УТВЕРЖДАЮ:

Ректор
ФГБОУ ВО РГАИС

_____ И.А. Близнец

«09» 10 2017 года

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Федерального государственного бюджетного
образовательного учреждения высшего образования
«Российская государственная академия интеллектуальной собственности»

Диссертация «Особенности правового режима ноу-хау на примере российского, зарубежного и международного опыта» по специальности 12.00.03 - гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право - выполнена на кафедре гражданского и предпринимательского права юридического факультета Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Российская государственная академия интеллектуальной собственности» (далее также «ФГБОУ ВО РГАИС»).

В период подготовки к диссертации Нестерова Надежда Владимировна работала в должности юриста по направлению интеллектуальной собственности ООО «ЦИС «Сколково» (г. Москва).

В 2014 году Н.В. Нестерова окончила юридический факультет ФГБОУ ВО РГАИС по специальности «Юриспруденция». Выдан диплом специалиста «с отличием» 107724 0320389 (рег. номер 6.1/0052, дата выдачи – 27 июня 2014 года).

В период с 31 августа 2014 года по 31 августа 2017 года Н.В. Нестерова проходила обучение в аспирантуре очной формы обучения на кафедре гражданского и предпринимательского права юридического факультета ФГБОУ ВО РГАИС, в ходе которого сдала все кандидатские экзамены на отлично.

Диплом об окончании аспирантуры 107724 3286227 (рег. номер 4/006) выдан 18 августа 2017 года Федеральным государственным бюджетным образовательным учреждением высшего образования «Российская государственная академия интеллектуальной собственности».

Научный руководитель – Мухамедшин Ирик Сабиржанович, кандидат юридических наук, профессор, заведующий кафедрой гражданского и предпринимательского права Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Российская государственная академия интеллектуальной собственности».

По итогам обсуждения диссертации принято следующее заключение:

Актуальность темы исследования

Диссертация Н.В. Нестеровой на тему «Особенности правового режима ноу-хау на примере российского, зарубежного и международного опыта» представляет собой актуальное исследование, характеризующееся достаточной степенью научной новизны, теоретической и практической значимостью, и содержит решение научной проблемы, имеющей значение для науки гражданского права.

Актуальность диссертационного исследования не вызывает сомнений и справедливо характеризуется диссертантом как состоящая из двух взаимосвязанных аспектов. Во-первых, актуальность подробного анализа правового режима ноу-хау в Российской Федерации связана с изменившимся подходом российского законодателя к правовому режиму ноу-хау и, в целом, с возрастанием роли инноваций в экономическом развитии России и нацеленностью на формирование благоприятного инвестиционного климата. Во-вторых, актуальность диссертационного исследования обусловлена

необходимостью анализа и зарубежного опыта установления содержания правового режима ноу-хау, исследование которого представляется особенно важным в контексте интенсификации международного научно-технического сотрудничества в рамках Всемирной торговой организации, партнерами в рамках которой для Российской Федерации являются, среди прочих, США, Великобритания, страны Европейского Союза, Китай, Япония.

Таким образом, экономическая ценность прав на ноу-хау, изменившийся подход российского законодателя к установлению содержания его правового режима, необходимость совершенствования российского гражданского законодательства в сфере правового режима ноу-хау с учетом зарубежного опыта и современных требований гражданского оборота, а также дискуссионность и продолжающаяся теоретическая разработка ряда проблем, связанных с установлением содержания правового режима ноу-хау, обусловили выбор диссертантом темы диссертационного исследования и его актуальность.

Личный вклад диссертанта в получении научных результатов

Личное участие диссертанта в получении результатов, изложенных в диссертации, не вызывает сомнений на всех этапах диссертационного исследования, в планировании научной работы, подборе материала, углубленном анализе литературы, написании и оформлении рукописи диссертации, подготовке научных публикаций по теме исследования.

Диссертация Н.В. Нестеровой написана единолично, содержит совокупность новых научных результатов и имеет внутреннее единство. Положения диссертации закладывают основу для дальнейшей научной разработки совокупности правовых явлений, связанных с содержащемся в российском законодательстве понятием «секрет производства (ноу-хау)», в их взаимодействии с исключительным правом на секрет производства (ноу-хау), и могут быть использованы в процессе совершенствования нормативного регулирования в исследуемой сфере.

Степень достоверности результатов проведенного исследования

Все научные положения и выводы обоснованы системным исследованием поставленной проблемы, применением современных методов познания, в частности: общенаучных методов (исторического, диалектического, системного, моделирования, классификации и других), в том числе логических (анализа, синтеза, дедукции, индукции, сравнения, обобщения), а также частноправовых методов (сравнительно-правового, формально-юридического). Так, например, формально-юридический метод использовался при формулировании предложений по совершенствованию российского законодательства в части корректировки положений статей 1129, 1465, 1466 и 1472 ГК РФ; сравнительно-правовой метод использовался при рассмотрении зарубежного опыта регламентации правового режима ноу-хау.

Работа характеризуется научной преемственностью в исследуемой сфере, о чем свидетельствует использование автором эмпирических данных, полученных в результате исследований других ученых.

Степень научной обоснованности выводов, содержащихся в диссертации

Основные положения диссертации и сформулированные в ней выводы базируются на научной методологии исследования: помимо законодательства в сфере интеллектуальной собственности, правоприменительной практики, в процессе написания работы использовались труды ведущих российских ученых, в частности: И.А. Близнеца, М.М. Богуславского, М.В. Волынкиной, Э.П. Гаврилова, О.А. Городова, В.А. Дозорцева, В.И. Еременко, И.А. Зенина, Н.М. Зенкина, Н.В. Иванова, О.С. Иоффе, В.О. Калятина, А.Д. Корчагина, В.Н. Лопатина, И.С. Мухамедшина, В.В. Орловой, В.П. Павлова, Е.А. Павловой, И.В. Понкина, О.А. Рузаковой, В.А. Северина, А.П. Сергеева, В.Н. Синельниковой, Л.Б. Ситдиковой, Е.А. Суханова, Г.Ф. Шершеневича, А.М. Эрделевского, а также ряда иностранных специалистов в сфере интеллектуальной собственности, в том числе С. Ладаса (S. Ladas), Г. Штумпфа (H. Stumpf),

Роджера Милгрима (Roger M. Milgrim), Дон Алберт (Dawn R. Albert) и др.

Новизна положений диссертации

Научная новизна диссертационного исследования выражается в том, что в нем впервые с момента вступления 01.10.2014 в силу изменений к главе 75 ГК РФ проведено исследование правового режима ноу-хау в Российской Федерации и с позиций необходимости обеспечения беспрепятственного оборота прав на коммерчески ценную конфиденциальную информацию дана авторская оценка закреплению за обладателем ноу-хау исключительного права (легальной монополии). Кроме того, с учетом изменившегося подхода российского законодателя, диссертантом представлены предложения по совершенствованию российского законодательства в рассматриваемой сфере (в том числе на основе комплексного анализа зарубежного опыта установления содержания правового режима ноу-хау).

Наиболее значимые результаты диссертационного исследования, полученные диссертантом и выражающие его новизну, изложены в положениях, выносимых на защиту:

1. Диссертант справедливо указывает на то, что одной из основных особенностей правового режима ноу-хау в Российской Федерации является законодательное закрепление исключительного права на ноу-хау. Такое закрепление необходимо, поскольку обеспечивает правообладателю возможность совершать сделки, направленные на предоставление права использования ноу-хау другим лицам. Ограничение доступа к ноу-хау других лиц путем принятия правообладателем определенного набора мер по соблюдению конфиденциальности является предварительным и обязательным условием для оформления ноу-хау в качестве самостоятельного объекта гражданских прав (далее – «объект ГП»), однако само по себе (без законодательного закрепления за правообладателем исключительного права) не предоставляет правообладателю правовые механизмы для введения прав на ноу-хау в гражданский оборот. Данную позицию диссертанта подкрепляет отсылкой

к зарубежному опыту, отмечая, что квалификация ноу-хау в качестве интеллектуальной собственности (охраняемого результата интеллектуальной деятельности (далее – «РИД»)) имеет место и в зарубежных правопорядках, в частности, США, Италии, Китае, Японии.

2. Как верно отмечает диссертант, в отличие от исключительного права на другие РИД, исключительное право на ноу-хау, закрепленное в российском законодательстве, носит не абсолютный, а абсолютно-относительный характер. Относительный характер исключительного права на ноу-хау проявляется в том, что правомочие запрещать использование ноу-хау может быть реализовано правообладателем непосредственно только в отношении конкретных лиц, которым правообладатель предоставил доступ к ноу-хау и право использования ноу-хау в определенных договором пределах. В отношении же неопределенного круга лиц правообладатель ноу-хау реализует правомочие запрещать использование ноу-хау путем установления запрета на доступ к ноу-хау; такое правомочие запрещать доступ к ноу-хау является абсолютным (в силу действия в отношении неопределенного круга лиц). Данную позицию диссертант усиливает отсылкой к зарубежному опыту, отмечая, что аналогичным образом толкуется правомочие запрета использования ноу-хау и в правовых режимах некоторых зарубежных стран, в частности, в законодательстве Италии.

3. Диссертант обоснованно отмечает, что в настоящее время в результате сужения круга сведений, охраняемых в качестве ноу-хау, возможность введения в гражданский оборот прав на иную коммерчески ценную информацию в российском законодательстве исключена, что вступает в противоречие с положениями ТРИПС, поскольку приводит к созданию «барьеров для законной торговли», недопустимость установления которых закреплена в преамбуле ТРИПС. В связи с этим, а также с учетом того, что ТРИПС допускает на уровне национального законодательства стран-участниц исключительно расширение объема охраны, предоставляемой ТРИПС, но никак не его сужение, в диссертационном исследовании предлагается вернуть ранее существовавший в

российском законодательстве подход охраны в качестве ноу-хау любых сведений с сохранением возможности для правообладателя осуществлять на основании критерия разумности выбор применяемых им мер по соблюдению конфиденциальности ноу-хау. Диссертант подкрепляет данное предложение по изменению законодательства примерами из зарубежного опыта регулирования, отмечая, что отсутствие ограничений в отношении круга охраняемых в качестве ноу-хау сведений, а также перечня мер по соблюдению его конфиденциальности наблюдается и в большинстве рассмотренных в диссертационном исследовании зарубежных правовых режимах, в частности, США, Великобритании, Италии и других странах-членах ЕС, Китае, Японии.

4. Диссертантом обоснована новая и оригинальная позиция о моменте возникновения исключительного права на ноу-хау. В рамках исследования правового режима ноу-хау в России диссертантом отмечено, что исключительное право на ноу-хау возникает с момента принятия правообладателем совокупности разумных мер по соблюдению конфиденциальности, при условии, что каждая из указанных мер носит единовременный характер. В то же время, при длящемся характере введения одной или нескольких мер (например, установке сейфов, системы сигнализации и т.п.) и единовременном характере принятия других мер (например, утверждение внутреннего документа, регулирующего порядок охраны конфиденциальности ноу-хау) момент начала принятия таких длящихся разумных мер (при условии принятия всех необходимых и достаточных единовременных мер) может рассматриваться в качестве момента принятия совокупности разумных мер по соблюдению конфиденциальности, поскольку именно этот момент свидетельствует о формировании волеизъявления лица в приобретении исключительного права на ноу-хау.

5. Диссертант справедливо предлагает для целей совершенствования правового режима ноу-хау в России включить ноу-хау в предусмотренное ГК РФ число упомянутых в пункте 3 статьи 1252 ГК РФ РИД, в случае нарушения

исключительных прав на которые ГК РФ предусмотрена возможность для правообладателя вместо возмещения убытков требовать взыскания компенсации в установленном законом размере, путем дополнения статьи 1472 ГК РФ соответствующей нормой.

6. Диссертантом справедливо отмечено, что в силу применения к нарушителю исключительного права на ноу-хау общей презумпции вины, предполагаемый нарушитель исключительного права на ноу-хау (в том числе лицо, указанное в пункте 2 статьи 1472 ГК РФ) считается виновным до тех пор, пока не докажет отсутствие вины (абзац 2 пункта 3 статьи 1250 ГК РФ). Следовательно, обязанность по доказыванию предусмотренных пунктом 2 статьи 1472 ГК РФ оснований для освобождения от ответственности за незаконное использование ноу-хау лежит на предполагаемом нарушителе: предполагаемый нарушитель должен доказать, что он не знал и не должен был знать о том, что использование ноу-хау незаконно (в частности, доказать факт того, что он получил доступ к ноу-хау случайно или по ошибке). Диссертант приводит дополнительное обоснование указанной позиции, отмечая, что аналогичный подход к распределению бремени доказывания при рассмотрении споров о нарушении прав на ноу-хау принят и в зарубежных правовых режимах, например, в Италии и отчасти в Китае.

7. В рамках исследования правового режима опционных программ для работников (которые, являясь средством материального стимулирования работников, могут выступать в качестве одной из возможных мер по соблюдению конфиденциальности ноу-хау) диссертантом верно выявлено, что при реализации опционных программ для работников следует применять модель опциона на заключение договора (статья 429.2 ГК РФ). Модель опционного договора (статья 429.3 ГК РФ) в данном случае не применима, поскольку продажа доли (акций) работнику предполагает единовременные действия сторон по заключению договора купли-продажи доли (акций), а не длящиеся действия в рамках уже заключенного договора, исполнение которых может быть

востребовано стороной в течение определенного срока.

8. С учетом императивного положения пункта 1 статьи 1471 ГК РФ о принадлежности работодателю исключительного права на ноу-хау и необходимости достижения справедливого баланса интересов работника и работодателя диссертантом обоснованно предлагается в рамках совершенствования правового режима ноу-хау в России законодательно закрепить право работника на вознаграждение во всех случаях создания им результата интеллектуальной деятельности, сведения о котором работодатель принял решение охранять в качестве ноу-хау (а не только в указанном в пункте 4 статьи 1370 ГК РФ случае оформления работодателем созданных работником результатов интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере в качестве ноу-хау).

Логическим продолжением указанных научных положений являются предложения диссертанта, направленные на совершенствование норм российского гражданского законодательства. Предлагается внести изменения в пункт 1 статьи 1229, пункт 1 статьи 1465 ГК РФ, пункт 1 статьи 1466 и пункт 2 статьи 1472 ГК РФ, а также дополнить статью 1471 новым пунктом 3.

Публикация результатов исследования

Результаты диссертационного исследования Н.В. Нестеровой прошли апробацию: диссертантом опубликовано пять научных работ по теме диссертационного исследования, четыре из которых - в изданиях, рецензируемых ВАК.

Апробация результатов диссертационного исследования

Аспирант принимал участие в научно-практических конференциях, на которых выступал с научными докладами, отражающими основные результаты исследования. Диссертация выполнена и обсуждена на кафедре гражданского и предпринимательского права ФГБОУ ВО РГАИС.

Научная значимость результатов исследования

Научная значимость результатов диссертационного исследования Н.В.

Нестеровой состоит в том, что его положения образуют целостное представление о научных проблемах, связанных с правовым режимом ноу-хау. Кроме того, теоретическая значимость исследования выражается в том, что предложения и рекомендации, сформулированные в диссертации, развивают и дополняют научные знания в сфере правового режима ноу-хау и могут быть использованы в теории гражданского права при определении его предмета.

Ценность научной работы можно охарактеризовать как высокую.

Практическая значимость результатов исследования

Основные выводы и рекомендации, содержащиеся в исследовании, могут быть использованы в правотворческой деятельности; в правоприменительной практике; в процессе преподавания в высшей школе курса гражданского права и специальных дисциплин, посвященных вопросам правовой охраны интеллектуальной собственности.

Структура диссертации

Диссертация охватывает основные вопросы поставленной научной проблемы, соответствует критерию внутреннего единства, что подтверждается наличием последовательного плана исследования, непротиворечивой методологической платформой, логикой и взаимосвязью полученных результатов, и содержит разработанные на основании выполненных соискателем исследований, теоретические положения.

Соответствие диссертации специальности

Диссертационное исследование Нестеровой Надежды Владимировны на тему: «Особенности правового режима ноу-хау на примере российского, зарубежного и международного опыта» соответствует специальности 12.00.03 - гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

ВЫВОД: Диссертация на тему «Особенности правового режима ноу-хау на примере российского, зарубежного и международного опыта» Нестеровой Надежды Владимировны рекомендуется к защите на соискание

ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 - гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

Заключение принято на заседании кафедры гражданского и предпринимательского права ФГБОУ ВО РГАИС. Присутствовало на заседании кафедры 7 человек. Результаты голосования: «за» - 6 человек, «против» - 1 человек, «воздержалось» - 0 человек (протокол № 5 от 04 октября 2017 года).

Заместитель заведующего кафедрой
гражданского и предпринимательского
права ФГБОУ ВО РГАИС,
кандидат юридических наук, доцент,
профессор кафедры Ермаков Андрей Вячеславович

Федеральное государственное бюджетное
образовательное учреждение
высшего образования
Российская государственная академия
интеллектуальной собственности (ФГБОУ ВО РГАИС)
Подпись Ермакова А.В.
заверяю
Заместитель начальника
ФАУ по кадровой работе Абдурашидова Л.Н.