Федеральное агентство по образованию

Государственное образовательное учреждение высшего профессионального образования

**АМУРСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ (ГОУВПО «АмГУ»)**

# Кафедра ЭТиГУ

**КОНТРОЛЬНАЯ РАБОТА**

на тему: Интеллектуальный капитал как объект государственной собственности

по дисциплине: Управление государственной собственностью

Благовещенск 2011

СОДЕРЖАНИЕ

Введение

1. Интеллектуальный капитал как объект государственной собственности

1.1 Понятие и состав интеллектуального капитала

1.1.1 Происхождение понятия «интеллектуальный капитал»

1.1.2 Состав интеллектуального капитала

1.2 Интеллектуальная собственность

1.2.1 Патентные права

1.2.2 Авторские права

1.2.3 Права на средства индивидуализации

1.2.4 Исключительные права в составе предприятия

1.3 Нематериальные активы

1.4 Информационные ресурсы

1.4.1 Правовой режим информационных ресурсов

1.4.2 Систематизированные знания

Заключение

Библиографический список

**ВВЕДЕНИЕ**

На пороге нового «цифрового» тысячелетия в экономике все более заметную роль играют нематериальные ценности, к числу которых относятся знания, деловые связи, репутации и другие почти неуловимые факторы, объединяемые понятием «интеллектуальный капитал» (ИК). Это понятие существенно шире, чем ставшие уже почти привычными интеллектуальная собственность (ИС) и нематериальные активы (НМА). Вместе с тем оно проще для понимания на интуитивном уровне, как часто бывает с новыми понятиями, если их вводят не юристы или бухгалтеры, а социологи и консультанты по бизнесу. Понятие ИК - не исключение. На сегодняшний день оно не используется ни в одной международной конвенции, законодательном акте или нормативном правовом документе более низкого уровня. Но оно позволяет взглянуть на предмет изучения с разных, иногда неожиданных сторон и увидеть его как цельный образ, а не как формальную правовую конструкцию, отягощенную (подобно ИС или НМА) огромным количеством исторически сложившихся несообразностей. Можно не сомневаться, что свежий взгляд на проблемы управления государственной собственностью в российской наукоемкой промышленности будет, как минимум, полезен. В особенности это касается государственных унитарных предприятий оборонного сектора, обладающих огромными запасами ранее выполненных технических и технологических разработок.

интеллект капитал государство собственность

**1. ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНЫЙ КАПИТАЛ КАК ОБЪЕКТ ГОСУДАРСТВЕННОЙ СОБСТВЕННОСТИ**

**1.1 Понятие и состав интеллектуального капитала**

**1.1.1 Происхождение понятия «интеллектуальный капитал»**

В научной литературе понятие ИК используется, как минимум, с 1990 г. Однако говорить об ИК как о ключевом ресурсе современных фирм и корпораций стало модно относительно недавно, после публикации в 1997 г. ранее засекреченного отчета фирмы «Скандия» о факторах, определяющих истинную стоимость компаний. В этом отчете, опубликованном в виде книги, сразу ставшей бестселлером, авторы не только излагают новые методы социально-экономических измерений, но и сравнивают ИК с корнями компании, скрытыми условиями развития, таящимися за внешним фасадом. Хотя такое сравнение не обладает научной строгостью, оно позволяет понять, почему рушились в одночасье гигантские корпорации, длительное время экономившие на вложениях в персонал, проведении исследований и на других расходных статьях, не суливших немедленной отдачи.

При первом же серьезном экономическом потрясении такие компании рушились, как вековые дубы с прогнившими корнями при сильном порыве ветра. И наоборот, компании, много вкладывающие в новые технологии и разработку новых продуктов, часто оказывались существенно дороже, чем можно было подумать на основании внешних признаков. Например, фирма «Лотус» была куплена фирмой «Ай-Би-Эм» в 1995 г. за 3,5 млрд. долл., хотя на бумаге (т.е. согласно бухгалтерскому балансу) она стоила всего 230 млн. долл. История этой фирмы вообще очень показательна. Созданная в 1980 г., фирма «Лотус» выпускала программное обеспечение, в том числе интерактивные электронные таблицы. Эти таблицы пользовались большой популярностью, дела фирмы шли в гору и скоро она стала одним из ведущих игроков на рынке программного обеспечения. Судя по публикуемым балансовым отчетам, фирма процветала, но постепенно ее ресурсы истощались в конкурентной борьбе с такими гигантами, как «Майкрософт». Тем не менее фирма продолжала вкладывать деньги в новую разработку - программный продукт нового поколения Notes, который сулил такой же рост производительности труда в организациях, какой электронные таблицы обеспечивали индивидуальным пользователям.

Именно тогда, когда внешние показатели доходности упали, а рассчитанная на их основе стоимость бизнеса казалась катастрофически низкой, истинная стоимость компании оказалась очень высокой. Именно в этот момент ее поглотила фирма «Ай-Би-Эм», заплатив за покупку сумму, в 16 раз превышавшую стоимость всех активов, стоявших на балансе. Спрашивается, почему? Да потому, что именно столько стоили другие активы фирмы «Лотус», не стоявшие на балансе. В первую очередь сюда следует отнести исключительные права на новые программные продукты. Но дело не только в них. Очень существенную роль здесь могла сыграть потенциальная клиентура, завоеванная благодаря новому продукту, но еще большую -первоклассный менеджмент, сумевший правильно определить направление развития рынка программного обеспечения, рассчитать возможности фирмы и вовремя занять рыночную нишу.

Еще более впечатляющий пример различия между балансовой и реальной рыночной стоимостью представляет собой компания «Майкрософт», акционерная стоимость которой на 1 августа 1999 г. составила 1 триллион долл. В дальнейшем эта астрономическая сумма уменьшилась примерно на 10 млрд. долл., причем только от появления перспективы расчленения компании.

Однако при всех колебаниях акционерная стоимость «Майкрософт» оставалась в десятки, если не в сотни раз больше балансовой стоимости этой компании. Разумеется, ничего подобного не может происходить с компанией, основную ценность которой составляют недвижимость и оборудование, находящиеся у нее на балансе.

**1.1.2 Состав интеллектуального капитала**

Принято выделять две категории факторов, составляющих ИК. Первую категорию составляет *«человеческий капитал»,* куда входят совокупность знаний, практических навыков и творческих способностей служащих компании, а также моральные ценности компании, культура труда и общий подход к делу. Характерная особенность всех перечисленных факторов заключается в том, что их нельзя ни купить, ни продать. Стоимость этих факторов очень сложно отразить в балансе компании, особенно если они создавались постепенно в процессе работы. Человеческий капитал не может быть собственностью компании. В этом его отличие от имущественных прав, возникающих, в частности, из обязательств служащих. Имущественные права, как правило, могут быть включены в состав НМА.

Ко второй категории факторов, именуемой *«структурным капиталом»,* относятся техническое и программное обеспечение, организационная структура, товарные знаки, патенты, авторские права и все то, что позволяет сотрудникам компании реализовать свой потенциал. Большинство таких факторов в принципе отчуждаемо от компании и от отдельных служащих. Эти факторы могут приобретаться или, наоборот, продаваться по отдельности и учитываться в составе активов. В частности, этим свойством обладают права ИС и другие НМА, входящие в состав структурного капитала.

Структурный капитал, в свою очередь, часто делят на *«организационный»* и *«рыночный».* Под организационным капиталом понимают ту часть структурного капитала, которая связана с функционированием основного производства, в том числе: технологии; локальные сети; программное обеспечение, используемое внутри офиса и т.п. К рыночному капиталу относят все то, что способствует успешной реализации производимых продуктов или услуг, в том числе: средства индивидуализации (товарные знаки, фирменные наименования и т.п.); связи с поставщиками комплектующих; списки клиентови многое другое.

Такое деление ИК на составляющие имеет глубокий смысл. А именно, если хотя бы одна составляющая ИК может быть оценена как ноль, то нулевую ценность будет иметь весь бизнес. Иными словами, если человеческий капитал утрачен, то автоматически теряет ценность весь структурный капитал. Какими бы прекрасными разработками не обладала компания, реализовать их будет некому. И наоборот, если утрачен структурный капитал, то персонал и менеджмент любой квалификации будет бессилен что-либо сделать.

Примерно то же можно сказать о соотношении организационного и рыночного капитала. Если нулевую оценку получает любой из этих двух факторов, то обесценивается и другой. В результате нулевую оценку получает весь структурный капитал и, следовательно, интеллектуальный капитал в целом. Речь идет, разумеется, только о качественных характеристиках ИК, а не о его измерении. Впрочем, методы измерения ИК существуют и вполне успешно применяются, например, фирмой «Скандия».

Из сказанного уже можно сделать некоторые полезные выводы относительно эффективности тех преобразований, которые происходили в российской наукоемкой промышленности в 1993-1996 гг. Например, ведущие авиационные НИИ и КБ были приватизированы (акционированы) отдельно от серийных заводов. Одним махом был существенно сокращен организационный капитал и, одновременно, началась стремительная утечка человеческого капитала, так как многие специалисты увидели бесперспективность своего положения. Реальная стоимость российской авиационной промышленности стремительно пошла вниз, несмотря на отчаянные усилия многих талантливых руководителей и конструкторов. Одни из них стали налаживать серийное производство самолетов на своих опытных заводах, другие - разрабатывать новые модели вертолетов в заводских КБ, не обладавших специалистами нужного уровня, т.е. необходимым человеческим капиталом. То и другое, в лучшем случае, могло обернуться лишь частичным успехом. Поэтому линия на укрупнение авиационных предприятий, проводимая в последние годы, правильна в своей основе.

Рассмотрим понятия ИС и НМА, а также проанализируем их соотношение с понятием «информационные ресурсы».

**1.2 Интеллектуальная собственность**

Понятие ИС впервые было использовано в Конвенции об учреждении Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС), принятой 14 июля 1967 г. в Стокгольме. Долгое время оно использовалось только как собирательное для обозначения всей совокупности прав промышленной собственности (патенты, товарные знаки) и авторского права (исключительные права на произведения науки, литературы, искусства). Однако в последнее время наметилась тенденция к интеграции различных ветвей права, касающихся ИС, в том числе и в России. Этот процесс идет очень сложно, так как различные ветви законодательства об ИС исторически складывались по-разному, конкурировали между собой на каких-то этапах развития техники и культуры, приспосабливались к требованиям конкретных политических режимов, промышленных лобби и даже отдельных личностей. Все это оставило определенные следы, которые могут запутывать непосвященных и уводить их в неверном направлении. Отсюда следует, что продвигаться в эту, быть может самую возвышенную сферу правового регулирования надо чрезвычайно деликатно, отдавая себе отчет в том, что смысл любого, даже самого очевидного на первый взгляд термина может оказаться совсем не тем, каким представляется на первый взгляд[[1]](#footnote-1).

В настоящее время экономический рост любого государства зависит от создаваемого в этой стране интеллектуального продукта для общественного производства. Российские ученые и специалисты-практики, создавая интеллектуальные объекты, вносят неоценимый вклад в развитие своей страны.

Правовладельцы объектов интеллектуальной собственности вступают в гражданско-правовые отношения по различным видам сделок - начиная от классической купли продажи и авторских договоров и заканчивая сложными договорами коммерческой концессии и вкладами в уставной капитал результатов своего творчества.

С каждым годом в России уделяется все большее внимание защите интересов авторов и правовладельцев. Принятие новой IV части Гражданского Кодекса Российской Федерации (ГК РФ) позволило более четко систематизировать российское законодательство в области интеллектуальной собственности, дополнить и углубить ряд правовых норм. Введены новые субъекты авторского права, дано новое законодательное регулирование некоторым объектам интеллектуальной собственности и многое другое[[2]](#footnote-2).

Новая часть ГК РФ вступила в силу с января 2008 года, отменяя тем самым все, ныне действующие законы и подзаконные акты. Фактически произошло слияние всех отдельных правовых институтов интеллектуальной собственности в одноименную подотрасль гражданского права. Новый Закон дал полное изложение исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности: личные неимущественные, имущественные и иные права (ст. 1226 ГК РФ).

Интеллектуальная собственность неразрывно связана с результатами творческой деятельности и ее правовой охраной государством. В статье 1225 ГК РФ впервые четко сформулированы все виды объектов интеллектуальной деятельности, которым предоставлена правовая охрана:

а) произведения науки, литературы, искусства;

б) программы для ЭВМ и базы данных;

в) исполнения;

г) фонограммы;

д) сообщения в эфир (вещание организаций);

е) изобретения, промышленные образцы, полезные модели;

ж) селекционные достижения;

з) топологии интегральных микросхем;

и) секреты производства («ноу-хау»);

к) фирменные наименования;

л) товарные знаки, знаки обслуживания, наименования места происхождения товаров;

м) коммерческие обозначения.

Таким образом, впервые в России законодательно закреплена не только охрана прав на результаты творческой деятельности (произведения литературы, науки, изобретения, товарные знаки и т.п.), но и на другие нематериальные объекты, результаты умственного труда (ноу-хау, фирменные наименования, коммерческие обозначения, единые технологии).

Современные достижения в области медицины, биологии, генетики, развитие прикладной техники и технологий, электронно-вычислительной техники побуждает авторов этих творческих достижений обращаться к специальным нормам права.

Только грамотное и своевременное оформление заявочных документов позволяет получить приоритет на эти достижения, а также государственный охранный документ: патент или свидетельство.

С получением охранного документа (при условии ежегодного поддержания его в силе), автор и (или) патентовладелец приобретает все права и возможность получения материальной выгоды путем заключения авторских и лицензионных договоров.

Самыми распространенными объектами творческой деятельности в области медицины, биологии, генетике являются изобретения, полезные модели и «ноу-хау». Правовые отношения, возникающие в связи с созданием этих объектов, регулируются патентным правом, изложенным в главе 72 ГК РФ, а на «ноу-хау» - в главе 75 ГК РФ. По сравнению с действующим Патентным законом в Кодекс внесены изменения по условиям патентоспособности изобретения. Согласно ст. 1350 ГК РФ не признаются в качестве изобретения: способы клонирования человека, способы модификации генетической целостности клеток зародышевой линии человека, использование эмбрионов человека в промышленных и коммерческих целях, иные решения, противоречащие принципам гуманности и морали.

Рассмотрим более подробно важнейшие виды прав ИС.

**1.2.1 Патентные права**

Под патентным правом в объективном смысле понимается совокупность правовых норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием, использованием и охраной изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. В ч. 4 ГК патентному праву посвящена глава 72 ГК. В ст. 1345 ГК используется также термин "патентные права", что создает некоторую терминологическую путаницу. Однако в последнем случае речь идет о синониме интеллектуальных прав на изобретения, полезные модели и промышленные образцы[[3]](#footnote-3).

Можно выделить также понятие патентного права в субъективном смысле, которое можно определить как субъективное право автора и/или иного патентообладателя на объект патентного права, включающее исключительные (имущественные) и неимущественные правомочия на запатентованные изобретение, промышленный образец, полезную модель.

Таким образом, объектом патентного права являются изобретения, полезные модели и промышленные образцы, важнейшими из которых несомненно являются изобретения. В п. 1 ст. 1340 ГК дается определение объектов патентных прав, которые определяются как результаты интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, отвечающие установленным ГК требованиям к изобретениям и полезным моделям, и результаты интеллектуальной деятельности в сфере художественного конструирования, отвечающие установленным ГК требованиям к промышленным образцам[[4]](#footnote-4). Таким образом, речь идет об идентичных понятиях.

Патентное право является основным компонентом промышленной собственности, которая в свою очередь является частью интеллектуальной собственности. Особенностью промышленной собственности является то, что ее объекты находят применение в производственной деятельности.

Авторы, правообладатели приобретают и осуществляют исключительные имущественные и личные неимущественные права на изобретения, полезные модели, промышленные образцы свободно, действуя в своем интересе на основании договоров при непротиворечии условий соглашения законодательству. Беспрепятственное осуществление прав интеллектуальной промышленной собственности согласуется с конституционными положениями о свободном использовании своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом хозяйственной деятельности, а также на основе гарантий свободного технического, научного, других видов творчества.

Согласно п. 4 ст. 1349 ГК не могут быть объектами патентных прав:

1) способы клонирования человека;

2) способы модификации генетической целостности клеток зародышевой линии человека;

3) использование человеческих эмбрионов в промышленных и коммерческих целях;

4) иные решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

В указанном пункте ст. 1349 ГК сохранено ранее действовавшее правило о том, что не признаются в качестве изобретений технические решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали (например, конструкции отмычек, орудия пыток и т.д.). В данном случае заявленные решения отвечают условиям патентоспособности, однако законодатель, исходя из общественных интересов, прямо исключил их из числа охраноспособных объектов.

По своей сути патент или свидетельство - это государственные охранные документы на новые технические решения в самых различных отраслях народного хозяйства, которые действуют на территории страны, где были выданы такие документы.

Таким образом, в отличие от объектов авторского права, которые охраняются законом с момента их создания, объекты патентного права охраняются только после официального признания их таковыми в результате выполнения ряда формальных действий. Такие действия включают составление заявки на выдачу охранного документа, рассмотрение заявки соответствующим государственным ведомством (В настоящее время таким ведомством является Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным (Роспатент) и вынесение им решения о выдаче охранного документа.

Необходимость в наличии специального охранного документа обусловлена наличием у объекта патентной охраны такого признака как повторимость, который заключается в том, что вероятность создания одного и того же объекта патентной охраны разными лицами и независимо друг от друга достаточно велика.

В связи с этим необходима особая формальная процедура, которая удостоверит приоритет (первенство) того или иного лица в создании данного объекта.

Нарушение исключительных прав на объекты патентного права предусматривает применение особых санкций, которые включают:

- запрещение дальнейшего неправомерного использования объекта патентного права в хозяйственном обороте в любой форме и\или осуществления действий, которые способны привести к такому правонарушению;

- возмещение правообладателю понесенных убытков. При этом возмещаются не только произведенные расходы (например, затраты на производство товаров, сбыт которых затруднен из-за производства контрафактных товары), но и упущенная выгода, то есть та прибыль, которую мог бы получить правообладатель, если бы нарушения не было;

- наложение на нарушителя обязанности выплатить штраф;

- публикация решения суда в целях защиты своей деловой репутации.

**1.2.2 Авторское право**

Понятие "авторское право" не определено в международных договорах. Национальное законодательство такие определения иногда устанавливает. Например, в соответствии с ранее действовавшим Законом Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах" авторское право - это отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства. В Гражданском кодексе Российской Федерации понятие "авторское право" не определено, однако признано, что результатом творческой деятельности авторов являются произведения науки, литературы и искусства[[5]](#footnote-5).

Авторское право - это установленное законодательством право некоторых лиц на произведения науки, литературы или искусства, созданные творческим трудом этих же или иных лиц.

Существуют и иные определения понятия "авторское право", однако главным в любом определении являются три элемента:

1) произведения науки, литературы и искусства признаются охраняемыми при некоторых условиях;

2) автору предоставляются личные неимущественные права на созданное им произведение;

3) автору или иным лицам предоставляются исключительные имущественные права на использование созданного автором произведения[[6]](#footnote-6).

Первичными субъектами авторского права признаются авторы произведений науки, литературы и искусства.

Во-первых, первичными субъектами авторского права могут быть не только авторы произведений. Субъектами авторского права могут быть создатели и иных объектов интеллектуальной собственности, поскольку заявочная документация, которую они подают в патентное ведомство на получение охранных документов (патентов, свидетельств), является объектом авторского права.

Во-вторых, при создании произведений совместным творческим трудом нескольких лиц все они признаются соавторами. Однако соавторами не признаются лица, которые оказывали автору или авторам материальное, организационное, техническое или иное нетворческое содействие или помощь.

Поскольку личные неимущественные права автора признаются неотчуждаемыми и непередаваемыми, то субъектами личных неимущественных прав могут быть только авторы произведений науки, литературы и искусства.

Исключительное имущественное авторское право может принадлежать не только автору произведения, но и иным лицам - правообладателям авторского права. Причем принадлежность имущественного права тому или иному лицу устанавливается по закону или по договору. По закону или по договору субъектами имущественного авторского права могут быть:

авторы произведений;

наследники авторов;

работодатели авторов служебных произведений;

издатели некоторых видов произведений;

правопреемники юридических лиц;

правообладатели объектов авторского права.

Авторы - это физические лица, творческим трудом которых созданы произведения науки, литературы или искусства.

Наследники - это лица, которые по закону или завещанию наследуют имущественные права авторов на те или иные произведения.

Работодатели - это лица, которые оплачивают работу авторов по созданию служебных произведений.

Издатели некоторых видов произведений - это лица, издающие энциклопедии, энциклопедические словари, газеты, журналы и иные периодические издания, в том числе сборники научных трудов.

Правопреемники юридических лиц - это лица, к которым перешли имущественные права по закону, договору или в силу других юридических оснований, например при реорганизации юридических лиц.

Правообладатели объектов авторского права - лица, обладающие имущественными правами на объекты авторского права.

Бернская конвенция, как и иные международные договоры в области авторского права, не содержит определения термина "объекты авторского права", которое используется в национальном законодательстве. Однако этот термин по существу является синонимом термина "литературные и художественные произведения", который содержится и разъясняется в Бернской конвенции. В ст. 1259(1) Гражданского кодекса Российской Федерации прямо установлено, что "объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства".

Законодательство об авторском праве большинства стран содержит перечень объектов авторского права или произведений, который обычно соответствует ст. 2(1) Бернской конвенции, имеющей в официальном русском переводе такое содержание: "Термин "литературные и художественные произведения" охватывает все произведения в области литературы, науки и искусства, каким бы способом и в какой форме они не были выражены, как то: книги, брошюры и другие письменные произведения; лекции, обращения, проповеди и другие подобного рода произведения; драматические и музыкально-драматические произведения; хореографические произведения и пантомимы; музыкальные сочинения с текстом или без текста; кинематографические произведения, к которым приравниваются произведения, выраженные способом, аналогичным кинематографии; рисунки, произведения живописи, архитектуры, скульптуры, графики и литографии; фотографические произведения, к которым приравниваются произведения, выраженные способом, аналогичным фотографии; произведения прикладного искусства; иллюстрации, географические карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии, архитектуре или наукам".

**1.2.3 Права на средства индивидуализации**

Исключительные права (интеллектуальная собственность) на средства индивидуализации - это, прежде всего, исключительные права на товарные знаки и знаки обслуживания, а также права на наименования мест происхождения товаров, фирменные наименования и коммерческие обозначения. Все перечисленные средства индивидуализации широко используются в современном бизнесе, в том числе в российском[[7]](#footnote-7).

Принципиальная разница между товарными знаками и наименованиями мест происхождения товаров заключается в том, что товарный знак можно продать (уступить), а наименование места происхождения товара - нельзя. Тем не менее не всегда продажа товарного знака воспринимается естественно, как продажа товара в магазине или садового участка. Например, продажа товарного знака «Белый аист» российской фирме, а такой факт действительно имел место осенью 2000 г., выглядит достаточно дико. Дело в том, что коньяк «Белый аист» давно ассоциируется с молдавским коньяком. Выпускать под тем же названием и с тем же товарным знаком другой напиток, даже хороший, объективно означает вводить потребителя в заблуждение, хотя нарушения закона здесь нет.

В соответствии с Законом РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» к товарным знакам и знакам обслуживания относятся обозначения, способные отличать, соответственно, товары и услуги одних юридических лиц от однородных товаров или услуг других производителей - юридических или физических лиц.

В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации. Наиболее распространенными являются словесные товарные знаки. В этом качестве могут быть зарегистрированы существующие слова, например, «Лада» или «Triumph» для автомобилей, искусственные слова типа «Kodak» для фототоваров, а также имена или сочетания букв и цифр. В качестве примеров можно назвать соответственно «Ford», «ЗиЛ» и 555 (сигареты). Наиболее удачные товарные знаки, как правило, запоминающиеся искусственные слова. Использование в качестве знаков обычных слов может оказаться слишком описательным, либо порождать неверные ассоциации. Использование в качестве знака своей фамилии может создать проблемы в будущем, например, если бизнес будет куплен представителями другой фамилии. Яркий пример в этом ряду - многолетнее разбирательство между потомками «водочного короля» П.А. Смирнова по поводу прав на использование его имени в товарных знаках своих фирм.

В качестве изобразительных товарных знаков обычно используются рисунки или символы. Например, фирма BMW использует в качестве знака символическое изображение пропеллера, так как до второй мировой войны и в период войны эта фирма производила самолеты.

Комбинированные товарные знаки состоят из словесных и изобразительных элементов. Такие знаки при их удачном исполнении сочетают достоинства словесных и изобразительных товарных знаков. Они лучше запоминаются, их легче защищать в суде в случае возникновения споров. Среди наиболее известных в нашей стране комбинированных товарных знаков можно назвать такие, как «Пума», «Кристалл», «Ягуар».

Согласно российскому законодательству охраняются только зарегистрированные товарные знаки. Владелец товарного знака может проставлять рядом с товарным знаком предупредительную маркировку, указывающую на то, что применяемое обозначение является товарным знаком, зарегистрированным в России. В качестве такой маркировки обычно используется взятая в кружок латинская буква «R».

Отношение российского государства к товарным знакам не оставалось постоянным даже на протяжении относительно короткого промежутка времени с 1992 г. (принятие закона о товарных знаках) до 2000 г. (широкомасштабная кампания по «восстановлению» прав государства). В первые годы после принятия закона о товарных знаках государство не вмешивалось в процесс их регистрации. В результате небольшие частные фирмы смогли без помех зарегистрировать на свое имя в качестве товарных знаков очень известные названия и этикетки, например: «Столичная», «Московская», «Перцовка» (для водок); «Мишка косолапый» (для конфет); «Прима» (для сигарет); «Прогресс» (для издательства). Этот ряд легко можно продолжить. В результате заводы, производящие водку по отработанной еще в советское время технологии и под названием «Столичная», обязаны платить за лицензию на использование товарного знака фирме ЗАО «Союзплодимпорт». Ненормальность такого положения очевидна. Однако все было сделано по закону. Разумеется, правительство России пытается исправить положение, но разумное решение вопроса пока не найдено.

**1.2.4 Исключительные права в составе предприятия**

Исключительные права (ИС) могут принадлежать государству не непосредственно, а как часть имущественного комплекса государственного унитарного предприятия. В соответствии с Гражданским кодексом РФ (ст. 132) в состав предприятия как имущественного комплекса входят «права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания), и другие исключительные права, если иное не предусмотрено законом или договором». Законодатель особо выделил средства индивидуализации, хотя для большинства государственных предприятий, особенно для оборонных, более существенную часть ИС составляют «другие исключительные права». Прежде всего, сюда следует отнести права на программное обеспечение (программы для ЭВМ и базы данных), а также на изобретения, полезные модели и промышленные образцы.

Принято считать, что российские оборонные предприятия, в том числе те из них, которые остались государственными, а также НИИ и КБ соответствующего профиля обладают большим объемом ИС. Так ли это? На самом деле ответ на вопрос не так прост, как представляется на бытовом уровне. Действительно, в наших НИИ и КБ все еще много разработок, которые по своему уровню опережают общий уровень техники не только в России, но и в мире, а на оборонных предприятиях накоплено много полезных знаний (ноу-хау), которые позволяют реализовать многие технологические процессы более эффективно, чем где-либо в мире. Тем не менее все это не может быть (за редким исключением) отнесено к ИС. Прежде всего, следует напомнить, что ИС - это исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности, а не сами результаты. Кроме того, многие из этих результатов могут быть реально использованы только в том месте, где они получены. Причины этого многообразны и сложны. В том числе использованию тех же результатов на других предприятиях часто мешает отсутствие там необходимой производственной культуры (человеческого капитала), недостаточная систематизация знаний, которые необходимо передать, и т.п. Еще более серьезные препятствия возникают при попытках реализовать те же результаты за рубежом. Помимо иной культуры, заметную роль начинают играть различные правовые ограничения, начиная от приоритетов национальной техники и промышленности, и заканчивая обязательным трудоустройством рабочих, которые будут уволены в результате приобретения новой технологии. Последнее условие часто оказывается непреодолимым препятствием при внедрении самых совершенных технологий.

Следует также отметить, что на большинстве российских предприятий права на ранее полученные результаты либо учтены лишь самым приблизительным образом, либо вообще не учтены. Здесь мы касаемся еще одного аспекта рассматриваемой проблемы, а именно, учета ИС в составе НМА.

**1.3 Нематериальные активы**

Понятие НМА используется в управлении, в оценочной деятельности и в бухгалтерском учете, причем в национальных стандартах бухучета разных стран содержание этого понятия различно. В самом широком смысле НМА - это специфические активы, для которых характерны: 1) отсутствие осязаемой формы; 2*)* долгосрочность использования; 3) способность приносить доход.

Отсутствие осязаемой формы - основная, но не единственная специфическая особенность нематериальных активов, отличающая их от других долгосрочных активов. Другие специфические особенности характерны только для отдельных видов нематериальных активов, но не для всех одновременно, т.е. их нельзя использовать как характерные отличительные признаки. Более того, тремя позициями, отмеченными выше, исчерпывается то общее, что можно сказать о нематериальных активах вообще, не делая специальных оговорок относительно сферы применения или страны, о которой идет речь.

Принято различать: идентифицируемые нематериальные активы, к числу которых относятся ИС и некоторые другие имущественные права, способные приносить доход в течение длительного периода (более одного года); и неидентифицируемые нематериальные активы, иногда называемые активами типа гудвилл. Однако такое деление всех НМА на две категории не универсально. Различаются также состав каждой из двух категорий НМА применительно к разным странам, конкретные правила учета и т.д. Международный стандарт финансовой отчетности МСФО 38 «Нематериальные активы» касается только идентифицируемых нематериальных активов, причем только тех, которые не рассматриваются специально в других стандартах. В первую очередь стандарт МСФО 38 касается ИС.

Таким образом, НМА - это, прежде всего, идентифицируемые НМА, а идентифицируемые НМА - это, прежде всего, имущественные права на ИС. Однако понятие ИС включает в себя не только имущественные, но и личные неимущественные права, не входящие в состав НМА. Имущественные исключительные права также далеко не всегда входят в состав НМА какого-либо юридического лица. Иначе говоря, соотношение между ИС и НМА достаточно сложно.

Бухгалтеры всех стран, сталкиваясь с НМА, хватаются за голову. Эту категорию активов долго воспринимали не очень серьезно, относя к ней все то, что не нашло места среди других «нормальных» активов. Стоимость НМА обычно составляла лишь несколько процентов от стоимости всех активов. Обычно она обнаруживалась при купле-продаже фирмы, когда цена сделки оказывалась на 3-5% выше, чем стоимость чистых активов. Эту разность оформляли как особый нематериальный актив и ставили на баланс покупателя. Отсюда название актива «гудвилл», что означает «добрая воля». Тем самым подчеркивается тот факт, что речь идет о добровольном согласии покупателя заплатить за что-то, известное обеим сторонам, но пока не отраженное на бумаге. Это что-то обычно связывают с деловой репутацией покупаемой фирмы. Однако в последние десятилетия эта логика сначала стала давать сбои, а потом совсем зашла в тупик. Объем НМА стал заметно расти, его стало невыгодно относить только на деловую репутацию. Все большую часть стоимости всех НМА фирмы стараются представить как стоимость принадлежащих им прав ИС. Дальше произошло нечто совсем интересное. В последние несколько лет НМА в развитых странах стали превышать по своей совокупной стоимости другие активы компаний. Однако при этом сохранился огромный разрыв между балансовой стоимостью всех активов, включая НМА, и настоящей стоимостью компании.

Некоторые фирмы, добившиеся огромных успехов, практически не располагают никакими активами, учитываемыми на балансе, в том числе НМА. Наиболее яркий пример в этом ряду — компания «Виза Интернэшнл». Можно было бы утверждать, что такой компании не существует, хотя она и осуществляет финансовые сделки на сумму в треть триллиона долларов в год. По сути, «Виза» является членской организацией, союзом банков и других финансовых учреждений. Каждая компания - член организации владеет только тем портфелем держателей кредитных карточек, который она сформировала, т.е. определенной частью организации. Основатель «Визы» Ди Хок называет ее «холдинговой компанией наоборот», имея в виду, что не она владеет своими функциональными подразделениями, а они являются ее собственниками.

Есть и другие примеры. Инвестор, захотевший убедиться в прибыльности «Ай-Би-Эм» или «Майкрософт» единственно на основании их финансовых отчетов, так и не узнает, из чего складывается столь высокая стоимость этих двух компаний. Некоторые авторы называют НМА призраками. Подобно электронам в камере Вильсона, они появляются в бухгалтерских книгах в виде призрачных изображений. Только в редких случаях НМА имеют на рынке какую-либо стоимость. Чаще всего эта стоимость не соответствует их действительной ценности.

**1.4 Информационные ресурсы**

Помимо прав ИС, учитываемых в составе НМА, предприятие или организация может располагать другими активами, ценность которых определяется знаниями, связанными с этими активами, а не материальными составляющими. Эти активы называются информационными ресурсами. Разумеется, информация (ее определенные виды) находилась в гражданском обороте и до принятия специального закона в 1995 г. В том числе еще в Основах гражданского законодательства Союза СССР и республик была статья «151. Секреты производства (ноу-хау)», содержание которой почти дословно совпадает со ст. 139 ГК РФ (служебная и коммерческая тайна). Однако появление специального закона об информации принципиально изменило ситуацию.

**1.4.1 Правовой режим информационных ресурсов**

Правовой режим информационных ресурсов определен Законом РФ «Об информации, информатизации и защите информации», принятым в 1995 г. Одно из важнейших понятий, используемых в данном законе - документированная информация (документ). В отличие от нематериальных объектов (результатов интеллектуальной деятельности) документ - это вещь. В отношении документов действуют нормы вещного права. Разумеется, ценность документа определяется его содержанием, но не только. Иначе откуда столько проблем с копиями и подлинниками? Вместе с тем информация как таковая нематериальна и не сводится только к документам.

Еще одно существенное отличие информационных ресурсов от ИС состоит в том, что для них существует действующая по умолчанию норма: информационные ресурсы, созданные по государственному заказу за счет бюджета, принадлежат государству. В отношении объектов ИС такой нормы не существует. Разумеется, в государственный контракт может быть включено условие, согласно которому права на полученные результаты будут распределены иначе, чем (по умолчанию) предусматривается в законе. Но это должно делаться очень тщательно. В противном случае возможны ситуации, когда результатами не сможет законно пользоваться ни одна из сторон.

Информационные ресурсы России накоплены за длительный период времени, в том числе за период существования СССР. Сюда относятся архивы, данные геологоразведки и многое другое.

Наряду с перечисленными ресурсами государственного значения многие фирмы накапливают собственные банки и базы данных. Например, очень большую ценность может иметь список клиентов фирмы с указанием характера оказываемых услуг и цен на них. Такие информационные ресурсы следует охранять как коммерческую тайну, опираясь на ст. 139 ГК РФ и на законодательство о конкуренции. Прецеденты разбирательств по нарушению законодательства о конкуренции в России уже есть.

**1.4.2 Систематизированные знания**

Объекты ИС - это, как правило, систематизированные знания. Кроме того, систематизированные знания могут быть представлены в виде документов, которые не являются объектами ИС в соответствии с российским законодательством. Чаще всего систематизированные знания представлены в виде конструкторской и технологической документации, а также в виде отчетов о результатах научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ. Разумеется, научный отчет можно рассматривать как произведение науки, охраняемое законом об авторском праве. Однако такая охрана будет неполноценной, так как значительный интерес может представлять только содержание отчета, тогда как форма представления обычно не играет существенной роли. За редким исключением научные отчеты не представляют интереса с точки зрения их возможной публикации и получения выгоды от реализации тиража. Поэтому исключительное право на копирование здесь может играть существенную роль только при условии дополнительных ограничений. Например, может быть ограничено время, отводимое на просмотр отчета, запрещено делать выписки и т.д., но эти меры относятся скорее к арсеналу охраны коммерческой тайны, чем к авторскому праву.

Еще более сложно разобраться с правами на конструкторскую и технологическую документацию. Однако это необходимо сделать, учитывая важность вопроса. Конструкторская документация (как таковая) к числу объектов исключительных прав заведомо не относится. Она может содержать тексты и рисунки - объекты авторского права, «ноу-хау» - скрываемую информацию, представляющую коммерческую ценность и охраняемую в режиме коммерческой тайны, а также патентоспособные решения - потенциальные объекты промышленной собственности. Однако в целом конструкторская документация объектом исключительных прав не является в отличие, например, от кинофильма, который также включает в себя множество объектов исключительных прав (сценарий, музыку, тексты песен и т.д.), но охраняется еще и как целостное произведение - самостоятельный объект авторского права. Аналогичный подход к конструкторской документации возможен, но законом не предусмотрен.

Продолжая аналогию с кинофильмом и учитывая, что вопрос о правах на конструкторскую документацию в целом исключительно актуален, можно проанализировать возможность ее правовой охраны в рамках авторского права.

Конструкторская документация определяется ЕСКД (ГОСТ 2.102-68) как совокупность текстовых и графических документов, которые в отдельности или в совокупности определяют состав и устройство изделия и содержат необходимые данные для его разработки или изготовления, контроля, приемки, эксплуатации и ремонта. Следует обратить внимание на одну важную тонкость. В цитируемом стандарте речь идет не о «текстах и рисунках», а о «текстовых и графических документах», что далеко не одно и то же. Документ далеко не всегда можно рассматривать как объект авторского права. Вместе с тем его можно рассматривать как вещь, охраняемую в рамках закона «Об информации, информатизации и защите информации». То же можно сказать и о совокупности текстовых и графических документов, составляющих конструкторскую документацию.

Однако вопрос ни в коем случае нельзя считать закрытым раз и навсегда. В частности, благодаря применению новых цифровых технологий конструкторская и технологическая документация в традиционном (бумажном) виде скоро перестанет существовать. В современном производстве она заменяется соответствующим программным обеспечением, т.е. программами для ЭВМ и базами данных. А это объекты авторского права.

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

На пороге нового «цифрового» тысячелетия в экономике все более заметную роль играют нематериальные ценности, к числу которых относятся знания, деловые связи, репутации и другие почти неуловимые факторы, объединяемые понятием «интеллектуальный капитал». Это понятие существенно шире, чем ставшие уже почти привычными интеллектуальная собственность и нематериальные активы.

Принято выделять две категории факторов, составляющих ИК. Первую категорию составляет «человеческий капитал», куда входят совокупность знаний, практических навыков и творческих способностей служащих компании, а также моральные ценности компании, культура труда и общий подход к делу.

Ко второй категории факторов, именуемой «структурным капиталом», относятся техническое и программное обеспечение, организационная структура, товарные знаки, патенты, авторские права и все то, что позволяет сотрудникам компании реализовать свой потенциал.

Конвенция о создании ВОИС трактует понятие интеллектуальной собственности максимально широко. Согласно п. VIII ст. 1. этой Конвенции «интеллектуальная собственность включает права, относящиеся к: литературным, художественным и научным произведениям, исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио- и телевизионным передачам, изобретениям во всех областях человеческой деятельности, научным открытиям.

Патентный закон РФ предусматривает правовую охрану трех разных видов интеллектуальной собственности, а именно: изобретений, полезных моделей, промышленных образцов. Эти объекты близки по существу и по процедуре подготовки заявок на получение правовой охраны.

Авторское право в отличие от патента охраняет не идею, как таковую, а форму ее воплощения. Основу российского законодательства об авторском праве и смежных правах составляют два федеральных закона, а именно: Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах», принятый в 1993 г., и Закон РФ «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных», принятый в 1992 г.

Исключительные права (интеллектуальная собственность) на средства индивидуализации - это, прежде всего, исключительные права на товарные знаки и знаки обслуживания, а также права на наименования мест происхождения товаров, фирменные наименования и коммерческие обозначения. Исключительные права могут принадлежать государству не непосредственно, а как часть имущественного комплекса государственного унитарного предприятия. В соответствии с Гражданским кодексом РФ (ст. 132) в состав предприятия как имущественного комплекса входят «права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги, и другие исключительные права, если иное не предусмотрено законом или договором».

Понятие нематериальных активов используется в управлении, в оценочной деятельности и в бухгалтерском учете, причем в национальных стандартах бухучета разных стран содержание этого понятия различно. В самом широком смысле нематериальные активы - это специфические активы, для которых характерны: отсутствие осязаемой формы; долгосрочность использования; способность приносить доход.

Нематериальные активы - это, прежде всего, идентифицируемые нематериальные активы, а идентифицируемые нематериальные активы - это, прежде всего, имущественные права на интеллектуальную собственность. Однако понятие интеллектуальной собственности включает в себя не только имущественные, но и личные неимущественные права, не входящие в состав нематериальных активов. Имущественные исключительные права также далеко не всегда входят в состав нематериальных активов какого-либо юридического лица. Иначе говоря, соотношение между интеллектуальной собственности и нематериальных активов достаточно сложно.

**БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК**

1. Бандурин В.В. Управление федеральной собственностью в условиях переходной экономики / В.В. Бандурин, В.Ю. Кузнецов.- М.: Наука и экономика, 1999. – 337 с.

2. Гаврилов Э.П. В патентном праве - новизна, в авторском - оригинальность // Патенты и лицензии. – 2010.- №12. – С.11-15.

3. Гришаев С.П. Патентное право // С.П. Гришаев. – М.: Юристъ, 2009. – 264.

4. Закупень Т.В. Управление государственной собственностью в условиях реформирования российской экономики // Журнал российского права. - 2001. - № 8. – С.12-16.

5. Котиа С.Т. Специфика прав на средства индивидуализации юридических лиц, товаров и услуг как объектов гражданского оборота // Законодательство. – 2009. - № 5. – С.8-13.

6. Кошкин В.И. Управление государственной собственностью / В.И.Кошкин. – М.: ЭКМОС, 2002. – 664 с.

7. Николаева Т.П. Государственная инновационная политика в области интеллектуальной собственности// Инновации. - 2010. - № 1. - С. 29-33.

8. Половинкин П.Д. Основы управлений государственной собственностью в России / П.Д. Половинкин, А.В. Савченко. - М.: Экономика, 2000. – 421 с.

9. Судариков С.А. Авторское право / С.А. Судариков. - М.: "Проспект", 2010

10. Судариков С.А. Интеллектуальная собственность / С.А. Судариков. - М.: Издательство деловой и учебной литературы, 2008. – 382 с.

11. Талапина Э.В. Управление государственной собственностью / Э.В. Талапина. - СПб.: Юридический центр Пресс, 2002. – 376 с.

12. Тарасьянц С.В. Интеллектуальная собственность и ее современная государственная правовая охрана // Фундаментальные исследования. – 2008. - № 8. – С. 79-81.

1. Судариков С.А. Интеллектуальная собственность / С.А. Судариков. - М.: Издательство деловой и учебной литературы, 2007. – 382 с. [↑](#footnote-ref-1)
2. Тарасьянц С.В. Интеллектуальная собственность и ее современная государственная правовая охрана // Фундаментальные исследования. – 2007. - № 8. – С. 79-81. [↑](#footnote-ref-2)
3. Гришаев С.П. Патентное право // С.П. Гришаев. – М.: Юристъ, 2009. – 264 с. [↑](#footnote-ref-3)
4. Гаврилов Э.П. В патентном праве - новизна, в авторском - оригинальность // Патенты и лицензии. – 2010.- №12. – С.11-15. [↑](#footnote-ref-4)
5. Судариков С.А. Авторское право / С.А. Судариков. - М.: "Проспект", 2010 г. – 407 с. [↑](#footnote-ref-5)
6. Гаврилов Э.П. В патентном праве - новизна, в авторском - оригинальность // Патенты и лицензии. – 2010.- №12. – С.11-15. [↑](#footnote-ref-6)
7. Котиа С.Т. Специфика прав на средства индивидуализации юридических лиц, товаров и услуг как объектов гражданского оборота // Законодательство. – 2009. - № 5. – С.8-13. [↑](#footnote-ref-7)