

Начальник Управления контроля,  
надзора и правовой защиты  
интересов государства  
Солонович А.В.

Слайд 1

**Деятельность государственных заказчиков и организаций-исполнителей научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ в сфере правовой охраны и использования результатов интеллектуальной деятельности, созданных за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета, по итогам проведенных проверок**

Слайд 2

Государственный контроль (надзор) Роспатентом осуществляется в отношении:

1) государственных заказчиков, осуществляющих заказы на выполнение НИОКТР на основании государственных контрактов и договоров, финансирование которых выполняется за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета, в том числе за счет субсидий;

2) организаций-исполнителей государственных контрактов (договоров) на выполнение НИОКТР;

3) организаций-исполнителей, участвующих в исполнении внешнеторговых контрактов на поставку продукции военного назначения, а также продукции, которая контролируется в соответствии с законодательством Российской Федерации об экспортном контроле.

Целью государственного контроля (надзора) является предупреждение, выявление и пресечение нарушений государственными заказчиками, организациями-исполнителями требований законодательства Российской Федерации в указанной сфере, а также устранение выявленных нарушений.

*Основания для реализации Роспатентом его функции контроля и надзора в установленной сфере деятельности – в Приложении 1.*

Реализация государственной функции осуществляется путем проведения плановых и внеплановых проверок.

Предмет проверок – соблюдение государственными заказчиками и организациями – исполнителями норм законодательства Российской Федерации в сфере правовой охраны и использования РИД, а также исполнение государственных контрактов на выполнение НИОКТР.

*Указанные нормы содержатся в нормативных правовых актах, перечисленных в Приложении 2.*

За период с 2011 г. по 1-е полугодие 2015 г. Роспатентом проведено 198 плановых проверок, в том числе, начиная с 2012 г. - 13 проверок в отношении

государственных заказчиков НИОКТР. Дополнительно проведено 9 внеплановых выездных проверок на основании обращений Генеральной прокуратуры РФ, а также невыполнения в срок предписания Роспатента.

Кроме того, Роспатент принял участие совместно с Генеральной прокуратурой РФ в 5 проверках в отношении организаций ОПК.

В ходе проведения Роспатентом указанных проверок проверено **2145** государственных контрактов на выполнение НИОКР гражданского, военного, специального и двойного назначения общей стоимостью **417, 7** млрд. руб.

*Типичные нарушения норм законодательства Российской Федерации и условий государственных контрактов представлены в Приложении 3.*

*Слайд 3*

*Результативность выполняемых по государственным контрактам НИОКТР в части создания и обеспечения правовой охраной РИД (интеллектуальной собственности).*

В ходе осуществления государственного заказа, формирования государственного задания на выполнение НИОКТР, а также непосредственно в ходе выполнения работ и приемки их результатов по-прежнему уделяется недостаточно внимания вопросам создания охраноспособных РИД и обеспечения их правовой охраны.

Так, только по **1399** из **2145** проверенных государственных контрактов созданы и обеспечены правовой охраной РИД (65%).

Принимая во внимание сумму средств федерального бюджета, затраченных на выполнение НИОКТР, а также количество созданных в рамках этих работ и обеспеченных правовой охраной РИД – объектов ИС (4156), можно сделать вывод о том, что на каждые затраченные **100,5** млн. руб. создается **всего 1 объект ИС**.

В ходе проведения проверок установлено, что введены в гражданско-правовой оборот на основе договоров отчуждения и лицензионных договоров права в отношении всего **23 РИД**: 15 программ для ЭВМ, 5 ноу-хау, 2 изобретения, 1 топология интегральных микросхем, что составляет **0,5%** от созданных в рамках проверенных государственных контрактов объектов ИС.

Одними из основных причин, приводящих к нарушению норм законодательства и низкой эффективности НИОКТР, являются положения государственных контрактов в части создания и использования интеллектуальной собственности, что требует отдельного рассмотрения.

## **I. Положения государственных контрактов и нарушения законодательства в установленной сфере**

Будучи неверно сформулированными, положения государственных контрактов, как правило, вносят неопределенность в отношения сторон контракта.

Например, в государственном контракте определено, что, исключительное право на созданный РИД принадлежит исполнителю, за исключением случаев, предусмотренных постановлением Правительства РФ от 22 апреля 2009 г. № 342 «О некоторых вопросах регулирования закрепления прав на результаты научно-технической деятельности».

Данная норма, в ее вариативной форме, исполнителем автоматически переносится в договоры с соисполнителями. В итоге, исполнителю и соисполнителю предоставляется возможность самостоятельно трактовать законодательство при решении вопроса закрепления исключительного права на РИД. В дальнейшем, по итогам контроля со стороны Роспатента, участникам таких контрактов приходится в целях устранения последствий нарушений законодательства предпринимать соответствующие действия, например, по переоформлению исключительного права на РИД.

Иные положения государственных контрактов непосредственно предписывают действия, нарушающие нормы законодательства Российской Федерации.

Например, в нарушение норм статей 1373 и 1298 ГК РФ в государственные контракты включаются положения, предусматривающие закрепление прав на созданные РИД за третьими лицами, привлеченными к выполнению государственного контракта (соисполнителями).

Отсутствие в государственных контрактах отдельных положений, в том числе непосредственно предписываемых законодательством, также приводит к нарушениям со стороны участников контрактов.

Так, например, отсутствие в государственном контракте положений, обязывающих исполнителя согласовывать с государственным заказчиком условия договоров с соисполнителями работ по государственному контракту, приводит к тому, что права на созданные РИД закрепляются с нарушением норм статей 1373 и 1298 ГК РФ, а нередко и условий самого государственного контракта - за третьими лицами, привлеченными к выполнению государственного контракта.

Во исполнение предписаний Роспатента устранение нарушения в части закрепления исключительного права на созданный РИД требует от исполнителей и третьих лиц (соисполнителей) дополнительных затрат сил и времени. Нередки случаи, когда в целях устранения нарушения исполнителю приходится вести длительную переписку с соисполнителями, с государственным заказчиком и даже обращаться в суд.

В нарушение требований упомянутого постановления Правительства РФ № 342 в ряд государственных контрактов не включается норма по закреплению прав на созданные РИД за Российской Федерацией в случае, если исполнитель не обеспечил до истечения 6 месяцев после окончания НИР или ОКР совершение всех действий, необходимых для признания за ним или приобретения им исключительных прав на результаты научно-технической деятельности.

В таких случаях, если исполнитель не обеспечивает в течение длительного времени правовую охрану РИД, у Российской Федерации в лице государственного заказчика не возникает обусловленное условиями государственного контракта право на такие результаты с последующим вовлечением их в экономический и гражданско-правовой оборот.

Положение, обязывающее исполнителя согласовывать с государственным заказчиком необходимость, порядок и условия использования РИД, исключительное право на которые принадлежит исполнителю или третьим лицам, как правило, включается в условия государственных контрактов, но при этом на практике не выполняется, в том числе по причине отсутствия должного контроля со стороны государственного заказчика.

Практически во всех государственных контрактах устанавливается обязанность исполнителя по проведению патентных исследований в соответствии с ГОСТ Р 15.011-96. Однако зачастую техническими заданиями, календарными планами (ведомостями исполнения) сроки проведения патентных исследований (по этапам НИР и ОКР) не определяются, а отчеты по ним не включаются в перечень документации, представляемой государственному заказчику по итогам выполнения этапа работ (работ в целом).

Средства на выполнение патентных исследований в структуре цены контракта не предусматриваются и не отражаются в соответствующем Протоколе согласования цены работ.

Это приводит к тому, что патентные исследования в большинстве случаев не проводятся или проводятся формально.

В государственных контрактах, как правило, отсутствуют положения, касающиеся обязанности государственного заказчика:

- принимать решения о возможности для исполнителя использовать РИД, исключительные права на которые принадлежат исполнителю или третьим лицам, согласовав при этом необходимые условия такого использования;

- сообщать исполнителю после получения от него уведомления о полученном при выполнении работ по государственному контракту охраноспособном РИД решение о форме правовой охраны данного результата.

В этом нет нарушения законодательства. Но здесь – источник проблем и нарушений, совершаемых в дальнейшем.

## II. Положения государственных контрактов как фактор результативности НИОКТР

В большинстве государственных контрактов на выполнение НИОКТР военного, специального и двойного назначения, из числа проверенных, отсутствуют положения, регулирующие отношения между сторонами и участниками государственного контракта по вопросам создания, правовой охраны и использования созданных РИД - объектов интеллектуальной собственности - как в своих интересах, так и в интересах государства.

Количество РИД, созданных в рамках таких контрактов и обеспеченных правовой охраной, существенно меньше, чем в гражданской сфере. При этом затраты бюджетных средств на исследования и разработки в рамках ГОЗ заметно больше.

Наличие в государственных контрактах на выполнение НИОКТР положений, регулирующих вопросы интеллектуальной собственности, и их формулировки играют важную роль для создания РИД, обладающих мировой новизной, определяющих потенциал разработок с точки зрения создания на их основе новых, востребованных как государством, так и рынком, продуктов.

С учетом того, что на формирование такого потенциала в рамках государственных программ выделяются из бюджета значительные средства, результативность НИОКТР, по мнению Роспатента, необходимо оценивать по наличию обеспеченных правовой охраной **РИД, представляющих собой ключевые технические решения, определяющие высокие потребительские свойства продукции.** Правовая охрана таких решений, в том числе в качестве ноу-хау, является важнейшим инструментом правовой защиты интересов государства в процессе использования результатов НИОКТР.

Также необходимо отметить, что наличие таких охраноспособных РИД и обеспечение их правовой охраны повышает эффективность (окупаемость) затрат на исследования и разработки, в том числе за счет последующего вовлечения прав на них в гражданско-правовой оборот на основе лицензионных договоров и других форм распоряжения исключительным правом.

### Слайд 5

В связи с этим полагаем крайне важным отражать в государственных контрактах положения, касающиеся:

обязанности исполнителя (в целях обеспечения конкурентоспособности разрабатываемой технологии или изделия) обеспечивать мировую новизну и соответствующий уровень РИД, выступающих в качестве ключевых технических решений разрабатываемой технологии или изделия, подтверждаемую результатами патентных исследований;

обязанности исполнителя незамедлительно уведомлять государственного заказчика о создании охраноспособных РИД, а государственного заказчика – принимать решение о форме правовой охраны и информировать исполнителя;

мер и обязательств сторон по обеспечению конфиденциальности в отношении создаваемых РИД;

обязанности сторон по осуществлению юридически значимых действий по правовой охране созданных РИД;

порядка осуществления расходов по проведению патентных исследований, обеспечению правовой охраны созданных РИД, поддержанию в силе полученных патентов;

порядка, сроков и условий выплаты вознаграждения авторам как за создание охраноспособных РИД, так и за их использование, и другие положения.

Отдельно хотелось бы сказать несколько слов в отношении выплат вознаграждения за создание и использование ноу-хау.

В настоящее время такие вознаграждения, как правило, не выплачиваются. Вместе с тем, у каждого объекта интеллектуальной собственности, в том числе у ноу-хау, есть автор или авторы, творческим трудом которых создан новый результат, обладающий качествами, обуславливающими, в том числе коммерческий интерес к нему. При этом в соответствии со статьей 1370 (пунктом 4) ГК РФ:

*если работодатель получит патент на служебное изобретение, служебную полезную модель или служебный промышленный образец, либо примет решение о сохранении информации о таких изобретении, полезной модели или промышленном образце в тайне и сообщит об этом работнику, работник имеет право на вознаграждение.*

Таким образом, эффективное управление правами на ноу-хау, созданными в рамках государственных контрактов, неразрывно связано с признанием авторства и соответствующим материальным стимулированием авторов созданных РИД, которые охраняются в качестве ноу-хау.

Реализации положений законодательства по выплате авторских вознаграждений, в том числе в случаях принятия работодателем решения о сохранении информации о созданных охраноспособных РИД в качестве ноу-хау, Роспатент в предстоящем году при осуществлении контроля и надзора будет уделять большое внимание.

*В Приложении 4 предлагаются для рассмотрения и возможного обсуждения примерные положения для включения в государственные контракты на выполнение НИОКТР, которые, по мнению Роспатента:*

*находясь в правовом поле и будучи включенными в государственные контракты, позволят предупредить ряд типичных нарушений законодательства в рассматриваемой сфере как со стороны исполнителей, так и со стороны государственных заказчиков;*

*будут способствовать повышению результативности НИОКТР в части обеспечения высокого уровня технических решений, их новизны.*

Следует отметить, что по инициативе Роспатента в рамках плана мероприятий по содействию импортозамещению в гражданских отраслях обрабатывающей промышленности предусмотрено мероприятие по включению в типовые формы государственных контрактов на выполнение НИОКТР требований по обеспечению правовой охраны и защиты полученных РИД, в том числе на зарубежных рынках.

Данное мероприятие реализовано частично. Не все предложенные положения включены государственными в новые типовые формы государственных контрактов.

Учитывая влияние, которое оказывают положения, включаемые в государственные контракты на выполнение НИОКТР, как на результативность, так и на правомерность действий государственных заказчиков, организаций-исполнителей и всех, кто принимает участие в создании и дальнейшем использовании ИС, полагаем необходимым утверждение актом Правительства РФ положений по созданию, учету и использованию ИС, обязательных для включения в государственные контракты на выполнение НИОКТР, как это сделано, например, упомянутым постановлением Правительства РФ № 342 в отношении положений о закреплении исключительных прав и осуществлении расходов по обеспечению правовой охраны созданных результатов.

*Слайд 6*

### **III. Государственный учет охраноспособных и охраняемых РИД, в том числе ноу-хау**

Существенной проблемой государственного учета результатов НИОКТР военного, специального и двойного назначения является отсутствие в едином реестре, в концентрированном виде, сведений о созданных охраноспособных и охраняемых РИД, в том числе о ноу-хау, а также о текущем состоянии правовой охраны таких РИД (объектов ИС).

Отдельно хочу обратить ваше внимание на осуществление государственного учета и регистрацию в едином реестре охраноспособных и охраняемых РИД, включая ноу-хау.

Каждый такой РИД, созданный в рамках государственного контракта, а также объект ИС, который создан вне рамок государственного контракта, но используется для производства продукции военного, специального и двойного назначения должен быть учтен в едином реестре результатов НИОКТР военного, специального и двойного назначения, с указанием соответствующего правообладателя и оснований такого правообладания.

**Каждому такому объекту ИС, включая ноу-хау, должен присваиваться уникальный реестровый номер.**

С учетом изложенного, организациям – исполнителям необходимо также оформлять и направлять государственному заказчику сведения по форме 1 о каждом охраноспособном и каждом охраняемом РИД, в том числе о каждом ноу-хау, которые выражены в отчете о НИР, в конструкторской,

технологической и иной технической документации по итогам выполнения ОКР и технологических работ.

При этом сведения о каждом перечисленном выше РИД - в форме запросов-извещений государственные заказчики обязаны направлять в адрес Роспатента.

Кроме того, сведения о состоянии правовой охраны РИД, зарегистрированных в едином реестре, должны постоянно обновляться.

Выполнение указанных требований по государственному учету таких РИД будет контролироваться Роспатентом.

Для регистрации в едином реестре РИД, включая ноу-хау, которые созданы в рамках государственного контракта, а также объектов ИС, созданных вне рамок государственного контракта, но используются для производства продукции военного, специального и двойного назначения в интересах иностранных заказчиков Роспатентом будет в 2016 году разработана соответствующая форма представления сведений о таких результатах.

#### **IV. Организация использования РИД, созданных в рамках государственного контракта**

В соответствии с Правилами, утвержденными постановлением Правительства РФ от 22 марта 2012 г. № 233, государственный заказчик обеспечивает дальнейшее использование РИД, созданных по его заказу, при размещении заказов на выполнение работ, в том числе, в рамках государственного оборонного заказа. При этом он обязан разработать проект лицензионного договора о предоставлении права использования таких РИД и включить его в конкурсную документацию.

В случае если размещение заказа на выполнение работ, например, в рамках государственного оборонного заказа осуществляет федеральный орган исполнительной власти, не являющийся государственным заказчиком, по заказу которого создан РИД, который предполагается использовать при выполнении данных работ, он направляет запрос о таком РИД государственному заказчику, по заказу которого создан этот РИД, или в Роспатент.

Аналогичная норма прописана в Правилах и для государственных заказчиков РИД, созданных в ходе НИОКТР гражданского назначения.

Вместе с тем, анализ проводимых Роспатентом проверок показывает, что организация использования РИД государственными заказчиками в большинстве случаев не осуществляется, указанные лицензионные договоры не заключаются.

В случае если при производстве продукции используется предшествующая ИС, а государственный заказчик, который размещает заказ на выполнение работ для государственных нужд или в рамках гособоронзаказа, не предоставляет право использования РИД, права на которые принадлежат Российской Федерации, не заключает соответствующие лицензионные



договоры, не направляет соответствующие запросы, в том числе в Роспатент, и не включает в конкурную документацию соответствующие проекты лицензионных договоров, такой государственный заказчик нарушает норму Правил об организации использования РИД, способствует нарушению прав Российской Федерации со стороны других участников контракта, а также любых третьих лиц.

За реализацией данных положений законодательства по организации использования РИД Роспатентом также будет осуществляться контроль и надзор.

## **V. Новая задача Роспатента**

В соответствии с поручением Правительства РФ Роспатент совместно с государственными заказчиками НИОКТР военного, специального и двойного назначения начиная с 2016 года будет осуществлять формирование и ежегодное представление в Правительство РФ сведений о выполненных НИОКТР военного, специального и двойного назначения, финансировавшихся за счет средств федерального бюджета, в части создания охраноспособных РИД, обеспечения их правовой охраны и вовлечения прав на указанные результаты в экономический и гражданско-правовой оборот.

Речь идет о том, что государственные заказчики ежегодно, начиная с 2016 г., должны представлять в Роспатент сведения о результативности выполняемых по государственным контрактам НИОКТР в части создания интеллектуальной собственности государства и управления ею.

Установлена соответствующая форма представления сведений (*Приложение 5*).

Кроме того, обращаем ваше внимание на следующее.

В целях получения объективной оценки о деятельности проверяемой организации в установленной сфере Роспатентом в рамках проверок также будут запрашиваться и анализироваться сведения о результативности выполняемых по государственным контрактам НИОКТР в части создания интеллектуальной собственности и вовлечения ее экономический и гражданско-правовой оборот для производства инновационной продукции. Форма представления указанных сведений будет направляться в проверяемые организации вместе с уведомлением о проверке.

По итогам проверок и анализа результативности НИОКТР, выполняемых за счет бюджетных средств, будут формироваться соответствующие информационные обзоры, в том числе для обеспечения принятия управленческих решений Правительством РФ в рамках реализации стратегии инновационного развития Российской Федерации.

## **VI. Государственные программы. Мероприятия. Индикаторы по ИС**

В настоящее время завершается формирование Государственной программы развития оборонно-промышленного комплекса Российской Федерации на 2016-2020 годы.

Учитывая, что на создание научно-технического задела и технологическое перевооружение ОПК планируется затратить значительные средства федерального бюджета, государственному заказчику – координатору программы, а также другим государственным заказчикам, участвующим в ее формировании и реализации, в целях обеспечения результативности НИОКТР в рамках данной программы, по мнению Роспатента, необходимо обратить особое внимание на вопросы создания интеллектуальной собственности и эффективного управления ею в целях разработки новых образцов ВВСТ, а также новых технологий.

Для этого, по мнению Роспатента, при формировании программных мероприятий необходимо учитывать наличие проведенных в установленном порядке патентных исследований в качестве одного из критериев, характеризующих степень технико-экономической обоснованности выдвигаемых отраслевыми центрами и другими претендентами на получение финансовых средств государства предложений по включению их заявок на выполнение НИОКТР, или иначе говоря – на право финансирования в рамках программы проводимых ими исследований и разработок.

В систему индикаторов программы считаем необходимым включать определяемое на основе соответствующей методики количество созданных объектов интеллектуальной собственности, а также количество лицензионных договоров, заключенных в соответствии с Правилами, упомянутыми в разделе III настоящего доклада.

Также в качестве одного из критериев отбора инвестиционных проектов для включения в программу целесообразно рассматривать инвестиционные проекты, направленные на реализацию технологий, интеллектуальную основу **(одно или нескольких ключевых технических решений)** которых составляют объекты ИС, созданные в рамках реализации программы.

Данные предложения направлены в Минпромторг России в 2014 году, а также в ходе исполнения поручения Аппарата Правительства Российской Федерации от 19.05.2015 № П7-25101.

Вышесказанное относится и к другим государственным программам, нацеленных на инновации, включая создание научно-технического задела в соответствующей отрасли.

В заключение.

Анализ выполнения контрольных мероприятий показал, что в результате проводимой Роспатентом работы в целом удалось добиться улучшения положения в части формирования условий государственных контрактов на проведение НИОКТР, а также в части повышения ответственности как организаций-исполнителей, так и государственных заказчиков по вопросам создания и использования ИС. Что, в свою очередь, привело к увеличению

количества результатов, обеспечиваемых правовой охраной, распределению и закреплению - в соответствии с законодательством - прав на них, обеспечению их государственного учета и правомерного использования, восстановлению действия патентов, охраняющих права Российской Федерации на РИД.

Так, во исполнение предписаний Роспатента государственными заказчиками и организациями приняты меры по обеспечению правовой охраны в отношении **137** созданных РИД. Также по результатам проверок приняты меры по восстановлению действия **520** патентов.

В **10** проверенных организациях приняты меры по сохранению сведений о созданных РИД в качестве ноу-хау.

Вместе с тем, начиная с 2016 г., о чем уже сказано в ходе выступления, предстоит серьезная совместная работа по обеспечению законности в сфере правовой охраны и использования РИД, созданных за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета, а также по повышению результативности НИОКТР в части создания ИС и ее вовлечения в экономический и гражданско-правовой оборот для производства инновационной продукции.