

УДК 336.77

*ЗАХАРОВА Ольга Владимировна*, старший преподаватель,  
Департамент финансовых рынков и банков, ФГБОУ ВО  
«Финансовый университет при Правительстве  
Российской Федерации», Москва (E-mail: *olvzakharova@mail.ru*)

## **ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ КАК СПОСОБ ОБЕСПЕЧЕНИЯ ИСПОЛНЕНИЯ КРЕДИТНЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ**

### **Аннотация**

**Предмет/тема.** В работе определяются проблемы использования интеллектуальной собственности в качестве обеспечения кредитных обязательств.

**Цели/задачи.** Целью работы является исследование особенностей применения залога исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации.

**Методология.** В статье на основе общенаучных методов анализа и синтеза, индукции и дедукции определяются традиционные и новые способы обеспечения кредитных обязательств, проводится исследование достоинств и недостатков использования интеллектуальной собственности в качестве предмета залога.

**Результаты.** В результате анализа правовых и экономических основ применения залога исключительных прав автор выделяет проблемы применения такого вида залога и предлагает систему мер, направленных на их решение.

**Выводы/значимость.** В результате исследования определено, что применение залога исключительных прав в современной России предоставляет кредитору возможность расширить клиентуру, диверсифицировать кредитный портфель, снизить операционные издержки. Для расширения сферы применения залога интеллектуальной собственности следует совершенствовать законодательство, предоставлять банкам льготы при рефинансировании, разрабатывать новые подходы при оценке кредитоспособности заемщиков и предмета залога.

**Ключевые слова:** *виды залога, объекты интеллектуальной собственности (ОИС), исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации.*

**JEL:** *G21*

**Olga V. Zakharova**, MSc in Economics, Senior Lecturer, Department of the Financial Markets and Banks, Financial University under the Government of the Russian Federation, Moscow (E-mail: *olvzakharova@mail.ru*)

## **INTELLECTUAL PROPERTY AS A MEAN OF SECURING THE CREDIT OBLIGATIONS**

### **Abstract**

**Rationale** The article is concerned with the problems of intellectual property use as a surety bond for credit obligations.

**Objectives** The main goal of this paper was to study the specifics of the pledge of exclusive rights to the results of intellectual activity and means of individualization enforcement.

**Methodology** Within the present article both traditional and innovative ways of securing credit obligations are determined and the advantages and disadvantages of using intellectual property as a subject of pledge are investigated based on general scientific methods of analysis and synthesis, induction and deduction.

**Results** As a result of the legal and economic factors analysis of the pledge of exclusive rights usage, the author identifies the problems of applying this type of pledge and proposes a system of measures aimed at their solution.

**Conclusions and Relevance** As a result of the research, it was determined that the use of a pledge of exclusive rights in modern Russia provides the lender the opportunity to expand the client base, to diversify the loan portfolio, and to reduce transaction costs. In order to expand the scope of intellectual property pledge usage, it is necessary to improve legislation, to provide banks with privileges in refinancing and to develop new approaches for assessment of the creditworthiness of borrowers and liquidity of the subject of pledge.

**Keywords:** *Types of pledge, objects of intellectual property, exclusive rights to the results of intellectual activity and means of individualization.*

В настоящее время кредит является одним из основных условий обеспечения расширенного воспроизводства. Любое предприятие может нуждаться в кредитных ресурсах для обеспечения непрерывности производственного цикла или обновления основных средств. Банк при этом предоставляет кредиты: на пополнение оборотных средств, на капитальные вложения и под разрыв в платежном обороте. Предоставление кредита предполагает изучение финансового состояния потенциального заемщика и оценку характера, качества и полноты обеспечения [1].

Способы обеспечения кредитных обязательств заемщика определяются положениями Гражданского кодекса Российской Федерации. В соответствии с ГК РФ к ним относятся: неустойка, залог, удержание вещи должника, поручительство, гарантия, задаток, обеспечительный платеж и другие способы, не противоречащие законодательству и предусмотренные договором.

Наиболее широко используемым способом обеспечения кредитных обязательств в России является залог. В случае заключения договора залога кредитор имеет право при неисполнении заемщиком обязательства получить удовлетворение за счет стоимости заложенного имущества, имея преимущества перед другими кредиторами заемщика [2].

В ряде случаев обязательство должника может быть удовлетворено посредством:

- передачи предмета залога кредитору;
- страхового возмещения за утрату или повреждение заложенного имущества, при этом не имеет значения, в чью пользу был застрахован предмет залога, за исключением случаев, когда кредитор несет ответственность его за утрату или повреждение;

- возмещения, предоставляемого взамен предмета залога, если право собственности на него заемщика прекращается из-за национализации, реквизиции или продажи;

- получения доходов от использования заложенного имущества.

Если при реализации предмета залога полученная выручка недостаточна для погашения обязательства, кредитор-залогодержатель может удовлетворить свое требование за счет иного имущества заемщика, но при этом не будет иметь преимуществ перед другими займодавцами, если же сумма, полученная при реализации заложенного имущества превышает величину кредита и начисленных процентов, разница возвращается должнику.

Заложенное имущество может оставаться у заемщика (залогодателя) или передаваться кредитору (залогодержателю). Если предмет залога передается кредитору, то договором может быть предусмотрено право использования данного имущества с предоставлением регулярных отчетов залогодателю. Полученные в результате такого использования плоды и доходы могут направляться на погашение основного долга.

Если предмет залога остается у залогодателя, то договором определяется порядок его использования, в том числе получения доходов. В ряде случаев предмет залога оставляется у залогодателя (заемщика) под замком или с наложением знаков, свидетельствующих о залоге (твердый залог). Это позволяет обеспечить сохранность предмета залога.

В зависимости от условий договора залогодатель или залогодержатель должны страховать заложенное имущество от риска повреждения или утраты и принимать все меры для обеспечения сохранности предмета залога. Залогодатель и залогодержатель имеют право проверять сохранность и условия хранения и использования предмета залога.

Заемщик (залогодатель) сохраняет за собой право распоряжения заложенным имуществом с ограничениями, наложенными законодательством или договором. Он может отчуждать предмет залога, передавать его другому лицу в аренду или безвозмездное пользование с согласия кредитора (залогодержателя).

При нарушении условий договора залога кредитор может потребовать досрочного погашения кредита либо обратиться взыскание на заложенное имущество [3].

На заложенное имущество может быть обращено взыскание при неисполнении или частичном исполнении обязательства, обеспеченного залогом. Если объем непогашенного обязательства составляет менее пяти процентов от стоимости предмета залога или просрочка не составила еще трех месяцев, то невозможно обращение взыскания на заложенное имущество.

Обращение взыскания на предмет залога может осуществляться по решению суда и во внесудебном порядке, если это предусмотрено договором.

При обращении взыскания на заложенное имущество по решению суда оно должно быть реализовано путем продажи с публичных торгов, а при обращении такого взыскания во внесудебном порядке порядок проведения торгов определяется Гражданским кодексом или по договоренности сторон.

При внесудебном порядке взыскания урегулирование выполнения обязательств может осуществляться посредством продажи предмета залога по рыночной стоимости или путем перехода его в собственность кредитора по цене не ниже рыночной.

Реализация предмета залога проводится не ранее, чем через 10 дней после получения заемщиком уведомления о начале обращения взыскания на заложенное имущество.

При использовании договора залога при банковском кредитовании реализация может проводиться в более короткие сроки, если есть риск резкого снижения стоимости заложенного имущества.

Договор залога прекращает свое действие при погашении предоставленного кредита, в случае гибели предмета залога или прекращения заложенного права (при залоге прав), в случае реализации заложенного имущества.

К видам залога относят: залог товаров в обороте, залог вещей в ломбарде, залог обязательственных прав, залог ценных бумаг, залог недвижимого имущества, залог исключительных прав, ряд банков принимает в залог мерные слитки драгоценных металлов, с условием хранения их у кредитора.

При залоге товаров в обороте в качестве предмета залога выступают сырье, материалы, готовая продукция на складе заемщика. При этом залогодатель имеет право изменять состав и натуральную форму предмета залога, например, количество и ассортимент товаров, при сохранении общей стоимости заложенного имущества. При погашении части кредита объем стоимости залога снижается.

Ломбарды принимают в залог движимое имущество граждан, предназначенное для личного пользования.

При залоге обязательственных прав предметом залога являются имущественные права, вытекающие из обязательств залогодателя. В частности, предметом залога могут быть права по договору банковского счета, при этом банк должен открыть клиенту залоговый счет.

В качестве предмета залога могут выступать и вещи или имущественные права, которые заемщик приобретет в будущем. В этом случае право залога возникает лишь с момента создания или покупки залогодателем имущества или прав. При этом существует определенный риск данного вида залога, так как право заемщика на предоставляемое в залог имущество может возникнуть позже срока, определенного кредитным договором, или не возникнуть вовсе.

Наиболее редко в нашей стране применяется залог исключительных прав, опыт применения этого вида обеспечения у российских банков невелик.

В соответствии со статьей 358.18 Гражданского кодекса «Залог исключительных прав», введенной Федеральным законом от 12.03.2014 N 35-ФЗ предметом залога по кредиту, займу могут быть исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий. При этом необходима государственная регистрация залога исключительных прав, что является развитием правоприменительной практики принятой до июля 2014 года, когда регистрации подлежал не сам залог исключительных прав, а договор залога.

В соответствии с требованиями законодательства к договору залога исключительных прав на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации применяются общие положения о залоге (статьи 334 – 356), а к договору залога прав по договору об отчуждении исключительных прав и по лицензионному договору применяются положения о залоге обязательственных прав (статьи 358.1 - 358.8).

В соответствии с данными Отчета о деятельности Роспатента за 2016 год количество зарегистрированных договоров о залоге исключительного права на результаты интеллектуальной деятельности по объектам патентного права или товарные знаки незначительно.

**Таблица 1 - Динамика изменения количества зарегистрированных договоров залога исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и количества патентов и товарных знаков, в отношении которых зарегистрированы договоры за 2012-2016 годы<sup>1</sup>**

2012		2013		2014		2015		2016	
договор	патенты	договор	патенты	договор	патенты	договор	патенты	договор	патенты
Количество зарегистрированных договоров залога исключительного права на результаты интеллектуальной деятельности по объектам патентного права и количество патентов, в отношении которых зарегистрированы договоры									
17	61	20	109	15	24	13	107	9	28
Количество зарегистрированных договоров залога и количество товарных знаков, в отношении которых зарегистрированы договоры									
договор	товарные знаки	договор	товарные знаки	договор	товарные знаки	договор	товарные знаки	договор	товарные знаки
24	82	60	191	40	258	58	362	72	689

<sup>1</sup> Составлено автором на основе Отчета о деятельности Роспатента за 2016 год, URL: [http://www.rupto.ru/about/reports/2016/otchet\\_2016\\_ru.pdf](http://www.rupto.ru/about/reports/2016/otchet_2016_ru.pdf) (Дата обращения 07.05.2017)

Представленные статистические данные свидетельствуют, что, несмотря на развитие законодательной базы, регламентирующей отношения при залоге исключительных прав количество зарегистрированных договоров залога исключительного права на результаты интеллектуальной деятельности по объектам патентного права с 2012 по 2016 год снижается с 17 до 9 договоров в год, количество патентов, в отношении которых зарегистрированы договоры залога изменяется ежегодно и в 2016 году составляет 28. Рекордным годом по количеству объектов патентного права, в отношении которых зарегистрированы договоры залога, стал 2013 год, в этот год было зарегистрировано 20 договоров в отношении 109 объектов патентного права. Усредненный показатель за исследуемые пять лет составил 14,8 договоров о залоге в отношении 65,8 патентов.

Количество зарегистрированных договоров залога и количество товарных знаков, в отношении которых зарегистрированы договоры, в исследуемый период постоянно растет, т.е. данный вид заложенного имущества является для кредиторов более приемлемым. Усредненный показатель за период с 2012 по 2016 годы составил 50,8 договоров залога в отношении 316,4 товарных знаков.

Законодательство развитых стран также предусматривает залог исключительных прав, наиболее развита правовая база в области залога патентных прав в Великобритании, Франции, Канаде, США и Нидерландах. Активная часть баланса зарубежных компаний, разрабатывающих программное обеспечение, включает в себя авторские права и права на товарные знаки, что позволяет таким компаниям легко получить кредит под залог данного вида активов. В некоторых странах (Австрия, США) в качестве предмета залога выступают не исключительные права, а сам патент. В любом случае для таких сделок за рубежом предусматривается государственная регистрация.

Изменения, недавно внесенные в российское законодательство, позволят развивать использование данного вида залога [4].

Следует отметить, что не все виды исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий могут выступать в России в качестве предмета залога, а только те, для которых ГК РФ допускает их отчуждение. К таким объектам относятся: программы для ЭВМ, исполнения, фонограммы, сообщения радио- и телепередач, базы данных, произведения, опубликованные публикатором, изобретения, полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения, топологии интегральных микросхем, «ноу-хау», товарные знаки.

Залог фирменных наименований, коммерческих обозначений или наименований места происхождения товара законом запрещен. Кроме того законом не предусмотрен залог личных неимущественных и иных

интеллектуальных прав, что связано с запретом их отчуждения, низкой обращаемостью и сложностью оценки.

Перечень исключительных имущественных прав на объекты интеллектуальной собственности, подлежащих залого, недавнее внесение соответствующих изменений в ГК РФ позволяют выделить проблемы, сопровождающие оформление договора залога при предоставлении кредита.

Изменения, предусматривающие залог исключительных прав на ОИС, были внесены в законодательство относительно недавно, и банки, другие финансово-кредитные институты, оценочные компании и их сотрудники не имеют опыта работы с таким предметом залога. Это приводит к возникновению операционных рисков, связанных с отсутствием методик по оценке предмета залога, оформлению договора залога исключительных прав.

Кредитую заемщика, банк, в первую очередь, рассматривает возможность своевременного возврата предоставляемой ссуды и процентов.

Оценить рыночную стоимость исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий непросто. Часто отсутствие опыта оценщиков приводит к завышению стоимости предмета залога и невозможности покрыть убытки в случае нарушения условий кредитного договора, возникновения просроченной задолженности и реализации заложенного имущества.

При залоге исключительных прав на ОИС возможно снижение стоимости заложенного имущества в течение срока кредитного договора. В случае если в качестве предмета залога выступают программы для ЭВМ, изобретения, полезные модели, промышленные образцы, топологии интегральных микросхем, научно-технический прогресс может привести к их обесценению [5].

В последние годы Роспатентом проведена большая работа по созданию центра оценки интеллектуальной собственности при ФГБУ «ФАПРИД», что облегчит процесс получения кредитных ресурсов под залог интеллектуальной собственности.

Длительные сроки реализации, низкая обращаемость такого предмета залога приводят к снижению привлекательности залога исключительных прав на ОИС как для кредитора, так и для заемщика. Кредитор, исходя из принципа осторожности, повышает стоимость предоставляемого кредита, выдвигает дополнительные требования к заемщику. Заемщик может нести дополнительные затраты, связанные с оформлением кредитной сделки или установлением высокого ссудного процента.

В соответствии с Положением Банка России № 254-П от 26.03.2004г. «О порядке формирования кредитными организациями резервов на возможные потери по ссудам, по ссудной и приравненной к ней задолженности»

исключительные права на объекты интеллектуальной собственности не могут быть отнесены к обеспечению I категории качества, что приводит к необходимости создания значительных резервов на возможные потери по ссудам и снижению доходов кредитора.

Сумма кредита при залоге интеллектуальной собственности значительно ниже стоимости предмета залога, при этом банки, как правило, требуют от заемщиков дополнительного обеспечения (гарантий, страхования или традиционных видов залога).

Проблемой при залоге интеллектуальной собственности является и временная ограниченность предмета залога, т.к. права на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения и др. имеют определенный срок действия, который не может быть продлен и не зависит от срока кредитного договора [7].

Особенностью залога исключительных прав является территориальная ограниченность предмета залога. В каждой стране существует собственная система защиты прав на различные объекты интеллектуальной собственности. Признание права автора на изобретение на территории одной страны не означает международного признания такого права.

Все это необходимо учитывать при заключении кредитного договора и договора залога.

Вышеперечисленные недостатки ведут к снижению качества кредитного портфеля банка, снижению его ликвидности.

Однако кредитование под залог интеллектуальной собственности имеет не только недостатки, но и достоинства.

Для заемщика таким преимуществом является возможность привлечь дополнительные ресурсы, не теряя права использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации в течение всего срока кредитного договора.

Кредитор, предоставляя кредиты под залог исключительных прав на ОИС, расширяет свою клиентуру, диверсифицирует залоговый портфель, получает преимущества в конкурентной борьбе, снижает операционные издержки, т.к. может не беспокоиться о сохранности предмета залога и не проводить его проверок.

Проведенный анализ позволяет сделать вывод о наличии в России правовой базы, регламентирующей использование интеллектуальной собственности в качестве предмета залога. Однако для развития данного вида кредитования необходима проработка ряда вопросов как на государственном уровне, так и на уровне банка-кредитора.

Если государство заинтересовано в инновационном развитии экономики следует предоставить банкам осуществляющим кредитование под залог прав на объекты интеллектуальной собственности определенные преференции: гарантии или возможность рефинансирования в Банке России по льготным процентным ставкам [8].



Кредиторы же для повышения эффективности кредитования должны разработать отдельные методики для оценки кредитоспособности заемщиков, предоставляющих права на ОИС в качестве предмета залога, выработать подходы к определению величины и формированию стоимости кредитов такого рода [9].

Необходимо совершенствовать методики оценки исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации юридических лиц, учитывая территориальные и временные ограничения.

В ряде случаев, кредит под залог прав на ОИС необходим для дополнительного финансирования опытно-конструкторских разработок и изобретений, как на начальной стадии, так и на стадии внедрения.

Развитие такого вида кредитования подтолкнет процесс внедрения инноваций, формирования нового рынка, необходимого для реализации предметов залога, приведет к расширению сферы деятельности, как банков, так и заемщиков.

#### **Список источников:**

1. Захарова О.В. О функциях кредита // Банковские услуги. 2009. №8. С. 2-5.
2. Актуальные направления развития банковского дела: монография. - /Под редакцией Н.Э. Соколинской, И.Е. Шакер. – М.: РУСНАЙС, 2016.
3. Модернизация банковской системы РФ: тренды и инструменты развития/ Монография. Под ред. В.С. Золотарева, М.Н. Усенко, И.В. Рыбчинской. – М.: Финансы и статистика. 2015. – 560с.
4. Антипов И.И. Тенденции развития кредитования под залог интеллектуальной собственности // Человеческий капитал и профессиональное образование. 2014. №1(9). С. 59-66.
5. Клишина И.В. Заключение договора о залоге исключительного права на объекты интеллектуальной собственности // Имущественные отношения в Российской Федерации. 2013. № 4. С. 94–106.
6. Масленкова О.Ф. Залог исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности в России: теоретический и юридический аспекты // Сибирская финансовая школа. 2016. № 5. С. 90-96.
7. Масленкова О.Ф. Кредитование под залог исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности в российских коммерческих банках // Сибирская финансовая школа. 2016. № 6. С. 111-117.
8. Захарова О.В. Развитие системы рефинансирования российских банков как фактор обеспечения ликвидности банковского сектора. // Экономика. Налоги. Право. 2015. №1. С. 43–52.
9. Захарова О.В. Теоретические аспекты проблемы управления ликвидностью коммерческих банков // Банковские услуги. 2013. №8. С. 19-25.

#### **References:**

Zakharova (2009). Zakharova O.V. About functions of the credit [O funkciyah kredita] Banking services [Bankovskie uslugi] 2009. #8. S. 2-5 [in Russian]

Current trends of banking [Aktual'nye napravleniya razvitiya bankovskogo dela]: monograph. - /Edited by N.E. Sokolinskiy, I.E. Shaker. - M.: RUSNAYS, 2016 [in Russian]

Zolotarev, Usenko, Rybchinskaya (2015) Zolotarev V. S., Usenko M. N., Rybchinskaya I.V. Modernization of a banking system of the Russian Federation: trends and tools development [Modernizaciya bankovskoj sistemy RF: trendy i instrumenty razvitiya] Monograph. M.: Finance and statistics. 2015.

Antipov (2014) Antipov I.I. Tendencies of development of crediting on the security of intellectual property [Tendencii razvitiya kreditovaniya pod zalog intellektual'noj sobstvennosti] The Human capital and professional education [CHelovecheskij kapital i professional'noe obrazovanie] 2014. # 1(9). S. 59-66 [in Russian]

Klishina I. V. (2013) Klishina I.V. The conclusion of the contract on guarantee of the exclusive right to intellectual property items [Zaklyuchenie dogovora o zaloge iskl'yuchitel'nogo prava na ob"ekty intellektual'noj sobstvennosti] The Property relations in the Russian Federation [Imushchestvennye otnosheniya v Rossijskoj Federacii] 2013. # 4. P. 94-106 [in Russian]

Maslenkova O. F. Guarantee of the exclusive rights to intellectual property items in Russia: theoretical and legal aspects [Zalog iskl'yuchitel'nyh prav na ob"ekty intellektual'noj sobstvennosti v Rossii: teoreticheskij i yuridicheskij aspekty] Siberian financial school [Sibirskaya finansovaya shkola] 2016. # 5. Page 90-96 [in Russian]

Maslenkova O. F. Crediting on the security of the exclusive rights to intellectual property items in the Russian commercial banks [Kreditovanie pod zalog iskl'yuchitel'nyh prav na ob"ekty intellektual'noj sobstvennosti v rossijskih kommercheskih bankah] Siberian financial school [Sibirskaya finansovaya shkola] 2016. # 6. Page 111-117 [in Russian]

Zakharova (2015). Zakharova O.V. The System of Refinancing of Russian Banks Aims to Ensure the Liquidity of the Banking Sector [Razvitie sistemy refinansirovaniya rossijskih bankov kak faktor obespecheniya likvidnosti bankovskogo sektora] Economy. Taxes. Right. [EHkonomika. Nalogi. Pravo], 2015. #1. S. 43-52 [in Russian]

Zakharova (2013). Zakharova O.V. Theoretical aspects of a problem of management of liquidity of commercial banks [Teoreticheskie aspekty problemy upravleniya likvidnost'ju kommercheskih bankov] Banking services [Bankovskie uslugi] 2013. #8. S. 19-25 [in Russian]