретов производства. Согласно положениям ст. 1468 ГК РФ, при заключении договора отчуждения исключительного права на секрет производства бывший правообладатель обязан сохранить

конфиденциальность в отношении данного секрета вплоть до прекращения действия исключительного права.

Далее представляется необходимым рассмотреть правовые аспекты, связанные с отчуждением исключительного права на конкретные результаты интеллектуальной деятельности, например, произведение. В положениях

ст. 1285 ГК РФ содержится только определение договора об отчуждении исключительного права на произведение, более детальное нормативное регулирование осуществляется на общих основаниях, согласно положениям ст.ст. 1233 и 1234 ГК РФ. Установленные в них правила единообразны и в равной степени относятся к исключительным правам на литературное произведение, произведение искусства, и т.д. Личные неимущественные и особые права автора отчуждению не подлежат. Поэтому автор произведения искусства вправе требовать от приобретателя исключительного права и собственника оригинала произведения осуществления право на воспроизведение произведения (право доступа). Архитектор вправе требовать от собственника здания и приобретателя исключительного права возможности осуществлять фото и видео съемки здания, если не условиями договора не предусмотрено иное. Также в этой связи можно выделить право следования, согласно которому автор оригинала произведения в области изобразительного искусства вправе требовать в случае отчуждения исключительных прав на произведение вознаграждения в виде процентных отчислений при любой последующей перепродаже оригинала.

Также следует отметить, что в гражданско-правовой практике существует также договор авторского заказа, который в большинстве случаев содержит условия дальнейшего использования произведения. Одним из этих условий может быть отчуждение исключительного права на

созданное произведение, или право использования заказчиком произведения на тех или иных условиях. Соответственно, к такому договору будут применяться нормы гражданского права о договоре отчуждения исключительного права и лицензионном договоре.

Таким образом, есть два основных способа распоряжения исключительным правом, одним из которых является заключение договора об отчуждении исключительного права. Правообладатель обязуется передать, либо передает принадлежащее ему исключительное право в полном объеме приобретателю. Таким образом, отчуждение исключительного права предполагает его полную передачу другому лицу (организации). Договор отчуждения исключительного права должен быть обязательно заключен в письменной форме, поскольку иначе он будет считаться недействительным. При этом переход исключительного права подлежит государственной регистрации в установленном законом порядке. Также договор об отчуждении может быть возмездным и безвозмездным. В первом случае он должен содержать условия и порядок выплаты вознаграждения правообладателю. Без этого условия договор отчуждения признается незаключенным. Во втором случае договор не должен заключаться между коммерческими организациями, если такая возможность не зафиксирована ГК РФ.

#### **Список использованной литературы:**

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 3 230-ФЗ (ред. от 23.05.2018) // Собрание законодательства РФ. – 25.12.2006. – № 52 (1 ч.).  
Ст. 5496.

2. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: Договоры о выполнении работ и оказании услуг: монография. В 5 т. Кн. 3. – М.: Статут, 2002. – С. 219.
3. Нетбай Е.М. Договор об отчуждении исключительного права по законодательству Российской Федерации: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03. – М., 2010. – С. 18.
4. Осколкова Н А Основные способы распоряжения исключительным правом: общая характеристика // Научный альманах. – 2015. – № 7 (9). – С. 1140.
5. Пронин А.С. Договор об отчуждении исключительного права на результат интеллектуальной деятельности в области авторского, смежного, патентного права // Вестник Омского Университета. Серия «Право». – 2010. – № 3. – С. 130.
6. Рузакова О.А. Договоры о создании результатов интеллектуальной деятельности и распоряжении исключительными правами: учебно-практическое пособие для магистров. – М.: Проспект, 2017. – С. 47.
7. Трофимова Г.А. Правовая природа договора об отчуждении исключительного права // Юридический мир. – 2013. – № 5. – С. 36.

***Дата поступления в редакцию: 05.01.2019 г.***

***Опубликовано: 06.01.2019 г.***

***© Академия педагогических идей «Новация». Серия «Студенческий научный вестник»,  
электронный журнал, 2019***

***© Булкина В.И., 2019***