**Страхование интеллектуальной собственности**

Микаэл Дашян, президент общественного фонда «Право и Интернет»

Страхование объектов интеллектуальной собственности - сравнительно новая услуга на российском рынке. Однако, анализируя темпы развития наукоемких технологий и в целом российского рынка, можно предположить, что в среднесрочной перспективе данный продукт окажется весьма востребованным.

**Страхование и законодательство**

Действующее законодательство прямо не устанавливает необходимости обязательного страхования объектов интеллектуальной собственности (ОИС). Однако ряд нормативных актов вполне обоснованно может быть подвергнут коррекции, поскольку заключенный в них «дух закона» не противоречит введению обязательного страхования объектов интеллектуальной собственности.

Так, в соответствии со статьей 25 закона «О космической деятельности», организации и граждане, которые эксплуатируют космическую технику или по заказу которых осуществляется создание и использование космической техники, обязаны страховать жизнь и здоровье космонавтов, работников объектов космической инфраструктуры, а также ответственность за вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу других лиц. К сожалению, данное положение не может быть распространено на соответствующие объекты интеллектуальной собственности. Можно предположить, что именно законодательное закрепление обязательного страхования ОИС как в космической деятельности, так и в иных областях промышленности поможет защитить права изобретателей и соответственно увеличить интеллектуальный потенциал страны.

Известно, что использование результатов интеллектуальной деятельности в бизнесе (например, в инновационной деятельности) подразумевает большие риски. Большая часть из них связана с индивидуализацией результатов интеллектуальной деятельности и инвентаризацией нематериальных активов. К ним, согласно положению «Учет нематериальных активов», предъявляется ряд требований, подтвердить выполнение которых достаточно сложно.

Например, распространены споры между работодателями и авторами программного обеспечения, гранторами и агентами, выходящими на новые рынки сбыта в дистрибьюторских отношениях.

В этой связи риск признания товарного знака общеизвестным, отмены регистрации патента или оспаривания авторских прав, как и самого юридического статуса произведения, может угрожать каждому, даже вполне добросовестному правообладателю. Такие риски вероятны, а их наступление - случайно. Следовательно, они могут быть причислены к страховым рискам (в соответствии со статьей 9 закона «Об организации страхового дела в Российской Федерации»).

Исходя из теоретических разработок, а также мировой и начинающейся складываться российской практики страхования от рисков, присущих хозяйственному обороту объектов интеллектуальной собственности, специалисты выделяют следующие виды страхования:

страхование риска соответствия результатов интеллектуальной деятельности патентно-правовым показателям;

страхование риска утраты прав на объекты интеллектуальной собственности;

имущественное страхование, включающее в себя страхование документов (патентов, свидетельств, сертификатов соответствия);

страхование профессиональной ответственности патентных поверенных и гражданской ответственности экспертов по оценке соответствия результатов интеллектуальной деятельности;

страхование ответственности за случайное и непреднамеренное использование индивидуализированных объектов интеллектуальной собственности;

страхование финансовых рисков и непреднамеренного искажения бухгалтерской отчетности о нематериальных активах правообладателя;

страхование рисков, возникающих при проведении процедуры патентования;

страхование рисков, связанных с финансовыми потерями в случае отказа в выдаче патента или свидетельства;

страхование рисков, связанных с разглашением конфиденциальных сведений;

страхование от судебных расходов (издержек);

страхование от непредвиденных расходов или потери дохода в случае установления контрафактного использования индивидуализированных ОИС и в связи с появлением на рынке товаров-аналогов, сутью которых является объект авторского и смежных прав.

Мнения заинтересованных лиц о целесообразности страховой защиты хозяйственного оборота объектов интеллектуальной собственности диаметрально противоположны. Некоторые «специалисты» полагают, что на отечественном рынке пока не сформировались ни спрос, ни предложение защиты объектов интеллектуальной собственности, а также способы борьбы с «пиратством» в сфере хозяйственного оборота объектов авторских прав. Но компетентные должностные лица полагают, что действительно эффективной защитой на рынке объектов интеллектуальной собственности может быть исключительно — страховая.

Таможенные отношения и страхование

С 1 января 2004 года вступила в силу новая редакция Таможенного кодекса РФ, в которой определен порядок принятия таможенными органами мер, связанных с приостановлением выпуска контрафактной продукции при перемещении товаров через таможенную границу.

Особое внимание законодатель уделил противодействию провоза нелегальных объектов интеллектуальной собственности через государственную границу России. В частности, статья 395 Таможенного кодекса предусматривает создание таможенного реестра объектов интеллектуальной собственности. Объекты интеллектуальной собственности включаются в данный реестр при условии, что правообладатель обеспечивает исполнение обязательства о возмещении имущественного вреда, который может быть причинен декларанту, собственнику, получателю товаров или иным лицам в связи с приостановлением выпуска товаров (в случае необоснованных претензий).

Однако по собственному желанию правообладатель может представить договор страхования риска ответственности за причинение вреда в пользу указанных лиц. Фактически это положение позволило перейти на новый уровень обсуждения вопросов страхования объектов интеллектуальной собственности - прямо или косвенно, в законодательных актах появились указания на необходимость страхования рисков, связанных с ОИС.

Следует подчеркнуть, что реализация данной правовой нормы оправдала самые оптимистичные ожидания и стала полноценной частью законодательства РФ об охране интеллектуальной собственности.

Одной из важнейших проблем, сдерживающих более активное внедрение страхования ОИС в коммерческом обороте, является некоторая неопределенность законодательства в части определения «подтверждений» - документов или иных свидетельств - наличия объекта интеллектуальной собственности.

В отличие от сферы промышленной собственности, где при выдаче патента на изобретение проводится поиск и экспертиза аналогов, в сфере авторского права, согласно действующему законодательству, не требуется регистрации произведения, иное его специальное оформление или соблюдение каких-либо формальностей. Это зачастую влечет за собой длительные судебные споры, исход которых непредсказуем.

**Механизмы и решения**

Таможенное законодательство может быть использовано в сфере страхования объектов интеллектуальной собственности значительно шире. Так, в Положении о защите прав интеллектуальной собственности таможенными органами приводится расширенный перечень документов, подтверждающий наличие права на ОИС.

1. Для объектов авторского права:

свидетельство о депонировании экземпляров или свидетельство об официальной регистрации программ для ЭВМ и баз данных;

нотариальное удостоверение фактов;

образец изготовленных или выпущенных в свет экземпляров произведения на территории государства.

2. Для объектов смежных прав:

документ о депонировании экземпляров;

нотариальное удостоверение фактов.

3. Для товарных знаков и знаков обслуживания:

свидетельство на товарный знак (знак обслуживания);

выписка из Государственного реестра товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации;

договор об уступке товарного знака.

4. Для наименований мест происхождения товаров:

свидетельство на право пользования наименованием места происхождения товара.

Следует отметить, что это фактически первый нормативно-правовой акт, содержащий в себе завершенный перечень правоподтверждающих документов на объекты интеллектуальной собственности. Однако и он не во всем соответствует сути действующих правовых норм и не решает реальную проблему рынка интеллектуальной собственности.

Таким образом, нужны иные процедуры и иные подтверждения соответствия в отношении хозяйственного оборота объектов интеллектуальной собственности.

Наличие предметного списка таких документов ставит под сомнение целесообразность использования термина «охранный документ». Используемое в юридической литературе понятие «охранный документ» означает обобщение всех свидетельств, выдаваемых федеральным органом исполнительной власти, об интеллектуальной собственности на такие объекты, как изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки и знаки обслуживания (именно такой завершенный перечень предложен в Постановлении Правительства РФ от 12.02.1993 года).

Как уже указывалось выше, наличие таких «охранных документов» зачастую не может гарантировать реального авторства на соответствующие объекты интеллектуальной собственности, как, впрочем, и наличия самого произведения. Подтверждение тому - многочисленные судебные разбирательства, связанные с оспариванием авторства и/или «недружелюбным» изъятием результатов интеллектуальной деятельности.

Приведенный выше перечень важен и в сферах авторского и смежного прав (особенно при защите авторских прав на программные продукты и базы данных), потому что в данной сфере отсутствуют даже «охранные документы».

Не меньшую ценность перечень данных документов имеет и для страховых компаний (особенно при судебных разбирательствах), которые получили теперь официальные унифицированные сведения о перечне «правоподтверждающих» документов. Однако оптимальных для страховщиков методик оценки рисков, связанных с объектами интеллектуальной собственности, пока, к сожалению, по-прежнему нет.

Одним из немногих рекомендательных актов в этой связи могут стать разработки Финансовой академии при Правительстве РФ, специалистами которой были сформулированы методологические принципы и методические приемы страхования объектов интеллектуальной собственности, принадлежащих городу Москве, в условиях их рыночного использования и в процессе их коммерциализации.

Также может оказаться полезным взаимодействие страховщиков с компетентными организациями Системы добровольной сертификации ОИС, использование которой позволяет осуществлять оценку и подтверждение соответствия национальным стандартам, стандартам организаций, условиям договоров, а главное - подтвердить факт существования самого произведения.

Это означает, что заинтересованные лица (в нашем случае активно защищающие свои права -правообладатели и лица, профессионально специализирующееся на охране объектов интеллектуальной собственности) могут создавать «альтернативные» правовые, не противоречащие действующему законодательству реальности и, следовательно, укреплять свои позиции, а также осуществлять поддержку других субъектов.

**Список литературы**

Журнал «Атлас страхования» № 8, 2005 г.