

Тема 2. Факторы, влияющие на стоимость интеллектуальной собственности

Понятие «авторское право» понимается в объективном и субъективном смысле. В объективном смысле авторское право – это совокупность правовых норм, регулирующих отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений литературы, науки и искусства (выступает в качестве подотрасли гражданского права). В субъективном смысле авторское право – совокупность субъективных прав, возникающих у автора в связи с созданием конкретного произведения литературы, науки и искусства. Термин «авторское право» понимается не только как право автора (создателя) произведения, но и как право законного обладателя авторского права [3]. Основной задачей авторского права является, с одной стороны, обеспечение интересов авторов и их правопреемников, а с другой стороны – интересы общества в целом. Принципы авторского права: а) принцип свободы творчества – означает, что каждый свободен в выборе сферы творческой деятельности, способа ее осуществления, презюмируется равенство в осуществлении своих прав автора; б) принцип сочетания личных интересов автора с интересами общества – заключается в том, что наряду с исключительным правом автора использовать свое произведение (воспроизводить любым способом, передавать права третьим лицам и т. д.) законом предусмотрены случаи, когда обеспечивается общественный интерес (случаи использования произведения без согласия автора и без выплаты ему авторского вознаграждения). Общество заинтересовано не только в эффективной защите авторского права, но и в свободном доступе к авторским произведениям; в) принцип неотчуждаемости личных неимущественных прав автора – означает, что ни при каких обстоятельствах права, относящиеся к личным неимущественным, не подлежат какой-либо передаче третьим лицам в силу их неотчуждаемой природы. Личное неимущественное право автора неотъемлемо от личности, неразрывно связано с личностью автора и не передается третьим лицам даже в случае

волеизъявления автора на такую передачу. В целях эффективного использования произведения и защиты авторского права из этого принципа есть изъятия (право обнародовать произведение, право на защиту чести, достоинства и деловой репутации автора); г) принцип свободы авторского договора – данный принцип означает, что автор свободен в выборе контрагентов, условий авторского договора, а также предусматривает недействительность договора при отсутствии добровольного волеизъявления автора заключить договор.

2.2. Объекты авторского права

Объекты авторского права – произведения литературы, науки и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинства произведения, а также способа его выражения. В большинстве стран мира охраняются следующие объекты авторского права:

- литературные произведения;
- научные произведения;
- научно-технические произведения;
- произведения изобразительного искусства;
- произведения прикладного искусства;
- произведения архитектуры;
- фотографические произведения;
- аудиовизуальные произведения;
- картографические произведения;
- компьютерные программы;
- базы данных;
- мультимедийные произведения;
- сетевые произведения;
- программное обеспечение;
- закрытая информация.

Приведенный перечень объектов авторского права не является исчерпывающим, следовательно, охраняемыми могут быть и иные произведения литературы, науки и искусства. Научные произведения –

письменные произведения научной, научно-популярной, учебной направленности, воплощенные на материальном носителе. 22 Обычно под научными произведениями понимают любые оригинальные письменные произведения научного, учебного, научнопопулярного, научно-художественного и прикладного характера, выраженные в научных монографиях, диссертациях, отчетах, учебниках, справочниках, статьях в научных журналах и т. д. Научно-технические произведения – произведения наудотехнической и прикладной направленности, воплощенные на материальном носителе [6]. Разновидностью научных произведений являются произведения научно-технического содержания, выраженные в книгах, брошюрах, статьях, технических руководствах, патентной документации, нормативно-технической документации, промышленных каталогах, конструкторской документации, отчетах по научно-исследовательским, опытно-конструкторским и опытнотехнологическим работам, депонированных рукописях, переводах научно-технической литературы, других опубликованных и неопубликованных научно-технических документах, в частности в заявках, подаваемых в патентные ведомства на получение охранных документов. Патентные ведомства иногда отказываются признавать заявочные материалы объектами авторского права, считая, что эти материалы формализованы. Однако даже диссертационные работы должны соответствовать некоторым формальным требованиям, но никогда никто не сомневался, что в них выражены объекты авторского права. Компьютерные программы – это воплощенные на материальном носителе упорядоченные совокупности команд и данных для получения определенного результата с помощью компьютера [14]. Компьютерные программы – относительно новый объект охраны, поскольку массовое производство персональных компьютеров, разработка и распространение компьютерных программ для них началось лишь в конце XX в. Международная охрана компьютерных программ была впервые признана в 1991 г. Директивой Европейского союза «О правовой охране компьютерных

программ». Несмотря на однозначную правовую трактовку, компьютерные программы продолжают оставаться сложным и спорным объектом правовой охраны. Охрана компьютерных программ как литературных произведений не означает, что они являются таковыми. Любая 23 современная компьютерная программа имеет признаки произведений «в области литературы, науки и искусства». Во-первых, исходный текст компьютерной программы имеет черты литературного произведения. Во-вторых, алгоритмы, методы, идеи, теории, формулы, использованные при разработке компьютерной программы, придают ей черты научного произведения. В-третьих, аудиовизуальные отображения, анимация и графика, создаваемые компьютерной программой, имеют черты художественного произведения. Компьютерные программы существуют в виде исходного текста и дистрибутива компьютерной программы. Компилирование исходного текста производится с помощью компилятора – специальной компьютерной программы. Исполняемые, библиотечные и иные модули программы переносят на материальный носитель (обычно диски CD или DVD), добавляют к ним ту или иную документацию, упаковывают и получают дистрибутив компьютерной программы. Пользователь, как правило, имеет дело только с дистрибутивами программ, но не исходными текстами, которые являются закрытой информацией производителя. Следует особо подчеркнуть, что компилирование исходного текста программы в цифровую форму является необратимым процессом, т. е. невозможно получить полный исходный текст программы ее декомпилированием. Необратимость компилирования делает компьютерные программы технически защищенными от существенных изменений. С появлением современных программ-монстров полное декомпилирование стало почти бессмысленным, хотя «взламывание» программ продолжается, например, для того, чтобы сделать демонстрационную (trial version) версию программы полнофункциональной, обойти регистрацию программы (serial number, patch), создать регистрационный номер (key-generator) и т. д. Необратимость

компилирования, хорошо известная программистам, лишь недавно отражена в литературе. К сожалению, эта особенность компилирования до сих пор не понята. Более того, декомпилирование продолжает рассматриваться большинством стран как панацея от экспансии конкурентных программных продуктов. База данных – это воплощенные на материальном носителе совокупности данных, подбор и расположение которых представляют результат творческого труда. 24 База данных может включать не только любую информацию, но и охраняемые и неохранные произведения, объекты смежных прав и промышленной собственности. Базы данных широко распространены и включают как частный случай сборники, составные и делимые совместные произведения. Базы данных являются одним из наиболее сложных объектов охраны, возможно, потому, что под базами данных понимают иногда разные объекты в зависимости от того, какой критерий положен в определение базы данных. В соответствии с творческим критерием базы данных подразделяются на креативные и некреативные. Креативная база данных является результатом творческого труда, выражающегося в подборе и расположении материалов базы данных, который почти всегда можно признать творческим. Другими словами, в создании некреативной базы данных иногда трудно отрицать результат творческого труда, а в создании креативной – отсутствие результата творческого труда. В соответствии с инвестиционным критерием базы данных подразделяются на инвестиционные и неинвестиционные. Инвестиционная база данных считается результатом значительного вклада в сбор, компоновку, проверку, систематизацию или представление содержания базы данных, причем под значительным вкладом понимают любое существенное инвестирование интеллектуальных, финансовых, технических или иных ресурсов. Любая база данных, которая для создания и актуализации требует значительных средств, признается инвестиционной. Субъективный характер этого критерия очевиден, поскольку создание любого объекта интеллектуальной собственности требует инвестиций. Ссылка на

значительные инвестиции ничего не означает, поскольку один и тот же объем инвестиций для физического лица может быть значительным, а для крупной фирмы – незначительным. Несмотря на то, что многие произведения литературы, науки и искусства создаются творческим трудом одного автора, существует немало произведений, созданных творческим трудом нескольких авторов. Создаваемые соавторами совместные произведения могут быть нескольких видов. Неделимое совместное произведение – это произведение, которое представляет собой одно неразрывное целое. В неделимом совместном произведении каждая его часть создана совместным трудом соавторов. В некоторых направлениях творческой деятельности совместные произведения не являются широко распространенными. Например, музыка, живопись, скульптура, фотография почти не знают соавторства. С другой стороны, компьютерные программы являются примером произведений, которые, как правило, создаются коллективом соавторов. Делимое совместное произведение — это произведение, которое представляет собой совокупность нескольких частей, имеющих самостоятельное значение. В делимом произведении каждая часть создана одним или несколькими авторами. Это наиболее распространенный вид составных произведений. К ним относятся многие научные и литературные произведения, музыкальные и музыкально-драматические, аудиовизуальные произведения и т. д. Делимые совместные произведения имеют некоторые черты составных произведений, однако авторское право на совместное произведение в целом принадлежит соавторам, а на составное произведение – составителю. В законодательстве многих стран используется в основном следующий правовой режим для совместных произведений: 1. Авторское право на совместное произведение принадлежит соавторам. Эта норма естественна для неделимых совместных произведений, однако для делимых совместных произведений она не кажется рациональной. В законодательстве обычно содержится косвенное упоминание о том, что авторское право на совместное произведение из составных частей принадлежит его соавторам только в том случае, если эти

части специально созданы для данного произведения. Отсутствие прямого указания означает, что автор может включить в совместное произведение другие произведения, которые уже были им обнародованы и на которые ему принадлежит авторское право. Включение таких произведений в качестве частей совместного произведения и распространение охраны на все части означало бы расширение срока охраны этих охраняемых частей нового совместного произведения. Чтобы исключить противоречивость нормы для делимых совместных произведений, рационально наделять авторским правом 26 всех соавторов на произведение в целом, а каждого соавтора – на части, которые специально созданы для этого произведения. Если же некоторые части этого произведения были ранее обнародованы, то на них дополнительное авторское право не возникает.

2. Соавторы вправе использовать созданные ими части составного произведения по своему усмотрению, если иное не предусмотрено соглашением между ними. В этой норме содержится косвенное указание на то, что части совместного произведения специально создаются для данного произведения. Если же самостоятельная часть включена в совместное произведение, а не была специально создана для такого произведения, то никакое соглашение между соавторами не может ограничить прав одного из авторов на ранее созданное произведение, поскольку это означало бы передачу авторского права на уже охраняемые части другим лицам.

3. Право на использование произведения в целом принадлежит соавторам совместно, а их взаимоотношения могут определяться соглашением между ними. Важно подчеркнуть, что ни один из соавторов не имеет права запретить использование такого совместного произведения без достаточных на то оснований. Это норма предназначена для исключения возможных злоупотреблений соавторов. При создании неделимого совместного произведения каждый соавтор вносит творческий вклад и надеется, что совместное произведение станет нужным пользователю. В силу разных причин кто-то из авторов может отказаться от использования произведения на тех или иных условиях, тогда как другие

авторы могут придерживаться иного взгляда. Для того чтобы сделать доступным публике произведение, законодательство обычно лишает любого соавтора права на запрет использования неделимого совместного произведения. Таким образом, неделимое совместное произведение может быть использовано соавторами даже при несогласии одного или нескольких соавторов. Запрещение использования произведения соавтором возможно только при наличии у него достаточных оснований, при этом достаточность таких оснований для запрещения использования совместного произведения определяет суд. 4. Не признаются соавторами лица, не внесшие творческого вклада в создание произведения, а оказавшие автору (соавторам) только материальную, организационную, техническую и иную помощь и содействие. Данное положение иногда прямо не формулируется в законодательстве, поскольку соавтором может быть только лицо, творческим трудом которого создано произведение (или его часть). Если творческого вклада в создание произведения нет, то никто не может быть признан соавтором. Несмотря на внешнюю простоту этой нормы, ее применение на практике в некоторых случаях вызывает определенные трудности. Например, изобретатель для получения патента на свое изобретение готовит для подачи в патентное ведомство соответствующую заявку, которая является объектом авторского права, поскольку все условия правоспособности выполнены. Другими словами, изобретатель является автором не только изобретения, но созданного им описания изобретения, т. е. научно-технического произведения – заявки на выдачу патента на изобретение. В некоторых случаях в подготовке материалов заявки могут участвовать иные лица, в частности патентные поверенные. Могут ли такие лица считаться соавторами изобретателя? Ответ может быть установлен при наличии договора на участие в совместной подготовке заявки, в котором описана конкретная форма его участия, позволяющая установить, было ли участие творческим. При отсутствии договора ни о каком соавторстве не может быть и речи. К объектам авторского права относятся также производные произведения

(переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки и иные переработки произведений науки, литературы и искусства), составные произведения (энциклопедии, антологии, базы данных) и другие составные произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда. Производными произведениями являются произведения, которые представляют собой переработку другого произведения. Составные произведения – произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда. Правовые нормы в отношении производных произведений основаны на условиях правовой охраны произведений. 1. Производное произведение охраняется, если оно является результатом творческого труда переработчика. Этим положением признается, что характер деятельности автора производного произведения является творческим, аналогичным труду автора перерабатываемого произведения, хотя 28 авторы перерабатываемых произведений редко с этим соглашались. Однако существует немало примеров, подтверждающих, что переработанные произведения могут превосходить в некоторых отношениях перерабатываемые произведения. 2. Авторское право на производное произведение может возникнуть только при правомерном использовании перерабатываемого произведения. Другими словами, перерабатывать охраняемое произведение можно только в том случае, если на это получено разрешение правообладателя. 3. Авторское право на производное произведение существует независимо от того, является ли перерабатываемое произведение охраняемым или нет. Если оригинальное произведение является охраняемым, автор производного произведения обязан получить разрешение автора или другого правообладателя на переработку произведения. Если оригинальное произведение является не охраняемым, автор производного произведения не нуждается в получении разрешения на переработку. 4. Автор производного произведения не вправе препятствовать иным лицам осуществлять переработки тех же произведений. Любые лица

могут перерабатывать одно и то же оригинальное произведение при том же обязательном условии – получении разрешения от правообладателя на переработку оригинального произведения. Обработка произведения – процесс, результатом которого является вторичное произведение, созданное в информационных или справочных целях. Аннотация – краткое произведение, в котором автор отображает краткую характеристику содержания произведения, его концепцию и суть. Реферат – краткое изложение в письменном виде или в форме публичного выступления содержания книги, научной работы, результатов изучения научной проблемы. Резюме – краткое заключительное изложение речи, статьи, доклада, сообщения или иного литературного произведения.

Цель оценки - формулировка конкретного случая в задании на оценку. От цели зависит: вид стоимости, методы и процедуры, которыми лучше воспользоваться при оценке.

Цели оценки нематериальных активов (НМА) и интеллектуальной собственности (ИС):

- внесение НМА и ИС в уставный капитал и определение имущественных долей учредителей, приходящихся на них;
- проведение залоговых операций;
- страхование имущества;
- определение доли НМА и ИС в намеченных к реализации инвестиционных проектах;
- определение экономического эффекта от использования НМА и ИС;
- определение вознаграждения авторам НМА и ИС;
- определение цены лицензионного договора, предметом которого является НМА и ИС;
- постановка НМА и ИС на баланс организации;
- определение размера ущерба, нанесенного нарушением исключительных прав обладателя объекта ИС;
- покупка, продажа, реструктуризация всего предприятия и др.

Согласно Налоговому кодексу РФ и иным нормативно-правовым актам, (в области налогообложения и бухгалтерской отчетности) оценка стоимости НМА и ИС и включение их в состав активов предприятия, позволяет:

- 1) увеличить рыночную стоимость предприятия;
- 2) уменьшить налог на прибыль;
- 3) регулировать объем амортизационных отчислений и создавать фонды на приобретение новых объектов интеллектуальной собственности (т.е. деньги остаются на предприятии);
- 4) определить размер доли при вкладе в уставный капитал в форме объектов интеллектуальной собственности;
- 5) обеспечить учет всех активов предприятия;
- 6) оптимизировать соотношение активов;
- 7) определить стоимость объектов интеллектуальной собственности при их купле-продаже;
- 8) определить размер ущерба или размер компенсации по поводу незаконного использования объектов интеллектуальной собственности, принадлежащих предприятию;
- 9) учесть стоимость объектов интеллектуальной собственности при реорганизации, ликвидации или банкротстве предприятия.

Объектом оценки являются:

- права на объекты интеллектуальной собственности, причем эти права имеют как территориальный, так и временный характер и должны быть действительны, т.е. владелец прав может их реализовать, не нарушая права третьих лиц;

- экономический и иной положительны (отрицательный эффект), который НМА и ИС могут дать их обладателю. Предметом оценки являются непосредственные результаты интеллектуальной деятельности человека. Их особенность состоит в следующем:

- в отличие от объектов вещных прав они имеют идеальную природу (важен не столько материальный носитель, материальное воплощение, сколько сама идея); указанные категории и образы обозначаются буквенными, цифровыми и иными знаками, символами, но от этого не перестают быть идеальными объектами. Как и всякие нематериальные объекты, не имеющие натуральной формы, НМА и ИС не подвержены износу, они могут устаревать лишь морально;

- право не может воздействовать на процессы, протекающие в голове человека, процессы мыслительной и творческой деятельности остаются за пределами действия правовых норм. Однако право может воздействовать на создание НМА и ИС путем выработки правовых форм организации научно-технической творческой деятельности и охраны ее результатов.

Нематериальные активы почти всегда оцениваются в контексте понятия стоимости использования, а не стоимости обмена (рыночной стоимости). Стоимость обмена базируется на рыночных отношениях, а нематериальные активы редко продаются на рынке отдельно от других активов предприятия.

1. Стоимость нематериальных активов - разница между стоимостью действующего предприятия и стоимостью его материальных активов.

Стоимость нематериальных активов состоит из двух частей:

- стоимости объектов имущественных прав, в том числе на интеллектуальную собственность, оформленных (идентифицированных) в виде конкретных объектов бухгалтерского учета;

- стоимость прочих нематериальных активов - разница между рыночной стоимостью предприятия в целом и стоимостью материальных и идентифицированных нематериальных активов.

2. Рыночная стоимость - наиболее вероятная цена, выраженная в денежном эквиваленте, по которой в день оценки собственность могла бы перейти из рук добровольного продавца в руки добровольного покупателя в результате коммерческой сделки на открытом конкурентном рынке при

условии, что обе стороны действуют компетентно, расчетливо и без принуждения.

Применительно к конкретному НМА это определение делает акцент на стоимость, которой данный актив обладает сам по себе, принимая во внимание его наиболее эффективное использование и денежную сумму, которая может быть выручена от его продажи.

3. Инвестиционная стоимость - стоимость собственности для конкретного инвестора или группы инвесторов, имеющих определенные представления об отдаче планируемых капитальных вложений. Эта стоимость рассчитывается, как правило, исходя из данных, предоставляемых заказчиком, без проверки их соответствия представлениям рынка о параметрах и возможных объемах реализации оцениваемой собственности. Это субъективное понятие соотносит конкретный объект собственности с конкретным инвестором или группой инвесторов, имеющих определенные цели и/или критерии инвестирования.

4. Рыночная стоимость при существующем использовании. В тех редких случаях, когда нематериальные активы продаются на рынке, это обычно происходит при условиях, подходящих для применения понятия рыночной стоимости при существующем использовании.

5. Стоимость действующего предприятия. Стоимость нематериальных активов, которые обычно оцениваются как часть конкретной функционирующей фирмы, может рассматриваться в качестве части стоимости действующего предприятия для этой фирмы.

Факторы, влияющие на стоимость НМА и ИС. При определении рыночной стоимости интеллектуальной собственности следует учитывать следующие факторы:

- нематериальный, уникальный характер объекта оценки;
- текущее использование объекта интеллектуальной собственности;
- возможные отрасли использования, наиболее вероятные емкость и долю рынка, издержки на производство и реализацию продукции,

выпускаемую с использованием объекта интеллектуальной собственности, объем и временную структуру инвестиций, требуемых для освоения и использования объекта интеллектуальной собственности в той или иной отрасли;

- риски освоения и использования объекта интеллектуальной собственности в различных отраслях, в том числе риски недостижения технических, экономических, эксплуатационных и экологических характеристик, риски недобросовестной конкуренции и другие;

- стадии разработки и промышленного освоения объекта интеллектуальной собственности;

- возможность и степень правовой защиты;

- объем передаваемых прав и других условий договоров о создании и использовании объекта интеллектуальной собственности;

- способ выплаты вознаграждения за использование объекта интеллектуальной собственности;

- срок полезного использования объекта;

- другие факторы.