

В Диссертационный совет Д401.001.02 при
ФГБОУ ВО «Российская государственная
академия интеллектуальной собственности»
117279, г. Москва, ул. Миклухо-
Маклая, д. 55а, к. 305.

Ученому секретарю -
к.ю.н. В.С. Савиной

ОТЗЫВ

**официального оппонента на диссертацию Нестеровой Надежды
Владимировны на тему:**

**«Особенности правового режима ноу-хау на примере российского,
зарубежного и международного опыта»,
представленной к защите на соискание учёной степени кандидата
юридических наук
по специальности 12.00.03 - гражданское право;
предпринимательское право; семейное право; международное частное
право**

В свете важности роли коммерчески ценной информации в рамках становления постиндустриального общества актуальность избранной Н.В. Нестеровой темы не вызывает сомнений и обусловлена, в том числе, такими факторами, как экономическая ценность прав на секрет производства (ноу-хау), изменившийся подход российского законодателя к установлению содержания его правового режима, необходимость совершенствования российского гражданского законодательства в сфере правового режима секрета производства (ноу-хау) с учетом зарубежного опыта и современных требований гражданского оборота, а также дискуссионность и продолжающаяся теоретическая разработка ряда проблем, связанных с правовым режимом ноу-хау.

Содержание диссертации Н.В. Нестеровой соответствует избранной теме, научной специальности 12.00.03 (гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право), а также поставленной

диссертантом цели: «на основе изучения правовых норм, правоприменительной практики в Российской Федерации и зарубежных странах (Великобритании, странах Европейского Союза, Соединенных Штатах Америки, Китае и Японии), а также научной и учебной литературы выявить наиболее характерные особенности правового режима ноу-хау в указанных государствах и дать теоретическую оценку и практические рекомендации по совершенствованию правового режима ноу-хау в Российской Федерации» (с. 8 диссертации, с. 6 автореферата).

Объектом исследования явились общественные отношения, складывающиеся в сфере правовой охраны ноу-хау в Российской Федерации и за рубежом.

Теоретическая и эмпирическая база исследования весьма обширна и репрезентативна. При написании работы автор использовал свыше 210 источников, что характеризует данную диссертацию с положительной стороны, так как такой подход позволил автору осуществить всесторонний анализ рассматриваемых в диссертации проблем. Следует отметить, что автор исследовал материалы как российской, так и зарубежной судебной практики: проанализировано значительное количество решений судов различных уровней в США, Великобритании и даже Японии.

Структура рассматриваемой работы обладает внутренним единством, способствует решению поставленных диссертантом задач и позволяет проследить линию его рассуждений, главы расположены логично и последовательно. Диссертация состоит из введения, двух глав, состоящих из одиннадцати параграфов, заключения и списка использованных источников и литературы.

Во введении (с. 5-16 диссертации, 3-14 автореферата) аргументирована актуальность избранной темы и проанализирована степень ее разработанности;

определены цель и задачи, предмет и объект исследования, теоретическая и эмпирическая базы; обоснованы научная новизна, теоретическое и практическое значение диссертации; сформулированы положения, выносимые на защиту, приведены сведения об апробации полученных автором научных результатов.

Теоретические основы исследования заложены в первой главе, посвященной анализу правового режима ноу-хау в Российской Федерации. Проведенный в данном разделе обзор последних изменений гражданского законодательства Российской Федерации в сфере правового режима ноу-хау (с. 23-29) позволил автору сделать вывод о том, что сужение круга сведений, охраняемых в качестве ноу-хау, вступает в противоречие с общими принципами Соглашения ТРИПС, вследствие чего автор работы предлагает внести изменения в статью 1465 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Определенный интерес представляет проведенный автором анализ вопросов применения опционов как средства мотивации работников не разглашать ноу-хау, доступ к которому работники получили в процессе работы у работодателя-правообладателя ноу-хау (с. 35-39). Диссертантом обосновано, что при реализации опционных программ для работников следует применять модель опциона на заключение договора (статья 429.2 Гражданского кодекса Российской Федерации), а модель опционного договора (статья 429.3 Гражданского кодекса Российской Федерации) в данном случае не применима.

Много внимания в данной главе уделяется и непрекращающейся в российской доктрине дискуссии о наделении обладателя ноу-хау исключительным правом (с. 42-51). Диссертантом предлагается концепция об абсолютно-относительном характере исключительного права на ноу-хау, рассмотрение ноу-хау в качестве информационного результата с учетом примеров зарубежного опыта регулирования данного вопроса (в частности, в

Италии и США).

Определяя особенности распоряжения исключительным правом на ноу-хау (с. 58-68), автор выделяет практические проблемы, связанные с риском утраты конфиденциальности сведений, составляющих ноу-хау, и предлагает актуальные решения выявленных проблем.

Особое внимание диссертант уделил исследованию комплекса вопросов, связанных со служебным ноу-хау (с. 68-80), по результатам которого сформулировано предложение диссертанта о законодательном закреплении права работника на вознаграждение во всех случаях создания им служебного ноу-хау.

Важное теоретико-эмпирическое значение имеет обращение диссертанта к анализу некоторых аспектов ответственности за нарушение исключительного права на ноу-хау (с. 80-90). На основе системного анализа норм материального и процессуального права сделан вывод о том, что в силу применения к нарушителю исключительного права на ноу-хау общей презумпции вины обязанность по доказыванию пунктом 2 статьи 1472 Гражданского кодекса РФ оснований для освобождения от ответственности за незаконное использование ноу-хау должен нести предполагаемый нарушитель. Не менее важным и заслуживающим внимания является и предложения диссертанта о дополнении положений статьи 1472 Гражданского кодекса РФ об ответственности за нарушение исключительного права на ноу-хау нормой, позволяющей правообладателю по своему усмотрению взыскивать с правонарушителя либо убытки, либо компенсацию.

Практический интерес вызывает и вторая глава диссертации, в которой подробно исследуются правовые режимы ноу-хау на международном уровне и правовых системах некоторых зарубежных стран. Впечатляет количество и широта охвата подвергшихся исследованию зарубежных правовых порядков, среди

которых США, Великобритания, страны Европейского Союза (Италия, Франция, Германия, Швеция, Мальта), Китай, Япония.

Отдельного упоминания и положительной оценки заслуживает подробный анализ положений принятой в 2016 году «Директивы Европейского Союза о защите закрытого ноу-хау и деловой информации (секретов производства) от их противоправного приобретения, использования и раскрытия» (“Directive (EU) 2016/943 of the European Parliament and of the Council of 8 June 2016 on the protection of undisclosed know-how and business information (trade secrets) against their unlawful acquisition, use and disclosure”) (с. 122-124).

Нельзя не упомянуть и о том, что при рассмотрении правового режима ноу-хау в странах англосаксонской правовой системы (с. 95-115) автор подробно и обстоятельно исследовал не только нормативные правовые акты, но и судебную практику, являющуюся, как известно, важнейшим источником права в упомянутой правовой системе.

В заключении подведены итоги проведенного исследования, сформулированы основные выводы и практические рекомендации, к которым автор пришел по его результатам.

Таким образом, избранная автором тема раскрыта достаточно подробно, цель исследования достигнута, поставленные задачи успешно решены, а содержание работы изложено в логической последовательности. Разделы диссертации взаимосвязаны, но вместе с тем каждый из них носит заверченный характер и содержит самостоятельные выводы и предложения.

Научная новизна диссертационного исследования состоит в рассмотрении особенностей правового режима секрета производства (ноу-хау) с учетом тех изменений, которые были внесены Федеральным законом от 12.03.2014 N 35-ФЗ "О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского

кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации", в авторской оценке закреплению за обладателем ноу-хау исключительного права (легальной монополии), а также в сформулированных предложениях по совершенствованию российского законодательства в рассматриваемой сфере (статьи 1129, 1465, 1466 и 1472 Гражданского кодекса РФ). Кроме того, научная новизна проведенного исследования в концентрированном виде представлена в 8 положениях, вынесенных на защиту.

Эти положения обладают научной новизной, большинство из которых может быть поддержано.

Теоретическая и практическая значимость диссертационного исследования состоит 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. Кроме того, выводы и предложения диссертанта могут быть использованы в процессе дальнейшего совершенствования гражданского законодательства, в правоприменительной практике, а также в процессе преподавания курса гражданского права и специальных дисциплин, посвященных вопросам правовой охраны интеллектуальной собственности, в высших учебных заведениях.

Диссертацию Н.В. Нестеровой отличает ряд достоинств. Проведенное диссертантом сравнительно-правовое исследование разрешения теоретических и практических проблем, связанных с правовым режимом ноу-хау, имеет весьма широкий диапазон и характеризует законодательные подходы к рассматриваемому явлению в ряде зарубежных государств – США, Великобритании, Италии и других странах-членах Европейского Союза, Китае, Японии. Не менее значимой является и практическая составляющая представленной диссертации. Подобранные автором примеры судебной

практики, в том числе дел, рассмотренных в иностранных судах, иллюстрируют многие теоретические выводы и положения. В диссертации содержится ряд предложений о внесении изменений и дополнений в нормы Гражданского кодекса Российской Федерации, которые могут представлять интерес для развития российского законодательства.

Апробация и внедрение результатов диссертации в полной мере соответствуют содержанию проведенного исследования. Основные выводы и положения, сформулированные в диссертации, отражены в 5 научных работах, 4 из которых - научные статьи в изданиях, рекомендованных ВАК при Министерстве образования и науки Российской Федерации.

Вышесказанное свидетельствует о том, что диссертация Н.В. Нестеровой глубоко, всесторонне и высоком научном уровне раскрывает проблемы заявленной темы. Актуальность, научная новизна, теоретическая и практическая ценность проведенного исследования не вызывают сомнений.

Однако некоторые положения вызывают определенные вопросы и замечания.

1. Применительно к положению на защиту № 1 следует уточнить момент новизны для науки гражданского права, учитывая, что закрепление исключительного права на ноу-хау и его оборотоспособность с очевидностью следуют из части четвертой ГК РФ, а споры относительно правовой природы ноу-хау и предложения об исключении ноу-хау из числа объектов интеллектуальных прав, предусмотренных частью четвертой ГК РФ, распространение на него не легальной, а фактической монополии и другие предложения достаточно подробно изучены в науке.

2. В положении на защиту № 5 автор предлагает «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». Представляется, что включение ноу-хау в нормы ст. 1252 ГК РФ нецелесообразно, поскольку в данной статье не перечислены объекты, исключительное право на которые охраняется правовым механизмом компенсации, а, исходя из специфики правовой природы ноу-хау, значительно отличающейся от объектов, в отношении защиты прав на которые применяется компенсация, применение такого способа защиты требует дополнительной аргументации.

3. В работе достаточно большое внимание уделено законодательству Японии, США и других государств, однако автор не формулирует выводы, в том числе в виде положений на защиту, о возможности использования зарубежного опыта в отечественном законодательстве и правоприменении, ограничиваясь констатацией отдельных фактов, например, о квалификации ноу-хау в качестве интеллектуальной собственности (охраняемого результата интеллектуальной деятельности в зарубежных правовых порядках, в частности, США, Италии, Китае, Японии (положение на защиту № 1).

4. Несмотря на достаточно подробное рассмотрение правового режима ноу-хау в США (стр. 95-103 диссертации), диссертант не упоминает о принятом в 2016 году нормативном акте "Defend Trade Secrets Act", в соответствии с которым в законодательство США внесены изменения в части порядка и условий защиты прав обладателя ноу-хау.

Отмеченные недостатки являются по большей части дискуссионными, носят частный характер и не снижают высокой оценки полученных автором научных и практических результатов исследования.

Диссертация Н.В. Нестеровой является законченной, самостоятельной научно-квалификационной работой; обладает внутренним единством; содержит

научно обоснованные и достоверные положения, выводы и рекомендации, отвечающие требованию научной новизны, выдвигаемые для публичной защиты. Предложенные диссертантом решения аргументированы и оценены по сравнению с другими известными концепциями. Содержание автореферата и опубликованных автором статей отражает основные выводы и положения, содержащиеся в работе.

Таким образом, диссертация Нестеровой Надежды Владимировны «Особенности правового режима ноу-хау на примере российского, зарубежного и международного опыта» соответствует требованиям абз. 2 п. 9 и п. 10 «Положения о присуждении ученых степеней», утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 24 сентября 2013 года № 842 (в редакции от 28.08.2017 г.), а ее автор – Нестерова Надежда Владимировна заслуживает присуждения ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 - гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

Заместитель руководителя аппарата
Комитета Государственной Думы по
государственному строительству и
законодательству,

доктор юридических наук

8-495-982-23-26

olalster@mail.ru

103265, г. Москва,

ул. Охотный ряд, 2.

о.а.рузакова

О.А.Рузакова

Подпись О.А.Рузакова заверяю:

советник отдела по
работе с персоналом Аппарата Управления
государственной службы и кадров



Бисенов Т.Е.
6.02.2018г.