

Гражданское право

УДК 347.27.01

КАРЗЕНКОВА Александра Владимировна¹

¹ Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Пермский филиал РАНХиГС», федеральное казенное образовательное учреждение высшего образования «Пермский институт Федеральной службы исполнения наказания России» (ПИ ФСИН), Пермский край, город Пермь, Россия.

<https://orcid.org/0000-0001-7105-555X>

¹ Карзенкова Александра Владимировна, кандидат биологических наук, доцент, заведующий кафедрой «Гражданско-правовых дисциплин», Пермский край, город Пермь, Россия. E-mail: sre2005@mail.ru

КУРАЛИН Владимир Валерьевич²

² Уральский гуманитарно-технический институт профессиональной переподготовки и повышения квалификации, Пермский край, город Пермь, Россия

<https://orcid.org/0000-0002-7912-1221>

² Куралин Владимир Валерьевич, ассистент кафедры «Гражданско-правовые дисциплины», Пермский край, город Пермь, Россия. E-mail: kuralin.v@yandex.ru

НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ДОГОВОРА ЗАЛОГА ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫМИ ПРАВАМИ

Аннотация

Предмет/тема. Предметом исследования являются общественные отношения, складывающиеся в связи с реализацией права на залог исключительных прав.

Цели/задачи. Целью исследования является рассмотрение вопросов развития залогового права, соотношения вещно-правовой и обязательственной природы конструкции залога. В том числе вопросы формирования залогового права как гарантии в сфере интеллектуальной собственности.

Методология. Методологическую основу исследования составляют: общенаучные методы, такие как метод системного анализа; частнонаучные методы: метод сравнительного правоведения и формально-юридический метод.

Вывод. Настоящее исследование показало, что на данном этапе правового развития национального законодательства вопросы залога исключительных прав не имеют достаточного практического применения, что вызывает проблемы правоприменения. Несомненно, федеральному законодателю предстоит решить целый ряд вопросов практического и доктринального характера, которые образует такое явление, как залог исключительных прав.

Ключевые слова: залог, вещное обеспечение, исключительные права, объект интеллектуальной собственности.

JEL classification: K 12

Civil law

Karzenkova V. Alexandra, FSFEI HE «RANEPА Perm branch», Perm Institute of the Federal Penal Service of Russia (PI FPS), candidate of biological sciences, associate professor, Head of the department of civil law disciplines, City of perm. E-mail: cpe2005@mail.ru

Vladimir V. Kuralin, assistant, department of civil law disciplines, Ural Humanitarian and Technical Institute for Professional Retraining and Advanced Training, Perm. E-mail: kuralin.v@yandex.ru

SOME PROBLEMS OF LEGAL REGULATION OF THE MORTGAGE AGREEMENT BY EXCLUSIVE RIGHTS

Abstract

Subject / topic The subject of the research is social relations that are formed in connection with the implementation of the pledge agreement with exclusive rights in law enforcement practice.

Goals / Objectives Consideration of the issues of the development of the pledge right, the ratio of the legal and obligatory nature of the design of the pledge. In particular, the issues of formation of the pledge right as a guarantee in the field of intellectual property. Analyze the development trends of the pledge of exclusive rights.

Methodology The methodological basis of the study consists of: universal methods of cognition; general scientific methods, including the system and logical methods, as well as analysis, synthesis and analogy; private scientific methods, such as the method of comparative law and the formal legal method.

Conclusion The present study showed that at this stage of the legal development of national legislation, the issue of the pledge of intellectual rights does not have sufficient practical settlement, which causes in practice the application of legal conflicts and gaps. Undoubtedly, the federal legislator has to solve a number of practical and doctrinal issues that form such a phenomenon as a pledge of intellectual rights.

Keywords: *pledge, property security, exclusive rights, intellectual property.*

Понятие залога упоминается во многих древних источниках, однако существенное расширение своей структуры залог получил в римском праве, а его понятие приобрело различные формы, такие как: фидуция (*fiduciariuscreditor*) – исходная форма вещного обеспечения, при которой кредитор принимал право собственника на данное в залог имущество должника; ипотека (*hipotheca*) - данный термин сложился в греко-египетском праве при участии Солона – афинского законодателя - в начале VI в. до н. э., позже ипотека появилась и в римском праве. Залоговое имущество оставалось во владении должника, а у кредитора возникало право требовать исполнения и истребовать предмет залога [9].

Анализируя мнения авторов о формировании залогового права в России, мы можем сказать, что этот предмет научного интереса достаточно хорошо описан в литературе. Русское залоговое право впервые появляется в конце XIV века.

Согласно Д.И. Мейеру в Московском государстве до начала XVIII в. залогодержатель всегда имел право собственника. Конструкция и форма залога менялись на Руси вследствие введения указов, правил и уложений. Так, уложение Алексея Михайловича 1649 г. приравнивало держателя

залога относительно находящейся у него вещи к хранителю поклажи. Указ от 1 августа 1737 г. императрицы Анны Иоановны восстановил обязательную продажу имущества, выступающего залогом, для реализации кредитором своего залогового права. В Указе также говорилось, что кредитор не вправе взимать уплату долга из другого имущества должника, если сумма, вырученная с продажи залогового имущества, окажется неудовлетворительной. Недовольство среди должников и кредиторов привело к тому, что Указом от 11 мая 1744 г. обязательная продажа предмета залога упраздняется. В 1800 г. правила о залоге значительно изменяются благодаря изданию Банкротского устава. Г.Ф. Шершеневич указывал, что в новой системе залога передача заложенного имущества кредитору необязательна, при этом у кредитора оставалось право требовать удовлетворения долга из заложенного имущества. Также в 1800 г. в залоговом праве была введена обязательная нотариальная форма для сделок с недвижимостью [11].

В 1917 г. в России существенно реформировали вещное право, запретив частную собственность на землю, воду, леса и промышленные предприятия. В ГК РСФСР 1922 г. присутствовали три вида прав на вещи, это право собственности, застройки и залога. В Гражданском Кодексе РСФСР 1964 года залог использовался как право залогодержателя на возмещение долга из стоимости заложенного имущества. Также в ГК этого года указывалось ограничение, препятствующее интересам кредитора, оно защищало лишь залогодателя. Это ограничение называлось «льготный месяц». Суть его состояла в том, что в течение месяца запрещалась продажа заложенного имущества, если залогодатель не исполнил свои обязательства [5].

Таким образом, в гражданском праве происходило постоянное развитие института залога, что повлекло за собой появление новых видов залога, и значительную свободу в залоговом правоотношении в плане договорного урегулирования его областей. Так с течением времени механизм залогового правоотношения утратил исключительно вещно-правовую природу, когда конструкция залога законодательно закреплялась лишь как право присвоения, и природа залога стала носить смешанный характер.

В настоящее время залог исключительных прав абсолютно востребован и актуален в сфере предпринимательской деятельности [7].

Сформированная в национальном гражданском законодательстве объективная возможность залога исключительных прав порождает привлечение в бизнес финансовых вложений, необходимых для развития и дальнейшего роста в определенном секторе экономики, посредством кредита или займа.

Залог исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности есть во многих правовых системах, вместе с тем в каждой стране он имеет свои законодательные особенности и проблемы. Национальное законодательство США, Канады, Франции, Великобритании предусматривает залог исключительных прав, применяя его, в основном, к патентным правам. Многие компании, которые разрабатывают программы для ЭВМ, включают в свои активы права на товарные знаки и авторские права, вследствие этого гарантии при получении кредита обеспечиваются предоставлением своих прав на результаты интеллектуальной деятельности. Для гарантии соблюдения прав обеих сторон предусмотрена

регистрация сделок с объектами промышленной собственности в государственном реестре, но это не создает полную защиту для залогодержателя. Поскольку особенности залога исключительных прав определяются нематериальной природой объекта, возникает много спорных ситуаций в отношении норм о залоге и об объектах интеллектуальных прав. В качестве общего определения залога в рамках российского гражданского права законодатель указывает следующее: «*В силу залога кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества (предмета залога) преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит заложенное имущество (залогодателя)*». Действия залога исключительных прав определены в п. 1 ст. 358.18 ГК РФ. И самой большой проблемой является конфликт природы залога исключительных прав. Казалось бы, ни вещное, ни обязательственное право здесь не могут применяться. Исключительное право, являясь имущественным по природе, возникает на объект нематериального происхождения, который вещью не является. Поэтому, сам вопрос определения предмета залога, его индивидуализации, связан с вопросом фиксации и регистрации исключительных прав [2].

Залог в сфере интеллектуальной собственности не приобрел широкой практической популярности в Российской Федерации в основном из-за слабой экономической составляющей и большой распространенности пиратства на территории страны. Также следует отметить, что при нарушении прав правообладателей размеры компенсаций, установленные законодательством, являются довольно низкими. Все это ведет за собой ряд других проблем, не позволяющих в полной мере реализовать на практике некоторые виды залога. Например - залога исключительных прав на программное обеспечение. Основными проблемами данного вида залога можно обозначить: отсутствие регистрационных действий, возможность обращения взыскания и оценка залоговой стоимости.

Обязательная регистрация действий также имеет особенности и проблемы. Так, ГК РФ устанавливает обязательную регистрацию только для достаточно узкого перечня исключительных прав [4].

Некоторые государства используют несколько другой подход. В Соединенных Штатах Америки, к примеру, члены залоговых правоотношений имеют право создать запись в особом реестре о передаче авторских прав в залог. Процесс произведения данной записи отличается для зарегистрированного и незарегистрированного авторского права. Специальный реестр Бюро фиксирует записи о залоге зарегистрированного авторского права в виде передачи права собственности на авторские права. Что касается незарегистрированного авторского права, в данном случае запись о залоге ведется через офис секретаря штата путем подачи специального заявления. Во Франции же существует реестр Национального института промышленной собственности, который обеспечивает действительность залога исключительного права на программное обеспечение, если в него внесена соответствующая запись [7].

Еще одна рассматриваемая проблема - возможность обращения взыскания на предмет залога. Процедура обращения взыскания на исключительные права автора далека от идеальной. Она достаточно

хорошо описана в литературе, но не решена в практике. Проведение открытых торгов принято связывать с продажей имущества либо права на заключение договора аренды.

Программное обеспечение является нематериальным активом, права на него представлены только договором. И если имущество можно изъять, ограничить права пользования или наложить на него арест, то наложить арест или изъять нематериальный объект невозможно. Здесь мы приходим к вопросу о возможности изъятия самого объекта, или прекращения исключительных прав на него.

На наш взгляд федеральному законодателю необходимо внести в гражданское законодательство нормы, позволяющие истребовать залог исключительных прав.

Следующая проблема представляет собой оценку залоговой стоимости. Оценка предмета залога - необходимое условие договора кредита.

Стоит отметить, что российский рынок исключительных прав на современном этапе развития национальной экономики, значительно уступает рынкам Франции и Соединенных Штатов Америки. Факт неразвитости указанного сегмента рынка создает определенные проблемы в формировании критериев для оценки исключительных прав, а также дальнейшего определения ценовой категории передаваемых в залог исключительных прав.

В частности, по мнению Г.И. Алексеевой, с которым можно согласиться, отсутствие в России развитого рынка кредитования под залог интеллектуальной собственности в значительной степени определяется неразвитостью оценочной деятельности. Очевидно, что инвестиции в интеллектуальную собственность, залог исключительных прав, доленое или долговое инвестирование инновационных проектов возможны при наличии объективной оценки стоимости интеллектуальной собственности (исключительных прав). Этот вид оценки осуществляется специалистами-оценщиками. Однако, как правило, такие экспертные заключения не всегда имеют объективные подтверждения ценообразующих показателей имущественных прав [11].

Порядок и срок возвращения кредита, как и в договоре залога имущества, так и в договоре залога исключительных прав, являются значимыми для сторон.

Также необходимо учитывать досрочное прекращение охраны изобретения или товарного знака правообладателем, установив в договоре запрет на подобные действия.

Рассматривая залог в качестве одного из наиболее популярных способов обеспечения исполнения обязательств в современной правоприменительной практике России, стоит отметить, что его основным достоинством является дальнейшая возможность удовлетворения требования кредитора к должнику за счет обращения взыскания на заложенное имущество.

Таким образом, современная доктрина гражданского права определяет, что договор залога имеет предупредительную и компенсационную функцию.

Гражданский кодекс Российской Федерации определяет, что договор залога заключается в письменной форме и по желанию сторон такого договора может быть удостоверен нотариусом. Кроме того, данный

договор должен содержать соглашение сторон по всем существенным условиям, предусмотренным в п. 3 гл. 23 ГК РФ и Законе РФ от 29.05.1992 № 2872-1 «О залоге». Несоответствие между действительной стоимостью закладываемой доли и ее залоговой ценой, определенной договором залога, может создать спор в ходе процедуры обращения взыскания на такую долю. Таким образом, в договоре залога доли представляется целесообразным фиксировать залоговую цену в размере, соответствующем или по крайней мере максимально приближенном к действительной стоимости закладываемой доли [8].

Заключение договора залога исключительных прав требует соблюдения нескольких существенных условий. Во-первых, существенным условием является условие о предмете, обусловленным положениями п. 1 ст. 339 ГК РФ. Содержание договора будет зависеть от четкого обозначения в договоре, какой именно объект является залогом. Например, залог патентного права выделяется тем, что в договоре обязательно указывается обязательство поддержания патента залогодателем. Если же залогодатель не поддерживает патент в силе, договор расторгается и появляется основание для досрочного возврата средств залогодателем.

Государственная регистрация залога этого права, а также государственная регистрация предоставления права использования такого результата или такого средства по договору осуществляются посредством государственной регистрации соответствующего договора [2].

Государственная регистрация залога исключительных прав осуществляется по заявлению сторон договора на основании п. 3 ст. 1232 ГК РФ. Заявление может быть подано сторонами договора или одной из сторон договора [2].

Как уже отмечалось ранее, российский рынок исключительных прав на современном этапе развития национальной экономики, значительно уступает рынкам Франции и Соединенных Штатов Америки, нередко та ситуация, когда разработчик заложенной программы ЭМВ, внес изменения в код и строение указанной программы и создал новую версию программы для ЭМВ. Например, американская компания Microsoft в настоящий момент выпустила несколько комплексных программных пакетов для ЭМВ - Microsoft Office 2003, Microsoft Office 2007, Microsoft Office 2010, Microsoft Office 2013. Указанный ряд программных пакетов для ЭМВ базируется на программном пакете Microsoft Office 97, выпущенном компанией Microsoft в 1997 году. В последующих программных пакетах разработчики изменяли код и добавляли новые функции, что позволило добиться высокой рентабельности при их продажах. Законодательство США устанавливает, что залог исключительных прав на программу ЭМВ также распространяется на все создаваемые залогодателем новые программы, код или содержание которых базируется или сходен с первоначальной программой для ЭМВ, которая стала предметом залога исключительных прав.

Однако в России указанное правило не находит своего отражения в системе действующего законодательства. По своей сути, залогодатель не ограничен в своем праве создавать новые программы для ЭМВ на базе уже заложенной программы для ЭМВ. При этом, создав новую программу для ЭМВ, у залогодателя появляются новые исключительные права, которые не обременены залогом. Вследствие этого сторона залогодержателя имеет

возможность оказаться в неблагоприятной ситуации, когда переданная в залог программа для ЭМВ резко утратит свою ценность ввиду того, что создана более новая и усовершенствованная программа для ЭМВ, на которую залогодержатель не имеет право обратиться взыскание и на которую не действует залоговое право.

Указанная проблема негативно отражается для ряда российских и иностранных инвесторов. Полагаем, что законодательно необходимо более детально проработать вопрос о мерах гражданско-правовой защиты прав залогодержателя в данных случаях, опираясь на зарубежный опыт.

Современный законодатель, устанавливая в гражданском законодательстве перечень объектов гражданских прав, указывает на то обстоятельство, что исключительные права как и иные объекты гражданских прав могут быть использованы для обеспечения исполнения обязательства посредством такого способа, как залог.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что современное гражданское право России относит исключительные права к разновидности имущества, в отношении которого у собственника возникают права владения, пользования и распоряжения.

Из общего правила принципиальной возможности залога исключительных прав, можно выделить ряд исключений, которые, во-первых, связаны с особой природой некоторых объектов.

Если залогодатель воспользуется без согласия залогодержателя большим количеством различных имеющихся у него лицензий в отношении объекта заложенного права, в ситуации, если данные договора признаются действительными, для залогодержателя в конкретном случае возникает весьма малая ценность требования досрочного исполнения обеспеченного залогом обязательства. Выданные лицензии в данной ситуации в некоторой степени обесценивают заложенное исключительное право в случае, если основное обязательство не исполняется, и залогодержатель требует удовлетворения своего имущественного интереса в полном объеме.

Таким образом, федеральному законодателю стоит расширить спектр способов защиты гражданских прав в отношении залога исключительных прав, внося в ГК РФ соответствующие изменения касательно возможности залогодержателя исключительных прав требовать досрочное исполнение обязательства от должника.

Список источников:

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ)// Справочная правовая система «КонсультантПлюс». [Электронный ресурс]. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_28399/

2. Гражданский кодекс Российской Федерации [Электронный ресурс]: Федер. закон от 26.01.1996 № 14-ФЗ: ред. от 30.11.2011 : в 4 ч.// Справочная правовая система «КонсультантПлюс». [Электронный ресурс]. – URL: <http://www.consultant.ru>.

3. Федеральный закон от 29.07.1998 № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации»// Справочная правовая система «КонсультантПлюс». [Электронный ресурс]. – URL:

http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_19586/

4. Постановление Правительства РФ от 24.12.2015 № 1416 «О государственной регистрации распоряжения исключительным правом на изобретение, полезную модель, промышленный образец, товарный знак, знак обслуживания, зарегистрированные топологию интегральной микросхемы, программу для ЭВМ, базу данных по договору и перехода исключительного права на указанные результаты интеллектуальной деятельности без договора» (вместе с «Правилами государственной регистрации распоряжения исключительным правом на изобретение, полезную модель, промышленный образец, товарный знак, знак обслуживания, зарегистрированные топологию интегральной микросхемы, программу для ЭВМ, базу данных по договору и перехода исключительного права на указанные результаты интеллектуальной деятельности без договора») // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». [Электронный ресурс]. –

URL:http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_191160/

5. Гражданский кодекс РСФСР (утв. ВС РСФСР 11.06.1964) (ред. от 26.11.2001)// Справочная правовая система «КонсультантПлюс».[Электронный ресурс]. –

URL:http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_1838/

6. Демьянченко Д.А. Сравнительно-правовое исследование регулирования залога исключительных прав в российском и зарубежном законодательстве // Международное публичное и частное право. 2013. № 4.

7. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части четвертой (постатейный) / Отв. ред. Л.А. Трахтенгерц. М., 2013.

8. Римское частное право: Учебник / Под ред. проф. И.Б. Новицкого и проф. И.С. Перетерского. М.: Юрист, 1994.

9. Рузакова О.А. Договор залога исключительных прав // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2012. № 2.

10. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изд. 1907 г.). М.: Спарк, 2005.

11. Клишина И.В. Заключение договора о залоге исключительного права на объекты интеллектуальной собственности // Имущественные отношения в РФ. 2013. № 4 (139). URL:

[https://cyberleninka.ru/article/n/zaklyuchenie-dogovora-o-zaloge-](https://cyberleninka.ru/article/n/zaklyuchenie-dogovora-o-zaloge-isklyuchitelnogo-prava-na-obekty-intellektualnoy-sobstvennosti)

[isklyuchitelnogo-prava-na-obekty-intellektualnoy-sobstvennosti](https://cyberleninka.ru/article/n/zaklyuchenie-dogovora-o-zaloge-isklyuchitelnogo-prava-na-obekty-intellektualnoy-sobstvennosti) (дата обращения: 28.05.2019).

References:

The Constitution of the Russian Federation (adopted by popular vote on 12/12/1993) (as amended by the Laws of the Russian Federation on amendments to the Constitution of the Russian Federation of 12/30/2008 № 6-FKZ, of 12/30/2008 № 7-FKZ, of 05.02.2014 № 2 -FKZ, from 07.21.2014 № 11-FKZ) // Reference legal system «Consultant Plus». [Electronic resource]. - URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_28399/

Civil Code of the Russian Federation [Electronic resource]: Feder. Law of January 26, 1996 № 14-ФЗ: Ed. from 11/30/2011: at 4 o'clock // Reference legal system «Consultant Plus». [Electronic resource]. - URL: <http://www.consultant.ru>.

Federal law of 29.07.1998 № 135-ФЗ «On appraisal activity in the Russian

Federation» // Reference legal system «ConsultantPlus». [Electronic resource]. - URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_19586/

Resolution of the Government of the Russian Federation of 24.12.2015 № 1416 «On the state registration of disposition of the exclusive right to an invention, utility model, industrial design, trademark, service mark, registered topology of an integrated circuit, computer program, database on the contract and transfer of exclusive right on the specified results of intellectual activity without an agreement» (together with the «Rules of state registration of disposition of the exclusive right to an invention, utility model, industrial image, Trademark, service mark, registered topology of integrated circuits, computer program, without a contract database for the contract and transfer of the exclusive rights to intellectual activity results indicated») // Reference legal system «Consultant». [Electronic resource]. - URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_191160/

The Civil Code of the RSFSR (approved by the Supreme Council of the RSFSR 06/11/1964) (as amended on 11/26/2001) // Reference legal system «Consultant Plus». [Electronic resource]. - URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_1838/

Demyanchenko (2013) Demyanchenko D.A. Comparative legal study of the regulation of the pledge of exclusive rights in the Russian and foreign legislation [Svrnitel'no-pravovoyeissledovaniyeregulirovaniyazalogaisklyuchitel'nykhprav v rossiyskom i zarubezhnomzakonodatel'stve]// International public and private law [Mezhdunarodnoyepublichnoye i chastnoyepravo]. 2013. № 4.

Trakhtengerts (2013) L.A. Trakhtengerts Comment to the Civil Code of the Russian Federation, part four (itemized) [Kommentariy k GrazhdanskemukodeksuRossiyskoyFederatsii, chastichetvertoy (postateynny)] / Ed. ed. L.A. Trakhtengerts. M., 2013. [in Russia].

Novitsky, Peretersky (1994) I.B. Novitsky and prof. I.S. PereterskyRoman Private Law: Textbook [Rimskoyechastnoyepravo: Uchebnyk] / M.: Lawyer [Yurist], 1994. [in Russia].

Ruzakova (2012) Ruzakova O.A. Pledge of exclusive rights [Dogovorzalogaisklyuchitel'nykhprav] // Intellectual property. Copyright and related rights [Intellektual'nayasobstvennost'. Avtorskoyepravo i smezhnyyeprava]. 2012. № 2. [in Russia].

Shershenevich (2005) Shershenevich G.F. The textbook of Russian civil law (ed. 1907)[Uchebnikrusskogograzhdanskogoprava (poizd. 1907 g.)]. M.: Spark, 2005. [in Russia].