

УДК 347.77

Устинова Л.Н. – старший преподавательE-mail: buro.ustinova@mail.ru**Казанский государственный архитектурно-строительный университет****МОДЕЛЬ РЕАЛИЗАЦИИ НОУ-ХАУ****АННОТАЦИЯ**

В рамках настоящей статьи автор рассматривает вопрос реализации прав на объекты интеллектуальной собственности в виде реализации прав на объекты, представляющие производственный и коммерческий интерес третьих лиц. Реализация данных прав позволит создать финансовую базу по обеспечению собственных программ стратегического развития, а также позволит увеличить уровень собственных средств предприятия. При изменении подхода и объекта рассмотрения создается возможность увеличения стоимости бизнеса на основе нематериальных активов, что дополнительно представляет собой залоговую массу, которая может быть использована в обеспечении заемных средств.

КЛЮЧЕВЫЕ СЛОВА: модернизация, ноу-хау, правовая защита.**Ustinova L.N.** – senior lecturer**Kazan State University of Architecture and Engineering****MODEL OF REALIZATION OF A KNOW-HOW****ABSTRACT**

Within the limits of the present article authors will consider the problem realizations of the rights to objects of intellectual property in the form of realization of the rights to the objects representing industrial and commercial interest of the third parties. Realization of the given rights will allow to create financial base on maintenance of own programs of strategic development, and also will allow to increase level of own means of the enterprise. At change of the approach and object of consideration possibility on increase in cost of business on the basis of non-material actives is created that in addition represents mortgaging weight which can be used in maintenance of extra means.

KEYWORDS: modernization, a know-how, legal protection.

На современном этапе социально-экономического развития Российской Федерации, в период начала государственной программы по глубокой модернизации промышленности, особую значимость приобретают вопросы повышения качества продукции отечественных производителей, увеличения доли импортозамещения в технике и технологиях.

Существенными и значимыми условиями решения поставленных вопросов являются задачи по привлечению финансирования как из банковского, так и частного секторов.

При организации работ по привлечению и использованию стороннего финансирования проектов и/или производств дополнительно встает вопрос о решении задач по обеспечению вложенных (кредитных, заемных) средств в виде имущественных комплексов и прав на объекты различных форм собственности. Таким образом, перед современным предприятием формируется система задач, решение которых будет способствовать обеспечению производственной программы как предприятия, так и государства.

В рамках настоящей статьи автор рассматривает вопрос реализации прав на объекты интеллектуальной собственности в виде реализации прав на объекты, представляющие производственный и коммерческий интерес третьих лиц. Реализация данных прав позволит создать финансовую базу по обеспечению собственных программ стратегического развития, а также увеличить уровень собственных средств предприятия. При изменении подхода и объекта рассмотрения создается возможность увеличения стоимости бизнеса на основе нематериальных активов, что дополнительно представляет собой залоговую массу, которая может быть использована в обеспечении заемных средств.

Предприятия строительной отрасли не являются исключением из существующего ряда современных производственных организаций, перед которыми стоит подобная задача [1].

Особое место в системе поставленных задач занимает защита и коммерциализация интеллектуальной собственности.

В этом случае перед владельцами таких прав возникает комплекс разных проблем, связанных с превращением объекта интеллектуальной собственности в рыночный товар со своей ценой и с продажей такого товара его потенциальным потребителям на условиях, выгодных для продавца и покупателя.

Для того чтобы объект интеллектуальной собственности мог быть превращен в рыночный товар, необходимо соблюдение минимум четырех условий:

- 1) объект должен иметь идентифицирующие его свойства;
- 2) объект должен характеризоваться авторским правом и исключительным правом, присущим его правообладателю;
- 3) объект должен характеризоваться ценой, признаваемой органами государственной власти, осуществляющими контроль и надзор за соответствием гражданских правоотношений действующему законодательству;
- 4) реализация объекта должна приносить выгоду как продавцу, так и приобретателю прав на него [3].

Один из наиболее распространенных объектов интеллектуальной собственности получил название «секрет производства товара (и его реализации, и получения дохода и прибыли)», который получил обобщенное наименование «ноу-хау».

Для лиц, обладающих «ноу-хау», возникает проблема, как рекламировать, идентифицировать, защищать и продавать то, что является «секретом», и не раскрывая «секрет» [3].

Сущность авторской идеи представляется во «внешней идентификации» ноу-хау и заключается в выявлении и определении внешних факторов, которые необходимы и достаточны для принятия решения потенциальным потребителем «ноу-хау». Речь идет о факторах, влияющих на деятельность, происходящую в «черном ящике», а также о факторах, характеризующих результат применения «ноу-хау» в условиях конкурентной борьбы за реализацию продукта производства товаров (без использования и с использованием «ноу-хау»).

Потенциальный потребитель «ноу-хау» должен заранее знать:

- все существенные для него выгоды и преимущества в условиях конкурентной борьбы, в том числе доходы и прибыль, которые принесет ему использование «ноу-хау» в тактической, среднесрочной и долгосрочной перспективе;
- размеры и условия инвестиций, период их окупаемости;
- виды и размеры рисков, гарантий и т.д. [1].

При таком подходе «черный ящик» рассматривается как подсистема, окруженная «внешней рыночной средой» и связями «черного ящика» с такой средой. Чем полнее и детальнее определено такое «внешнее окружение», качественно и количественно охарактеризована связь «черного ящика» с ним, тем детальнее будут идентифицированы все входные, выходные и «возмущающие» параметры, знание которых может быть необходимым и достаточным для потенциального потребителя «ноу-хау», а также для защиты прав владельца «ноу-хау» на такую его «авторскую характеристику».

Для предметной характеристики идеи воспользуемся авторской моделью [4], представленной ниже.

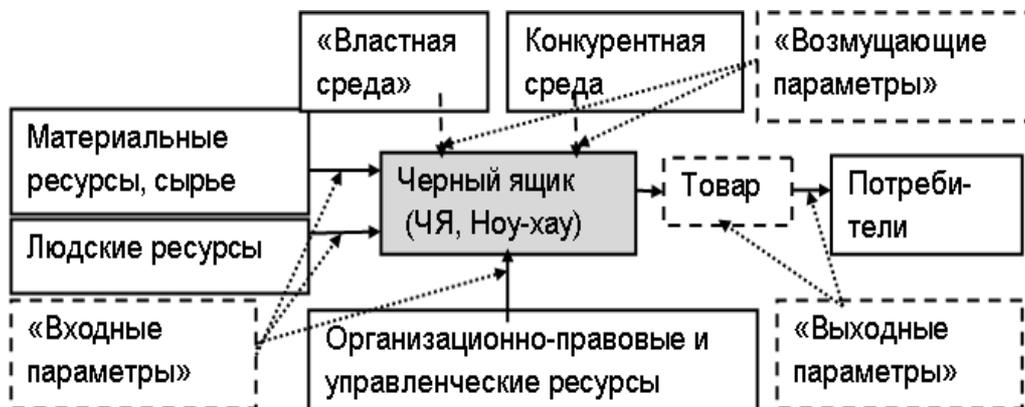


Рис. Модель «черного ящика», с учетом структуры «рыночной внешней среды»

За всеми блоками, изображенными на рисунке, скрываются определенные субъекты и их права.

«Черный ящик» – символическое изображение пространства, в котором действуют и как-то (неизвестно) взаимодействуют люди (организация людей). Эта организация приобретает ресурсы X_i и, осуществляя за время t какую-то неизвестную деятельность f , производя товар Y ($Y = f(X_i, t)$).

Что делается внутри ЧЯ (каков вид функции f), остается неизвестным. Однако, известно:

- что поступает в ЧЯ (виды и свойства ресурсов, сырья);
- что выходит из ЧЯ (вид и свойства выходящего из него товара, его потребительские и иные свойства);
- какие рамочные командные воздействия оказывают органы власти на деятельность в ЧЯ («внешние возмущения»);
- как и чем отличаются товары, произведенные и реализованные с использованием «ноу-хау» от товаров аналогичного назначения, производимых конкурентами, и как конкуренты могут влиять на конкурентоспособность товаров, произведенных с использованием «ноу-хау» («возмущающие факторы»).

Все указанные характеристики условно назовем «факторами», которыми владелец «ноу-хау» может характеризовать свойства и значимость своего объекта интеллектуальной собственности, определяя весь комплекс таких параметров, их взаимосвязь в качестве объекта «авторского права».

Полагается, что каждый обладатель «ноу-хау», не раскрывая секреты своего ЧЯ, должен в интересах потенциального покупателя необходимым и достаточным образом определить все входные ресурсы и условия (факторы 1 и 3), выходные параметры товара, получаемого на основе использования «ноу-хау» (фактор 2), а также сравнительные характеристики полученного товара и товара конкурентов (фактор 4). При этом сохраняется секретность «ноу-хау», но идентифицируются внешние условия и результаты его использования [4].

В данной модели речь идет о таких «внешних параметрах», которые характеризуют ресурсные (затратные), конкурентные и другие экономически значимые параметры инвестиционной деятельности с использованием «ноу-хау». Именно такой комплекс характеристик назван авторами «внешней идентификацией «ноу-хау» в первом приближении».

Необходимость такой идентификации является условием, необходимым для правоотношений. Любой покупатель (приобретатель) «ноу-хау» вправе заранее знать условия и будущие результаты использования «ноу-хау», а субъект, предлагающий «ноу-хау», должен согласно договору нести ответственность по конечному и промежуточному результату использования «ноу-хау» после его приобретения.

Формирование предложений «ноу-хау», их востребованность и эффективность использования определяются в процессе опыта, а также поддержкой или препятствиями, создаваемыми умелыми или неумелыми действиями органов власти.

При раскрытии информации «окружающей «ноу-хау» необходимо учитывать не только интересы потенциальных покупателей, не только свои «экономические интересы», но и условия обеспечения секретности и защищенности «ноу-хау».

Всякое «ноу-хау» можно рассматривать как способ, позволяющий добиться какого-то результата. При таком подходе иногда оказывается возможным в составе внешних факторов и их характеристик выделить ряд существенных показателей, необходимых для использования «ноу-хау», и весь комплекс входных, возмущающих и выходных характеристик представить в виде «единой технологией», основным элементом которой является «ноу-хау».

Напомним представление о «праве на единую технологию» (объекте интеллектуальной собственности), повторяя содержание статьи 1542 ГК РФ: «1. Единой технологией в смысле настоящей главы признается выраженный в объективной форме результат научно-технической деятельности, который включает в том или ином сочетании изобретения, полезные модели, промышленные образцы, программы для ЭВМ или другие результаты интеллектуальной деятельности, подлежащие правовой охране в соответствии с правилами настоящего раздела, и может служить технологической основой определенной практической деятельности в гражданской или военной сфере (единая технология) [1].

В состав единой технологии могут входить также результаты интеллектуальной деятельности, не подлежащие правовой охране на основании правил настоящего раздела, в том числе технические данные, другая информация».

Следует обратить внимание на существенный признак «единой технологии», выраженный в виде – «выраженный в объективной форме результат научно-технической деятельности».

С позиций модели Черного ящика речь идет о характеристике «выходных параметров», привязанных к представлениям о секретном способе как элементе единой технологии. Защита прав на единую технологию позволяет не только полнее детализировать внешние свойства «ноу-хау», но и включить их в новый объект права, расширяя и развивая его защиту.

Для целей популяризации, коммерциализации и рекламы своего «ноу-хау» его правообладатель может формировать, структурировать, распространять и защищать свое индивидуальное авторское право на комплекс входных, выходных и возмущающих параметров своей модели и технологии использования «ноу-хау» или объединяться в защите своих прав на интеллектуальную собственность с владельцами других объектов защиты авторского права.

В первом случае владелец «ноу-хау» публикует (обнаружает) комплексную внешнюю характеристику своего приобретения и регистрирует личное авторское право на продукт такой публикации.

Следует отметить, что по договору с издательством или иной специализированной организацией владелец такой публикации может, согласно договору с ним и в соответствии с нормами части 4 ГК РФ, на руки получить свидетельство об авторском и исключительном праве на результат публикации с указанием государственных регистрационных идентификаторов такого права.

Во втором случае владелец «ноу-хау» объединяется с владельцем другого объекта интеллектуальной собственности в рамках использования «единой технологии» [4].

Например, согласно статье 1259 ГК РФ и законодательству об архитектуре к объектам авторских прав относятся «произведения архитектуры, градостроительства..., в том числе в виде проектов, чертежей, изображений» [4].

В случае возможности совместного использования архитектурно-строительного проекта и «ноу-хау», владельцы этих разных объектов могут вступать в рыночные отношения совместно в рамках единого градостроительного проекта, согласуя свои интересы и усиливая привлекательность и конкурентоспособность совместного проекта. В этом случае «ноу-хау» становится составной частью единого проекта и единой технологии, которая коллективно защищается участниками.

Такая привязка «ноу-хау» к архитектурному или градостроительному проекту тоже является разновидностью внешней идентификации.

В порядке эксперимента авторы приняли участие в организации и в правовом обеспечении себя и других авторов законно оформленным и выданным свидетельством об авторском праве и исключительном праве на объект интеллектуальной собственности. При оформлении, выдаче и получении такого свидетельства авторы используют комплекс разных государственных идентификаторов авторского права и действующее законодательство, в том числе нормы ГК РФ, которые приведены выше.

Право на «ноу-хау» может включено в состав «прав использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии» (глава 77 части 4 ГК РФ).

Поясним это утверждение. Приведенный выше набор характеристик «ноу-хау» может быть расширен в привязке к проекту строительства конкретного многоквартирного дома, квартала или микрорайона города с включением в градостроительный проект дополнительных проектных разработок, отличающих «типичные проекты» от проектов с использованием «ноу-хау».

Например, использование «ноу-хау» приводит к существенному изменению технологии и идеологии градостроительного проектирования и реализации инвестиционного проекта, которое полностью отсутствует в сложившейся практике такого проектирования и его реализации в России. Например, в проект включается решение группы задач, связанных с новым, особым по функциональному назначению зонированием территории, которое является следствием использования «ноу-хау». Возникает новая и единая технология от проектирования до завершения строительства, приобретения и реализации гражданами прав собственности на построенный объект.

В этом случае «ноу-хау» становится частью единой технологии градостроительства. Отдельные компоненты такой «технологии» вместе с входящим в ее состав «ноу-хау» могут быть обнародованы, без полного раскрытия секрета «ноу-хау». В этом авторские права получают новый вид защиты, установленный в пункте 10 части 2 статьи 1270 ГК РФ:

«Использованием произведения независимо от того, совершаются ли соответствующие действия в целях извлечения прибыли или без такой цели, считается, в частности: ...10) практическая реализация архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта».

Распространение защиты авторского права на «практическую реализацию проекта» является существенным усилением защиты авторских прав и на входящее в его состав ноу-хау [5].

Специфика автора произведения архитектуры и градостроительства отражена в статье 1294 ГК РФ [1]:

«1. Автор произведения архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства имеет исключительное право использовать свое произведение в соответствии с пунктами 2 и 3 статьи 1270 настоящего Кодекса, в том числе путем разработки документации для строительства и путем реализации архитектурного, градостроительного или садово-паркового проекта.

Использование архитектурного, градостроительного или садово-паркового проекта для реализации допускается только однократно, если иное не установлено договором, в соответствии с которым создан проект. Проект и выполненная на его основе документация для строительства могут быть использованы повторно только с согласия автора проекта.

2. Автор произведения архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства имеет право на осуществление авторского контроля за разработкой документации для строительства и право авторского надзора за строительством здания или сооружения либо иной реализацией соответствующего проекта. Порядок осуществления авторского контроля и авторского надзора устанавливается федеральным органом исполнительной власти по архитектуре и градостроительству.

3. Автор произведения архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства вправе требовать от заказчика архитектурного, градостроительного или садово-паркового проекта предоставления права на участие в реализации своего проекта, если договором не предусмотрено иное».

В рассмотренном выше примере такие элементы идентификации и развития ноу-хау не использованы, хотя некоторые из них носят универсальный характер, не связанный с конкретным видом жилищно-строительного проекта. Некоторые элементы создания таких «единых технологий» уже апробированы (впервые в России) в рамках дипломного проектирования выпускников Казанского государственного архитектурно-строительного университета с участием практикующих архитекторов (научный руководитель – доктор архитектуры, профессор Г.Н. Айдарова и др.), в том числе в работах 7 дипломантов 2010 года.

При создании интеллектуальной собственности на объект «единой технологии», а также при установлении договорных правил реализации градостроительного проекта вместе с содержащимся в нем ноу-хау появляется возможность формирования и совместной защиты участниками «смежных прав» прав на ноу-хау. В частности, в состав участников «смежных прав» войдут приобретатели прав на градостроительный проект. В рамках идентификации смежных прав происходит дальнейшая детализация идентификации и защиты прав на ноу-хау. Эти права дополняются «правом на исполнение», в том числе «правом на совместное исполнение», единой технологии.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть 1 от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации, 1994, № 32. – Ст. 3301.
2. Конституция Российской Федерации (с поправками от 30.12.2008 № 6-ФКЗ и от 30.12.2008 № 7-ФКЗ).
3. Федеральный закон от 29.07.04 № 98-ФЗ «О коммерческой тайне» (в ред. Федерального закона от 02.02.2006 № 19-ФЗ).
4. Ланцов В.М., Шаймарданова А.Н., Киреева Т.М., Устинов А.Э. Жилищно-коммунальное хозяйство: основы теории и критический анализ российского опыта. – Казань: ЗАО «Новое знание», 2008. – 504 с.
5. Ланцов В.М., Устинов А.Э., Устинова Л.Н., Ланцов В.М. Инновации: ноу-хау. Моделирование правовой защиты, коммерциализации, рентабельности. – Казань: ЗАО «Новое знание», 2010. – 52 с.
6. Устинов А.Э. Формирование экономического механизма реализации инновации // Автореферат канд. дисс. на соиск. степени канд. эконом наук. – Казань, 2002. – 22 с.

REFERENCES

1. The civil code of the Russian Federation. A part 1 from November, 30th 1994 № 51-FZ // Meeting of the legislation of the Russian Federation, 1994, № 32, – St. 3301.
2. The constitution of the Russian Federation (with amendments from 12.30.2008 № 6-FKZ and from 12.30.2008 № 7-FKZ).
3. The federal law of the Russian Federation from 29.07.04 № 98-FZ «About a trade secret» (in ред. Federal law from 2.2.2006 № 19-FZ).
4. Lantsov V.M., Shajmardanova A.N., Kireeva T.M., Ustinov A.E. Housing and communal services: bases of the theory and the critical analysis of the Russian experience. – Kazan: Joint-Stock Company «New knowledge», 2008. – 504 p.
5. Lantsov V.M, Ustinov A.E., Ustinova L.N., Lantsov V.M. Innovation: a know-how. Modeling of legal protection, commercialization, profitability. – Kazan: Joint-Stock Company «New knowledge», 2010. – 52 p.
6. Ustinov A.E. Formation of the economic mechanism of realization of an innovation // The masters thesis author's abstract on competition of ecom. cand. – Kazan, 2002. – 22 p.