

А.Залесов и партнеры  
*Патентно-правовая фирма  
Адвокатское бюро*

Часть объединенной фирмы «Залесов,  
Тимофеев, Гусев и партнеры» («ЗТГ»)

# ЗАЩИТА ПРАВ АВТОРОВ НА СЛУЖЕБНЫЕ ПРОИЗВЕДЕНИЯ

**Залесов Алексей Владимирович**  
адвокат, патентный поверенный  
кандидат юридических наук  
e-mail: [zalesov@azalesov.com](mailto:zalesov@azalesov.com)

IV Международная научно-практическая конференция «АВТОР/AUTHOR – 2024»  
19.04.2024

## Служебные РИД

- **Служебные результаты интеллектуальной деятельности** — охраняемые РИД, полученные при выполнении трудовых функций (обязанностей) или конкретного служебного задания работодателя автором — работником (ст. 1295, 1370, 1430, 1461, 1470 ГК РФ).
- К ним относятся служебные произведения, служебные изобретения, служебные полезные модели и служебные промышленные образцы, служебные селекционные достижения, служебные топологии интегральных микросхем, служебные секреты производства (ноу-хау).
- Общий подход к распределению прав на служебные РИД – **исключительное право на такие объекты, в т.ч. право на получение патента, принадлежат работодателю**, если трудовым или гражданско-правовым договором между работником и работодателем не предусмотрено иное.
- За работником-автором закрепляются личные неимущественные права на служебное произведение (право авторства, право на имя, право на неприкосновенность произведения) и право на вознаграждение.
- В случае возникновения спора Суд устанавливает, является ли конкретное произведение служебным, исходя из положений законодательства, действовавшего на момент создания такого произведения.

## Служебные РИД

- **Служебный статус не появляется автоматически, если автором является сотрудник компании.** Например, если сотрудник создал это произведение с использованием денежных, технических или иных материальных средств работодателя, но не по его заданию и не в рамках трудовых обязанностей (п. 5 ст. 1370 ГК РФ). В таком случае исключительное право принадлежит работнику.
- Например, юрист с обычными обязанностями в должностной инструкции в рабочее время разработал программу для ЭВМ, иной патентоспособный объект, создал художественное произведение. Его произведение не является служебным, и работодатель не получает исключительные права на него.
- Если РИД создан привлеченным специалистом, фрилансером (монтажер, дизайнер, копирайтер, разработчик), созданные ими объекты не будут считаться служебными, так как они не являются работниками, с ними заключают не трудовые договоры, а гражданско-правовые (например, договоры авторского заказа).
- Работодатель и автор могут договориться, как будет реализовано право авторства при использовании служебных произведений.

Например, автора могут указать в список разработчиков программы для ЭВМ, указать при публикации статьи на сайте/в журнале в качестве автора. Также возможен вариант, что имя автора не будет указано, но это должно быть согласовано с автором. Автор-работник и работодатель могут договориться о возможности внесения изменений в произведение и об объеме, виде таких изменений. В ином случае может быть нарушено право автора на неприкосновенность произведения.

## Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации от 25 июня 2013 г. № 19-АПГ13-1

- И. обратился в суд с иском к индивидуальному предпринимателю, издательству о взыскании компенсации за нарушение авторского права, указав, что в магазине, принадлежащем индивидуальному предпринимателю, приобрел фотоальбом, в котором имелись фотографические произведения, автором которых является он (истец). Указанные фотографии были сделаны им во время служебных командировок, когда он был корреспондентом центральной газеты погранслужбы. В его служебные обязанности входила только подготовка статей для этой газеты. Фотографии, которые включены в альбом, сделаны по собственной инициативе, собственным оборудованием и за свой счет. Поскольку права на воспроизведение произведений (фотографий) И. никому из ответчиков не передавал, он полагал, что ответчики нарушили его исключительное право на использование фотографий путем незаконного воспроизведения в фотоальбоме.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации отменила вынесенное судебное постановление по следующим основаниям.

- Судом установлено, что между И. и издательством заключен контракт о прохождении военной службы в издательстве сроком на 5 лет. И. проходил службу в **должности постоянного корреспондента редакции газеты.**
- Доказательств, свидетельствующих о том, что в круг служебных обязанностей И. как постоянного корреспондента входило создание фотографических произведений, в материалах дела не имеется.**
- Контракт о прохождении военной службы с И. и приказ Федеральной пограничной службы Российской Федерации о назначении И. на должность также не содержат указания** на то, что в обязанности И. как постоянного корреспондента входило создание в том числе фотографических произведений.
- Служебное задание за 2004 год, а также имеющиеся в материалах дела финансовые документы за 2005 год не являются доказательствами, подтверждающими служебный характер фотографических произведений, созданных И. в 1999 - 2000 гг. - период нахождения в командировке, поскольку выдавались для создания иных материалов.
- То обстоятельство, что служебные задания за 1999 - 2000 гг., а также денежные приходно-расходные документы и акты приема фоторабот за оспариваемый период у издательства не сохранились, также не опровергает утверждения И. о создании им фотографий не в порядке выполнения служебного задания.
- О служебном характере фотографических произведений также **не свидетельствует тот факт, что фотографии находились в фотоархиве издательства, и то обстоятельство, что фотографии произведены в светлое время суток (рабочее время).**
- Акт приема фоторабот издательством представлен не был.** Кроме того, произведения находились в издательстве не в виде оригиналов-негативов, а в виде позитивов и иллюстраций к его статьям.
- Тот факт, что истец в период изготовления оспариваемых произведений находился на службе в издательстве на должности постоянного корреспондента, сам по себе не может свидетельствовать о создании фотографий в качестве служебного задания.
- Более того, **должностная инструкция постоянного корреспондента также не свидетельствует о том, что в служебные обязанности И. входило проведение фотосъемки.**

С учетом того, что договор с И. на использование фотографий, автором которых он является, не заключался, а они были опубликованы в 2008 году в фотоальбоме, изданном издательством, то исключительное право И. на использование фотографий нарушено в результате указанных действий ответчика.

## Определение служебного характера:

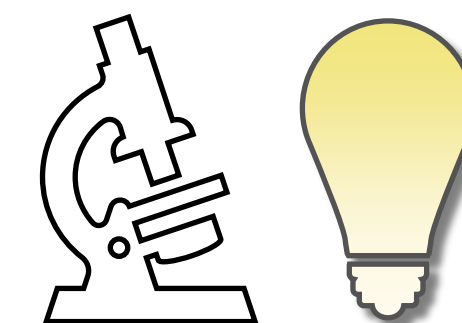
- входило ли это задание в пределы выполняемой работником трудовой функции (анализ условий трудового договора, должностной инструкции);
- как соотносится созданный объект интеллектуальной собственности и вид деятельности организации;
- время создание РИД: в личное время или в рабочее время;
- имело ли место использование ресурсов работодателя (технических, финансовых и др.);
- осуществлял ли работодатель контроль и надзор за созданием объекта интеллектуальной собственности (переписка, акты, приказы, задания, поручения).

# Кого указывать в качестве автора/заявителя?

**Авторы**



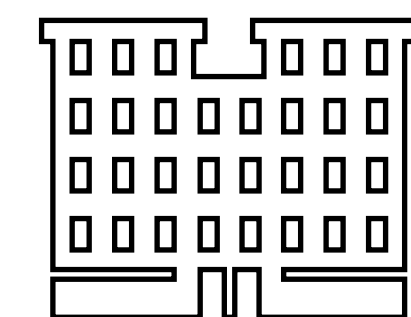
Те, кто внес свой творческий вклад в создание изобретения (той части, которой изобретение отличается от известного уровня техники)



**Заявитель**



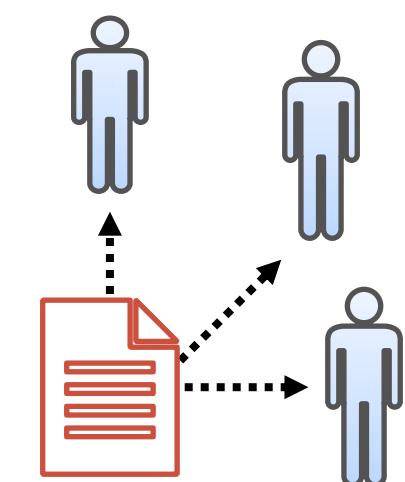
Их работодатель



Команда из инженеров, технологов разных предприятий, привлечённый специалист



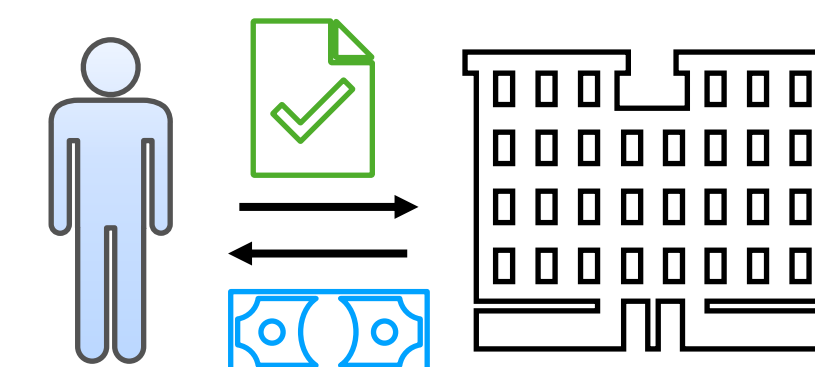
У каждого из работодателей может быть указан в качестве заявителя (нужен договор)



Привлеченный специалист, работающий самостоятельно, учредитель либо сотрудник, не выполняющий в этот момент трудовую функцию (уборщица помогла придумать способ перегонки нефти)



У них право быть указанными в качестве заявителя: то есть для того, чтобы указать их только в качестве авторов, они должны своё право (право на получение патента) передать Вам в письменной форме (договор) за вознаграждение (дарение коммерческим организациям запрещено)



## Кого указывать в качестве автора/заявителя?

А.Залесов и партнеры  
Патентно-правовая фирма  
Адвокатское бюро

**Про патенты просто**

**5** Автор и заявитель

Алексей Залесов

А.Залесов и партнеры  
Патентно-правовая фирма  
Адвокатское бюро

**Про патенты просто**

**6** Соавторы

Алексей Залесов

А.Залесов и партнеры  
Патентно-правовая фирма  
Адвокатское бюро

**Про патенты просто**

**7** Служебные изобретения

Алексей Залесов

А.Залесов и партнеры  
Патентно-правовая фирма  
Адвокатское бюро

**Про патенты просто**

**11** Выплата авторского вознаграждения

Алексей Залесов

## Право работника-автора на вознаграждение

- Автор служебного РИД вправе рассчитывать на вознаграждение (п. 2 ст. 1295, п. 4 ст. 1370, п. 5 ст. 1430, п. 4 ст. 1461 ГК РФ).
- Во всех случаях вознаграждение выплачивается работодателем, даже если использование произведения осуществляется третьим лицом по лицензионному договору или исключительное право на произведение перешло к новому правообладателю.
- **Определение размера и выплата авторского вознаграждения в настоящее время осуществляется на основе принципа свободы договора**, который означает, что стороны самостоятельно могут договориться о размере вознаграждения за служебные РИД. Если стороны не смогли прийти к согласию по этому вопросу, соответствующий спор подлежит рассмотрению в суде.
- **Достигнутый размер вознаграждения должен быть разумным и обоснованным для обеих сторон.** Суд вправе пересмотреть размер вознаграждения, если будет установлено, что работодатель злоупотребил правом, нарушил принцип добросовестности и умышленно ввел работника в заблуждение относительно размера вознаграждения.
- Следует учитывать позицию Верховного Суда РФ в Определении от 5 июня 2020 г. № 78-КГ20-1 - **нельзя указывать, что вознаграждение уже включено в заработную плату работника.** То есть должна быть определена сумма вознаграждения или, например, порядок ее расчета, выплата происходит отдельно от зарплаты.
- Также правила выплаты и размер вознаграждения за служебные изобретения, полезные модели и промышленные образцы указаны в Постановлении Правительства РФ от 16 ноября 2020 г. № 1848 – его используют, если нет соглашения.
- Если работник не получил вознаграждение за служебный РИД, он может потребовать в суде не только выплаты вознаграждения, но и перевода исключительного права на себя.



## Постановление Правительства РФ от 16 ноября 2020 г. № 1848 «Об утверждении Правил выплаты вознаграждения за служебные изобретения, служебные полезные модели, служебные промышленные образцы»\*

**ВАЖНО:** действие Правил не распространяется на случаи заключения работодателем и работником договора, устанавливающего размер, условия и порядок выплаты вознаграждения

- **за создание:**

- изобретения - 30 процентов его средней заработной платы (за последние 12 месяцев до даты подачи / решения о сохранении в тайне)
- полезной модели, промышленного образца - 20 процентов его средней заработной платы (за последние 12 месяцев до даты подачи / решения о сохранении в тайне)

- **за использование** (с учетом Постановления КС РФ от от 24 марта 2023 г. № 10-П):

- изобретения - 3 средних заработных плат работника за последние 12 календарных месяцев использования
- полезной модели, промышленного образца - 2 средних заработных плат работника за последние 12 календарных месяцев использования

Можно определять размер вознаграждения лицу, создавшему служебный результат интеллектуальной деятельности в соавторстве, с учетом личного вклада такого лица в полученный результат, когда расчет выплаты исходя из размера его средней заработной платы может приводить к явному нарушению принципов справедливости и соразмерности.

- **за лицензию** - 10 процентов причитающегося работодателю вознаграждения, обусловленного соответствующим лицензионным договором
- **за отчуждение** - 15 процентов вознаграждения / выплат
- между работниками - авторами: поровну, если соглашением между ними не предусмотрено иное

\* применяется к отношениям, возникшим после 1 января 2021 года

## Условия перехода исключительного права

Исключительное право на служебное произведение останется у работодателя навсегда при соблюдении двух условий.

**1. Работодатель в течение 3 лет со дня, когда служебное произведение было предоставлено в его распоряжение, начал использовать это произведение, то есть предпринял одно из следующих действий\*:**

- использует произведение самостоятельно;
- передал свое исключительное право на произведение третьему лицу;
- сообщил работнику в письменной форме о сохранении служебного произведения в тайне.

*\* Для ИЗ, ПМ, ПО - 6 месяцев со дня уведомления работником на подачу заявки на выдачу патента, передачу право третьему лицу, информирование автора о сохранении информации в тайне*

**2. Работодатель, помимо зарплаты, выплатил работнику вознаграждение за использование его РИД.**

Размер, периодичность, условия и порядок выплаты законом не предусмотрены.

Работодатель и работник вправе урегулировать все эти вопросы самостоятельно, например, в соглашении, в трудовом договоре или ином документе.

## Права на использование произведения принадлежат/переходят к автору

### По трудовому договору/соглашению

- Работодатель может использовать произведение на условиях неисключительной лицензии.
- Условия такой лицензии определяют автор и работодатель.
- При возникновении споров условия лицензии определяет суд.

**Если работодатель в течение 3 лет не использовал произведение, не передал право третьему лицу, не сообщил автору о сохранении в тайне**

- Исключительное право на служебное произведение возвращается автору.
- Работодатель имеет право использования соответствующего служебного произведения на условиях простой (неисключительной) лицензии с выплатой правообладателю вознаграждения.
- Пределы использования служебного произведения, размер, условия и порядок выплаты вознаграждения определяются договором между работодателем и автором, а в случае спора - судом.

**Если работодатель в течение 6 месяцев не подал заявку на ИЗ, ПМ, ПО, не передал право третьему лицу, не сообщил автору о сохранении информации в тайне**

- Работодатель в течение срока действия патента имеет право использования служебного ИЗ, ПМ, ПО в собственном производстве на условиях простой (неисключительной) лицензии с выплатой патентообладателю вознаграждения.
- Размер, условия и порядок выплаты вознаграждения определяются договором между работником и работодателем, а в случае спора - судом.

## РИД, созданные работниками: обязательные документы в компании

Разработать следующие документы  
/ внести изменения в имеющиеся:

- **Положение (Политику) о служебных результатах интеллектуальной деятельности** (далее РИД).
- **Должностные инструкции:** пункты ДИ, касающиеся круга служебных обязанностей, связанные непосредственно с созданием изобретений, полезных моделей, промышленных образцов и т.д.
- **Трудовой договор:** пункты ТД, связанные с разработкой и оплатой РИД, а также условие о принадлежности исключительных прав на разработку (право на подачу заявку на выдачу патента) работодателю.
- **Форму уведомления работодателя о создании охраноспособного объекта**, должностные обязанности сотрудника, ответственного за получение и обработку такого уведомления и форму ответа сотруднику- автору РИД о том, что работодатель планирует делать с созданным объектом.
- **Форму договора о передаче прав от лиц, не являющихся сотрудниками.**

В зависимости от того, как выстроена работа, могут понадобиться и другие документы. Например, приказы, протоколы встреч, служебные записки и т.д.

### **Документы должны подтверждать:**

- обязанность (трудовую функцию), в соответствии с которой могут быть созданы служебные РИД;
- факт создания служебного РИД;
- передачу прав на служебный РИД работодателю;
- получение автором вознаграждения.

## Что следует предусмотреть в трудовом договоре/соглашении/должностной инструкции/локальном акте?

- ☑ Обязанность работника по созданию служебных РИД (указание на объекты);
- ☑ Порядок направления работнику служебного задания (например, приказ или задание на создание конкретных патентоспособных объектов либо усовершенствование известных конструкций/ направление задания по эл. почте, в мессенджерах и др.);
- ☑ Оформление работником готового РИД и порядок его передачи (направление уведомления о создании РИД с указанием даты его создания/ направление РИД на адрес электронной почты/ передача на эл.носителе/ загрузка в облачное хранилище или иное);
- ☑ Порядок принятия служебного произведения работодателем (путём подписания актов приема-передачи служебного РИД);
- ☑ Порядок выплаты работнику вознаграждения (условия и порядок оплаты за создание объекта, за передачу или отчуждение прав).



А.Залесов и партнеры  
Патентно-правовая фирма  
Адвокатское бюро

**Спасибо за внимание!**

Патентно-правовая фирма «А.Залесов и партнеры»  
часть объединенной фирмы «Залесов, Тимофеев,  
Гусев и партнеры» («ЗТГ»)

123060, г. Москва, ул. Маршала Рыбалко, д. 2 к. 9, 5  
этаж

Тел.: +7 495 160 06 80

E-mail: [office@azalesov.com](mailto:office@azalesov.com) , [zalesov@azalesov.com](mailto:zalesov@azalesov.com)

Web: [www.azalesov.ru](http://www.azalesov.ru)