



**Nauka.me 2013-2024**

ISSN 2079-8784

URL - <http://ras.jes.su>

Все права защищены

Номер 1 Том . 2023

## **Особенности правоотношений между работником и работодателем в связи с созданием служебных произведений**

**Махмудова Маргарита Радиковна**

*студент 4 курса бакалавриата ФГБОУ ВО "Государственный университет управления", ФГБОУ ВО «Государственный университет управления»  
г. Москва, ул. Рязанский проспект, 99, к.6*

### **Аннотация**

В статье анализируются нормы действующего законодательства, которые связаны с созданием служебного произведения и использования его работодателем. Целью написания научной статьи является поиск решения проблем, касающихся критериев определения принадлежности авторских прав на произведение и расчета размера вознаграждения сотруднику. Основным методом, используемым в исследовании, является анализ судебной практики и формально-юридический метод. Высказываются предложения по законодательному закреплению механизма определения вознаграждения, четких критериев служебного произведения, усовершенствованию правил оформления между работодателем и работником отношений по созданию и использованию служебных произведений.

**Ключевые слова:** трудовое право; право интеллектуальной собственности; работник; интеллектуальная собственность; результат интеллектуальной деятельности; возникновение исключительного права; служебное произведение; трудовой договор; право автора на вознаграждение; вознаграждение за служебное произведение.

**Дата публикации:** 28.05.2023

**Ссылка для цитирования:**

Махмудова М. Р. Особенности правоотношений между работником и работодателем в связи с созданием служебных произведений // Nauka.me – 2023. – Номер 1 С. 44-50 [Электронный ресурс]. URL: <https://nauka.me/S241328880025396-9-1> (дата обращения: 18.05.2024). DOI: 10.18254/S241328880025396-9

1 В современном мире роль объектов интеллектуальной собственности для осуществления деятельности компании не может быть не замечена: средства индивидуализации необходимы для выделения компании среди других производителей товаров или услуг, а внедрение в хозяйственный оборот результатов интеллектуальной деятельности является одним из условий обеспечения конкурентоспособности компании.

2 Существуют два способа получения организацией результатов интеллектуальной собственности: заключение авторского договора, предметом которого будет создание определенного произведения, или передача сотрудником организации такого результата в рамках выполнения трудовых обязанностей. Во втором случае происходит создание служебного произведения, в процессе которого работодатель может столкнуться с рядом проблем, возникающих из отношений между ним работником.

3 Остановимся и подробнее рассмотрим понятие служебного произведения. В п. 1 ст. 1295 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – «ГК РФ»), законодатель закрепляет определение служебного произведения, под которым понимается «произведение науки, литературы или искусства, созданное в пределах, установленных для работника (автора) трудовых обязанностей».

4 Из приведенного определения вытекает вывод, что главным признаком, по которому определяется, принадлежит ли произведению к числу служебных, является тот факт, было ли создано произведение в пределах трудовых обязанностей или нет. Именно такое мнение выражает Пленум Верховного Суда РФ в абз.3 п. 104 Постановления от 23 апреля 2019 г. N 10 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации"<sup>1</sup>, а также Суд по интеллектуальным правам в Постановлении от 1 августа 2019 г. N С01-446/2019 по делу N А40-202764/2018<sup>2</sup>

5 Согласно приведенной выше статье, исключительные права на служебное произведение принадлежат работодателю и возвращаются к автору произведения только в случае неиспользования произведения работодателем в течение 3 лет, не осуществление передачи исключительных прав на такое служебное произведение другому лицу или в случае отсутствия извещения автора о сохранении его произведения в тайне.

6 Что касается служебного изобретения, служебной полезной модели и служебного промышленного образца, право на получение патента переходит к работнику в случае, когда работодатель в течение четырёх месяцев со дня уведомления работником не совершил одно из перечисленных действий: не подал заявку на получение патента в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (Роспатент) и не поручил такую передачу другому лицу, а также не

уведомил работника о сохранении информации о создании такого служебного произведения в тайне (п. 4 ст.1370 ГК РФ).

7 Несмотря на то, что создание служебного произведения и переход исключительных прав на него урегулированы законодательством, остаются не в полной мере решенные вопросы.

8 Одним из таких вопросов является проблема отнесения изобретения к служебному, или, наоборот, непринадлежности к таковому, в связи с ненадлежащим оформлением отношений между работником и работодателем. В связи с этим нередко возникают судебные споры с работником о принадлежности исключительных прав на созданное им произведение. Как показывает судебная практика, встречаются случаи злоупотребления правами как со стороны работников, в процессе деятельности которых было создано служебное произведение, так и работодателей.

9 В целях предотвращения судебного спора появляется необходимость в закреплении обязанности и фиксации факта создания служебного произведения.

10 Прежде всего, формулировка, связанная с созданием сотрудником произведений в рамках его трудовых обязанностей, должна быть зафиксирована либо в договоре, заключенном между сотрудником и работодателем, либо в должностной инструкции, с которой работник должен быть ознакомлен под росписку. Однако, особенностью установления должностной обязанности сотрудника по созданию произведений является то, что в приведенных документах прописывается общая обязанность без указания на создание конкретного произведения, что при судебном доказывании может оказаться недостаточно.

11 В связи с этим работодателю рекомендуется издание служебных приказов, в которых конкретно закрепляется создание определенного произведения. Как было сказано, направление от работодателя служебного задания носит рекомендательный характер, что не совпадает с позицией судов.

12 Так, Девятый арбитражный апелляционный суд указал, что даже в случае предоставления работодателем копии трудовой книжки работника, приказа о назначении его на должность и реестра служебных произведений работника, согласно которому работник и работодатель утвердили произведения, выполненные по заданию работодателя, недостаточно для того, чтобы доказать служебную природу произведения. Согласно позиции суда, в качестве доказательств необходимо предоставление не только трудового договора, но и задания работодателя.<sup>3</sup>

13 Стоит отметить, что упоминание исключительно в трудовом договоре, должностной инструкции о трудовой обязанности или наличие служебного поручения по созданию конкретного произведения не являются единственными доказательствами создания служебного произведения.<sup>4</sup> Как показало судебная практика, даже при отсутствии вышеупомянутых документов, при установлении является ли произведение служебным, учитываются и другие обстоятельства, такие как: оборудование и средства, используемые для создания произведения, возможность работодателя контролировать работу над созданием произведения,

место выполнения работ, цель создания произведения и другие значимые обстоятельства.<sup>5</sup>

<sup>14</sup> Стоит обратить внимание, что все обстоятельства для доказывания должны учитываться в совокупности. Например, произведение нельзя будет отнести к служебным только на основании того, что работник при его создании использовал материалы работодателя (абз.4 п. 104 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 2019 г. N 10 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации").

<sup>15</sup> В случае если работодатель предусмотрел закрепление создания служебного произведения в рамках трудовых обязанностей сотрудника, то возникает вопрос о надлежащем осуществлении фиксации создания и передачи произведения.

<sup>16</sup> В качестве одного из варианта такой фиксации может быть письменное уведомление сотрудника о создании служебного произведения. Такой порядок предусмотрен п. 4 ст. 1370 ГК РФ и касается создания служебного изобретения, служебной полезной модели и служебного промышленного образца. Однако, аналогичный порядок должен распространяться и при создании других видов служебных произведений.

<sup>17</sup> Также фиксация факта создания служебного произведения может осуществляться путем подписания акта приема-передачи, в котором должен быть указан автор произведения, а также сроки начала его использования. Последнее необходимо для того, чтобы отследить, использовал ли работодатель произведение в течение трех лет, так как использование по истечении срока будет рассматриваться как нарушение исключительных прав автора.

<sup>18</sup> В процессе взаимоотношений между работником и работодателем при создании служебного произведения, последний может столкнуться с еще одним проблемным вопросом, касающийся выплаты работнику вознаграждения. Выплата работодателем вознаграждения сотруднику является обязательной в случаях, если работодатель начнет использование служебного произведения, передаст исключительное право другому лицу или уведомит работника о сохранении произведения в тайне в течение трех лет, со дня, когда служебное произведение было предоставлено в распоряжение работодателя (п.2 ст. 1295 ГК РФ).

<sup>19</sup> Что касается объектов патентного права, имеющих статус служебных, у работодателя есть четыре месяца со дня уведомления работником о создании произведения на совершение одного из действий: получение патента (или его неполучение по зависевшим от него причинам), принятие решения о сохранении информации, о создании в тайне, передача патента другому лицу, при выполнении которого работник имеет право на вознаграждение.

<sup>20</sup> Гражданское законодательство в п. 2 ст. 1295 ГК РФ устанавливает правило, в соответствии с которым размер, сроки и порядок выплаты вознаграждения автору определяются договором между автором и работодателем, а в случае спора – судом. Отсутствие закрепления конкретного размера выплачиваемого вознаграждения порождает ряд вопросов в правоприменительной

практике: может ли такое вознаграждение входить в заработную плату работника или должно выплачиваться сверх неё? Необходимо ли закрепление выплаты вознаграждения в трудовом договоре или в договоре гражданско-правового характера? Исходя из каких критериев работодателем определяется размер вознаграждения?

<sup>21</sup> Ответ на первый вопрос можно найти в Постановлении Президиума Санкт-Петербургского городского суда от 30 ноября 2016 г.<sup>6</sup>, в котором говорится, что авторское вознаграждение не может включаться в заработную плату сотрудника, а следовательно, должно выплачиваться сверх нее. Правовым обоснованием этого является то, что правоотношения данными лицами в связи с использованием служебного произведения, носят преимущественно гражданско-правовой характер в отличие от трудовых отношений, возникающих с выполнением трудовых обязанностей, в процессе которого создаются РИД.<sup>7</sup> Этому же мнению придерживаются некоторые авторы.<sup>8</sup>

<sup>22</sup> Однако не все работодатели понимают различный характер отношений, возникающих при выполнении работником трудовых обязанностей, и отношений, связанных с созданием служебного произведения. В качестве примера из судебной практики может послужить дело № 2–5974/2018, в котором авторское вознаграждение за создание служебных изобретений было включено в заработную плату, однако работник полагал, что вознаграждение должно быть выплачено ему в качестве отдельной платы. Суды первой и второй инстанции приняли решения в пользу работодателя, но Верховный Суд РФ определил, что трудовой договор с работником не содержал положения, определяющего размер, условия и порядок выплаты авторского вознаграждения и поэтому утверждение работодателя, что вознаграждение было выплачено в составе заработной платы, не может быть подтверждено.<sup>9</sup>

<sup>23</sup> С учетом обстоятельств вышеприведенных судебных дел можно заключить, что условия о выплате вознаграждения автору служебного произведения должны быть отражены в договоре гражданско-правового характера, поскольку такие условия не подлежат регулированию трудового законодательства, а значит и могут включаться в трудовой договор.<sup>10</sup>

<sup>24</sup> Вопрос, касающийся размера вознаграждения автору служебного произведения, вызывает у работодателей затруднения ввиду сложности определения качественных и количественных характеристик результата интеллектуальной деятельности в процессе его создания.<sup>11</sup>

<sup>25</sup> Постановлением Правительства РФ от 16 ноября 2020 г. N 1848 "Об утверждении Правил выплаты вознаграждения за служебные изобретения, служебные полезные модели, служебные промышленные образцы"<sup>12</sup> закрепляется механизм определения размера вознаграждения исходя из процентного соотношения заработной платы работника. Так, за создание служебного изобретения автору выплачивается вознаграждение в размере 30 процентов от его средней заработной платы, а за создание служебной полезной модели, служебного

промышленного образца работодатель выплачивает работнику вознаграждение 20 процентов от его средней заработной платы.

<sup>26</sup> Данный механизм вычисления вознаграждения можно бы было распространить при определении его размера в связи с созданием других видов служебных произведений. Однако, данный принцип не всегда может оказаться справедливым по отношению к работнику - автору служебного произведения. Это объясняется тем, что размер вознаграждения будет зависеть от величины заработной платы, а значит при расчете большее вознаграждение получит не тот работник, который создал прибыльное произведение, которое ,вследствие его использования, принесло работодателю значительную прибыль, а тот сотрудник, который получает большую зарплату.<sup>13</sup>

<sup>27</sup> Таким образом, отсутствие механизма вычисления вознаграждения или установление его минимального размера, позволяет работодателю самостоятельно определять его размер, что может привести к несправедливому вознаграждению автора.

<sup>28</sup> Проанализировав правовые нормы и разъяснения высших судебных инстанций, а также научные исследования по рассматриваемой проблематике, можно предложить следующие решения выявленных проблем:

<sup>29</sup> 1. Закрепить на законодательном уровне определенные критерии, при наличии которых произведение можно отнести к числу служебных путем внесения новых положений в Гражданский кодекс Российской Федерации;

<sup>30</sup> 1. Установить минимальный размер вознаграждения или закрепить механизм его определения путем закрепления в Гражданском кодексе Российской Федерации;

<sup>31</sup> 1. Предусмотреть в гражданском законодательстве обязанность работника уведомить работодателя о созданном служебном произведении;

<sup>32</sup> 1. Усовершенствовать на законодательном уровне правила оформления между работодателем и работником отношений по созданию и использованию служебных произведений с целью предотвращения споров о признании изобретения служебным путем закрепления в Гражданском кодексе Российской Федерации соответствующих правил.

---

#### Примечания:

1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 2019 г. N 10 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации"

2. Постановление Суда по интеллектуальным правам от 1 августа 2019 г. N C01-446/2019 по делу N A40-202764/2018

3. Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 07.06.2017 N 09АП-17447/2017 по делу N A40-174173/16.

4. Магдилова Л.В, Юсупова М.У Правовое регулирование служебных результатов интеллектуальной деятельности // Закон и право – 2021. - №1- С. 164
  5. Постановление Суда по интеллектуальным правам от 18 августа 2020 г. N C01-44/2019 по делу N A40-256611/2017
  6. Постановление Президиума Санкт-Петербургского городского суда от 30 ноября 2016 г. по делу N 4Г-4337/2016
  7. Определение СК по гражданским делам Верховного Суда РФ от 5 июня 2020 г. N 78-КГ20-1
  8. Иванов Н.В. Право на вознаграждение за служебное произведение и служебное исполнение // Закон. – 2017. – № 1. – С. 149–157
  9. Определение СК по гражданским делам Верховного Суда РФ от 5 июня 2020 г. N 78-КГ20-1
  10. Рязанова В.В К вопросу о правовой природе вознаграждения автора служебного произведения // Вестник Омского университета – 2018. - №2 - С. 67-70
  11. Абдуллин А.И., Юсупова Д.М. Актуальные проблемы формирования механизма выплаты авторского вознаграждения за использование служебных изобретений // Вестник экономики, права и социологии. - 2012. - N 2. - С. 103.
  12. Постановление Правительства РФ от 16.11.2020 N 1848 "Об утверждении Правил выплаты вознаграждения за служебные изобретения, служебные полезные модели, служебные промышленные образцы"
  13. Гаврюшкин С.Н. Нарушение прав авторов служебных произведений или изобретений как форма дискриминации в трудовых отношениях// Вестник Российской академии интеллектуальной собственности и Российского Авторского Общества – 2020. - №1 – С.76
- 

#### **Библиография:**

1. Абдуллин, А. И. Актуальные проблемы формирования механизма выплаты авторского вознаграждения за использование служебных изобретений / А. И. Абдуллин, Д. М. Юсупова. – Текст: непосредственный // Вестник экономики, права и социологии. – 2012. – № 2. – С. 103.
2. Гаврюшкин, С. Н. Нарушение прав авторов служебных произведений или изобретений как форма дискриминации в трудовых отношениях / С. Н. Гаврюшкин. – Текст: непосредственный // Вестник Российской академии интеллектуальной собственности и Российского Авторского Общества. – 2020. – № 1 – С. 76.
3. Иванов, Н. В. Право на вознаграждение за служебное произведение и служебное исполнение / Н. В. Иванов. – Текст : непосредственный // Закон. – 2017. – № 1. – С. 149-157.
4. Магдилова, Л. В. Правовое регулирование служебных результатов интеллектуальной деятельности / Л. В. Магдилова, М. У. Юсупова. – Текст : непосредственный // Закон и право. – 2021. – № 1. – С. 164.
5. Рязанова, В. В. К вопросу о правовой природе вознаграждения автора служебного произведения / В. В. Рязанова. – Текст : непосредственный // Вестник Омского университета. – 2018. – № 2. – С. 67-70.

# Features of legal relations between an employee and an employer in connection with the creation of official works

**Margarita Makhmudova**

*4th year Student of State University of Management, State University of Management  
Russian Federation, Moscow, Ryazansky prospect street, 99, building 6*

## **Abstract**

The article analyzes the norms of the current legislation, which are associated with the creation of an official work and its use by the employer. The purpose of writing a scientific article is to find solutions to problems concerning the criteria for determining the ownership of copyrights to a work and calculating the amount of remuneration to an employee. The main method used in the study is the analysis of judicial practice and the formal legal method. Proposals are made for the legislative consolidation of the mechanism for determining remuneration, clear criteria for official works, improvement of the rules of registration between the employer and the employee of relations on the creation and use of official works.

**Keywords:** intellectual property, the result of intellectual activity, the emergence of an exclusive right, an official work, an employment contract, the author's right to remuneration

**Publication date:** 28.05.2023

## **Citation link:**

Makhmudova M. Features of legal relations between an employee and an employer in connection with the creation of official works // Nauka.me – 2023. – Issue 1 C. 44-50 [Electronic resource]. URL: <https://nauka.me/S241328880025396-9-1> (circulation date: 18.05.2024). DOI: 10.18254/S241328880025396-9