

Цветков И.А.

## О НЕКОТОРЫХ АСПЕКТАХ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ В ЦЕЛЯХ ВЫПОЛНЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННОГО ЗАКАЗА ПУТЕМ ПРОВЕДЕНИЯ ЭЛЕКТРОННЫХ АУКЦИОНОВ

**Аннотация.** Статья посвящена актуальным проблемам гражданского права, касающимся некоторых аспектов использования интеллектуальной собственности Российской Федерации, а также использования интеллектуальной собственности, права на которые не принадлежат Российской Федерации, соблюдения интересов Российской Федерации в области использования результатов интеллектуальной деятельности при проведении электронных аукционов в рамках выполнения государственного заказа. В статье проведён анализ существующего правового регулирования защиты интеллектуальной собственности при проведении электронных аукционов в рамках выполнения государственного заказа для нужд Российской Федерации. При написании статьи автором были использованы общенаучный, теоретический и эмпирический методы и общенаучная методология научного исследования. Автором статьи сделан вывод о необходимости усовершенствования законодательства в целях охраны интеллектуальной собственности, принадлежащей Российской Федерации при проведении электронных аукционов в рамках выполнения государственного заказа. Теоретический и практический интерес вызывают предложения о внесении изменений в законодательство, действующее в исследуемой области, целью которых является защита интеллектуальной собственности Российской Федерации, созданной в рамках выполнения государственного заказа.

**Ключевые слова:** интеллектуальная собственность, результаты интеллектуальной деятельности, правообладатель, электронный аукцион, государственный заказ, Российская Федерация, контракт, Министерство обороны, законодательство, гражданское право.

**Review.** This article is dedicated to the relevant issues of civil law pertaining to certain aspects of use of intellectual property of the Russian Federation, as well as protection of interests of the Russian Federation in the area of use of the results of intellectual activity during electronic auctions within the framework of fulfillment of government procurement. The author presents the analysis of the existing legal regulation on this process, and concludes that there is a need to improve the legislation in order to protect intellectual property belonging to the Russian Federation. The theoretical and practical interest is substantiated by the proposal to introduce changes into the current legislation in this area that would increase the level of protection of the intellectual property of the Russian Federation.

**Keywords:** government procurement, electronic auction, rights holder, results of intellectual activity, intellectual property, Russian Federation, contract, Ministry of defence, legislation, civil law.

**А**нализируя действующее законодательство в сфере выполнения государственного оборонного заказа, хотелось бы остановиться на некоторых аспектах использования интеллектуальной собственности Российской Федерации, а также использования интеллектуальной собственности, права на которые не принадлежат Российской Федерации.

В соответствии с положениями Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Федеральный закон № 44-ФЗ) <sup>[5]</sup> и Федерального закона от 29 декабря 2012 года № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе» (далее — Федеральный закон № 275-ФЗ) <sup>[3]</sup> при проведении электронных аукционов

для определения поставщиков в рамках выполнения государственного оборонного заказа, государственный заказчик обязан размещать в открытом доступе аукционную документацию с максимально точным и четким описанием функциональных, технических, качественных и эксплуатационных характеристик объекта закупки.

В ряде случаев вооружение, военная и специальная техника, военное имущество (далее — изделия), потребность в которых испытывает Российская Федерация, приняты на вооружение, на снабжение, в эксплуатацию в установленном порядке. При проведении электронных аукционов, объектом закупки по которым являются такие изделия, максимально точное и четкое описание функциональных, технических, качественных и эксплуатационных характеристик возможно только путем включения в состав аукционной документации нормативно-технической документации на объект закупки.

Поскольку в части 6 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ указано, что особенности описания объектов закупок по государственному оборонному заказу могут устанавливаться Федеральным законом № 275-ФЗ, а статьей 6 Федерального закона № 275-ФЗ, в свою очередь, установлено, что при размещении государственного оборонного заказа на поставки вооружения, военной и специальной техники, военного имущества, принятых на вооружение, снабжение, в эксплуатацию, конкурсная документация, документация об аукционе, документация о проведении запроса предложений должны содержать указание на наименования или товарные знаки таких вооружения, военной и специальной техники, военного имущества.

В связи с этим, государственный заказчик при проведении электронных аукционов в рамках выполнения государственного оборонного заказа вынужден указывать в аукционной документации наименование либо зарегистрированный товарный знак изделий, подлежащих закупке, а также размещать в открытом доступе нормативно-техническую документацию, в соответствии с которой объект закупки должен быть изготовлен.

С одной стороны, такая ситуация устраивает участников электронных аукционов, поскольку в случаях, когда объект закупки дол-

жен быть изготовлен в точном соответствии с нормативно-технической документацией, они могут оценить возможность производства изделий, потребность в которых испытывает государственный заказчик, изучив аукционную документацию.

Однако, с другой стороны, возложение на государственного заказчика обязанности указывать максимально точные и четкие характеристики данных объектов закупки путем размещения нормативно-технической документации в открытом доступе, по мнению автора статьи, может привести к нарушению интересов Российской Федерации, ее права на защиту своей интеллектуальной собственности.

По мнению автора статьи, размещение в открытом доступе нормативно-технической документации, являющейся интеллектуальной собственностью Российской Федерации, разработка которой либо приобретение прав на которую были осуществлены за счет средств федерального бюджета, с фактическим предоставлением возможности ознакомления с ней любым лицам как на территории Российской Федерации, так и за ее пределами, является недопустимым.

Между тем, за то время, пока нормативно-техническая документация в составе документации об электронном аукционе находится в открытом доступе, с ней имеют возможность ознакомиться неограниченное количество лиц. При этом не исключена возможность попытки отдельных лиц в последующем использовать результаты интеллектуальной деятельности без разрешения правообладателя.

Безусловно, законодательством Российской Федерации предусмотрены ответственность за использование результатов интеллектуальной деятельности без разрешения правообладателя, возможность восстановления нарушенных прав, в том числе с помощью права на судебную защиту.

Однако наиболее верным подходом к охране интеллектуальной собственности, принадлежащей Российской Федерации, является недопущение даже возможности совершения таких правонарушений.

Иная ситуация возникает в случае принятия на вооружение, снабжение, в эксплуатацию изделий, нормативно-техническая документация

на которые разработана без государственного финансирования. Соответственно, права на результаты такой интеллектуальной деятельности Российской Федерации не принадлежат.

В статье 6 Федерального закона № 275 отсутствует указание на то, что в случае, если права на наименование, зарегистрированный товарный знак и нормативно-техническую документацию Российской Федерации не принадлежат, при размещении государственного оборонного заказа на поставки изделий, принятых на вооружение, снабжение, в эксплуатацию, аукционная документация не должна содержать указание на наименование либо зарегистрированный товарный знак таких изделий, подлежащих закупке.

Исходя из положений Федерального закона № 44-ФЗ и положений Федерального закона № 275-ФЗ, государственный заказчик в сфере государственного оборонного заказа, пытаясь одновременно соблюдать положения данных Федеральных законов, подвержен риску нарушения Гражданского кодекса Российской Федерации<sup>[1]</sup> в части использования зарегистрированных результатов интеллектуальной деятельности без разрешения правообладателя.

Данное нарушение может быть допущено при формировании государственным заказчиком требований к объекту закупки. Поскольку требования к объекту закупки должны быть максимально точные и четкие, государственному заказчику придется формировать их с учетом характеристик изделий, указанных в нормативно-технической документации, не принадлежащей Российской Федерации, что может привести к нарушениям в отношении лиц, являющихся правообладателями нормативно-технической документации.

При ином подходе, то есть в случае внесения соответствующих изменений в статью 6 Федерального закона № 275-ФЗ, государственный заказчик при размещении аукционной документации в рамках выполнения государственного оборонного заказа указал бы в аукционной документации только наименования или товарные знаки изделия в случае их принятия на вооружение, снабжение, в эксплуатацию, без точных и четких характеристик объекта закупки.

В настоящее время, руководствуясь действующим законодательством, государственный

заказчик в сфере государственного оборонного заказа может допустить нарушение положений статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Федерального закона № 135-ФЗ)<sup>[4]</sup>, ограничив количество участников электронного аукциона до единственного потенциального поставщика, являющегося правообладателем нормативно-технической документации на изделия, являющиеся объектом закупки.

Более того, возможность участия иных потенциальных поставщиков в данном случае фактически исключается, поскольку правообладатель на нормативно-техническую документацию имеет право в соответствии с положениями статьи 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации запретить победителю электронного аукциона использование принадлежащей ему нормативно-технической документации для выполнения государственного контракта, что, с одной стороны, является актом недобросовестной конкуренции, а, с другой стороны, его законным правом.

Помимо изложенного, нельзя забывать о том, что в случае проведения электронного аукциона для определения поставщика в рамках выполнения государственного оборонного заказа, большее количество участников электронного аукциона гарантирует заключение государственного контракта по наиболее низкой цене.

В описанном случае цена государственного контракта не будет снижена в результате проведения аукциона, она будет соответствовать начальной (максимальной) цене государственного контракта, что также не отвечает интересам Российской Федерации.

Автор статьи полагал бы необходимым ограничить возможность постановки изделий на вооружение, снабжение, в эксплуатацию, в том случае, если права на нормативно-техническую документацию, в соответствии с которой они должны быть изготовлены, не принадлежат Российской Федерации.

Соответственно, при заинтересованности Российской Федерации в постановке этих изделий на вооружение, снабжение, в эксплуатацию, правообладателю следует предложить возмездную передачу прав на нормативно-техническую документацию в собственность Российской Федерации, в соответствии с по-

ложениями Гражданского кодекса Российской Федерации.

В случае отказа правообладателя от возмездной передачи прав на нормативно-техническую документацию в собственность Российской Федерации, такие изделия не должны быть приняты на вооружение, снабжение, в эксплуатацию. Законодательное закрепление такого положения необходимо в связи с тем, что у правообладателей на нормативно-техническую документацию всегда есть право не принимать участие в электронных аукционах в рамках выполнения государственного оборонного заказа и не поставлять необходимые Российской Федерации изделия.

Иным способом обеспечения потребностей Российской Федерации, с учетом интересов правообладателя, является внесение сведений о нем в реестр единственных поставщиков в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 19 сентября 2013 года № 826 «Положение о ведении реестра единственных поставщиков российских вооружения и военной техники» [2].

После внесения сведений о правообладателе в реестр единственных поставщиков заключение с ним государственных контрактов на поставки изделий будет осуществляться без проведения конкурентных процедур в соответствии с положениями статьи 14 Федерального закона № 275-ФЗ.

Обеспечить потребности государства, конечно, не всегда возможно таким способом, поскольку поставщиком (головным исполнителем поставок продукции по государственному оборонному заказу) в соответствии со статьей 3 Федерального закона № 275-ФЗ может быть только юридическое лицо.

Очевидно, что внесение сведений о правообладателе в реестр единственных поставщиков возможно только в случае, если правообладателем нормативно-технической документации является юридическое лицо.

Разумеется, не каждый правообладатель на нормативно-техническую документацию способен выполнить государственный оборонный заказ ввиду отсутствия необходимых производственных мощностей.

В целях охраны интеллектуальной собственности, принадлежащей Российской Феде-

рации, считал бы необходимым внести и некоторые другие изменения в законодательство Российской Федерации в сфере выполнения государственного оборонного заказа.

Полагал бы целесообразным внесение в реестр единственных поставщиков в установленном порядке всех предприятий, которые не имеют конкурентов на территории Российской Федерации в сфере изготовления вооружения, военной и специальной техники, военного имущества, принятого на вооружение, снабжение, в эксплуатацию с последующим заключением с ними государственных контрактов без проведения конкурентных процедур.

В тех случаях, когда потенциальных поставщиков изделий, принятых на вооружение, снабжение, в эксплуатацию на территории России несколько, а права на нормативно-техническую документацию принадлежат Российской Федерации, считал бы необходимым проведение конкурентных процедур в виде электронных аукционов с указанием в аукционной документации только наименования объекта закупки, без описания его характеристик вовсе либо с описанием минимального объема характеристик.

В данном случае, потенциальному участнику электронного аукциона, государственным заказчиком на своей территории должна быть предоставлена возможность ознакомления с нормативно-технической документацией, но без возможности снятия с нее копий. Государственный заказчик должен гарантировать передачу полного комплекта нормативно-технической и конструкторской документации, необходимой для выполнения государственного контракта, победителю электронного аукциона после заключения с ним лицензионного договора на право пользования интеллектуальной собственностью Российской Федерации.

В тех случаях, когда нормативно-техническая документация на вооружение, военную и специальную технику, военное имущество не принадлежит Российской Федерации, полагал бы возможным принятие данного вооружения, военной и специальной техники, военного имущества на вооружение, снабжение, в эксплуатацию только в двух случаях: либо после возмездной передачи прав на нормативно-техническую документацию в собственность Российской Федерации, либо после внесения

сведений о правообладателе в реестр единственных поставщиков в установленном законом порядке.

Необходимо отметить, что все Федеральные органы исполнительной власти Российской

Федерации, осуществляющие закупки в рамках выполнения государственного оборонного заказа заинтересованы в охране результатов интеллектуальной деятельности, принадлежащих Российской Федерации.

## БИБЛИОГРАФИЯ

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (Часть четвертая). Введена в действие Федеральным законом от 18 декабря 2006 г., № 231-ФЗ. «Собрание законодательства Российской Федерации», 25 декабря 2006 г., № 52; (часть I), ст. 5496.
2. Постановление Правительства Российской Федерации от 19 сентября 2013 г. № 826 «Об утверждении Положения о ведении реестра единственных поставщиков российских вооружения и военной техники». «Собрание законодательства Российской Федерации», 30 сентября 2013 г., № 39, ст. 4981.
3. Федеральный закон от 29 декабря 2012 г., № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе». «Собрание законодательства Российской Федерации», 31 декабря 2012 г., № 53 (часть I), ст. 7600.
4. Федеральный закон от 26 июля 2006 г., № 135-ФЗ «О защите конкуренции». «Собрание законодательства Российской Федерации», 31 июля 2006 г., № 31 (1 ч.), ст. 3434.
5. Федеральный закон от 05 апреля 2013 г., № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». «Собрание законодательства Российской Федерации», 08 апреля 2013 г., № 14, ст. 1652.
6. Статья «Оборона интеллектуальной собственности» от 13.03.2015. Copyright.ru, [http://www.copyright.ru/ru/news/main/2015/3/13/innovacii\\_zashchita/](http://www.copyright.ru/ru/news/main/2015/3/13/innovacii_zashchita/).

## REFERENCES (TRANSLITERATED)

1. Grazhdanskii kodeks Rossiiskoi Federatsii (Chast' chetvertaya). Vvedena v deistvie Federal'nym zakonom ot 18 dekabrya 2006 g., № 231-FZ. 'Sobranie zakonodatel'stva Rossiiskoi Federatsii', 25 dekabrya 2006 g., № 52; (chast' I), st. 5496.
2. Postanovlenie Pravitel'stva Rossiiskoi Federatsii ot 19 sentyabrya 2013 g. № 826 'Ob utverzhdenii Polozheniya o vedenii reestra edinstvennykh postavshchikov rossiiskikh vooruzheniya i voennoi tekhniki'. 'Sobranie zakonodatel'stva Rossiiskoi Federatsii', 30 sentyabrya 2013 g., № 39, st. 4981.
3. Federal'nyi zakon ot 29 dekabrya 2012 g., № 275-FZ 'O gosudarstvennom oboronnom zakaze'. 'Sobranie zakonodatel'stva Rossiiskoi Federatsii', 31 dekabrya 2012 g., № 53 (chast' I), st. 7600.
4. Federal'nyi zakon ot 26 iyulya 2006g., № 135-FZ 'O zashchite konkurentsii'. 'Sobranie zakonodatel'stva Rossiiskoi Federatsii', 31 iyulya 2006g., № 31 (1 ch.), st. 3434.
5. Federal'nyi zakon ot 05 aprelya 2013g., № 44-FZ 'O kontraktnoi sisteme v sfere zakupok tovarov, rabot, uslug dlya obespecheniya gosudarstvennykh i munitsipal'nykh nuzhd'. 'Sobranie zakonodatel'stva Rossiiskoi Federatsii', 08 aprelya 2013g., № 14, st. 1652.
6. Stat'ya 'Oborona intellektual'noi sobstvennosti' ot 13.03.2015. Copyright.ru, [http://www.copyright.ru/ru/news/main/2015/3/13/innovacii\\_zashchita/](http://www.copyright.ru/ru/news/main/2015/3/13/innovacii_zashchita/).