Амангельды Айжан Амангельдыкызы. Право интеллектуальной собственности Республики Казахстан на современном этапе: диссертация ... доктора юридических наук: 12.00.03 / Амангельды Айжан Амангельдыкызы;[Место защиты: Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего профессионального образования "Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации"].- Москва, 2015.- 539 с.

**Содержание к диссертации**

Введение

**Глава 1. Общие положении о праве интеллектуальной собственности 33**

1.1 Понятие права интеллектуальной собственности 33

1.2 Объекты права интеллектуальной собственности 109

1.3 Субъекты права интеллектуальной собственности 199

1.4 Гражданско-правовая защита прав интеллектуальной собственности..213

1.5 Добросовестность и злоупотребления в праве интеллектуальной

собственности 245

**Глава 2. Право интеллектуальной собственности в системе права ...267**

2.1 Место права интеллектуальной собственности в системе права и системе законодательства Республики Казахстан 267

2.2 Авторское право как институт права интеллектуальной собственности 288

2.3 Смежные права как институт права интеллектуальной собственности..295

2.4 Патентное право как институт права интеллектуальной собственности 298

2.5 Средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров,

работ и услуг как институт права интеллектуальной собственности 303

**Глава 3. Общие положения о системе договоров в сфере интеллектуальной собственности 308**

3.1 Критерии построения системы договоров в сфере интеллектуальной собственности 308

3.2 Классификация договоров в сфере интеллектуальной собственности 359

**Глава 4. Отдельные виды договоров в сфере интеллектуальной собственности 374**

4.1 Договоры о создании объектов права интеллектуальной собственности 374

4.1.1 Авторский договор заказа и договоры по созданию служебных произведений и изобретений 374

4.1.2 Договоры на научно-исследовательские, опытно-конструкторские и технологические работы 383

4.2 Договоры по предоставлению прав на использование объектов интеллектуальной собственности 397

4.2.1 Авторский лицензионный договор 397

4.2.2 Лицензионные договоры на объекты промышленной собственности 413

4.2.3 Договор комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинга)

4 4.3 Договоры по отчуждению исключительных прав 449

4.4 Обеспечительные договоры 463

4.5 Договоры об оказании услуг в сфере интеллектуальной собственности 477

Заключение 499

Библиографический список использованной литературы

**Введение к работе**

**Актуальность темы исследования.** Не так давно в экономический оборот вошел новый вид объекта - нематериальный. До этого в гражданском обороте имели ценность только материальные объекты, как то: природные ресурсы, валютные ценности, товары промышленного производства.

Развитие технологий, глобальная компьютеризация, международная торговля привели к широкому использованию результатов интеллектуальной, творческой деятельности, ставших одними из основных и значимых объектов рынка и гражданского оборота. Вместе с тем данные объекты нуждаются в серьезном подходе к обеспечению их охраны и защите прав их правообладателей.

Попытки переосмысления понятия интеллектуальной собственности, правовой регламентации отношений, возникающих по поводу интеллектуальной собственности, определения правового режима результатов творчества, определения права интеллектуальной собственности в системе права и законодательства и других, связанных с правом интеллектуальной собственности вопросов вызывают серьезные дискуссии среди ученых, в особенности цивилистов.

Развитие общественных отношений требует постоянного совершенствования законодательства об интеллектуальной собственности, которое должно обеспечить адекватную современным условиям охрану объектов права интеллектуальной собственности на национальном и международном уровнях. В последнее время проблематике отношений в сфере оборота результатов творческой деятельности уделяется достаточно большое внимание исследователей, вопросы интеллектуальной собственности чаще всего исследуются с точки зрения правового режима объектов интеллектуальной собственности, особенно это касается тех объектов, которые имеют наибольшее распространение в гражданском обороте. Но есть объекты, исследованию которых авторы не уделяют должного внимания в своих работах, это касается ряда произведений, в частности произведений хореографии и пантомимы, драматических и музыкально-драматических произведений, музыкальных произведений с текстом и без текста, топологий интегральных микросхем, селекционных достижений.

В настоящее время широкое распространение получают так называемые нетрадиционные объекты интеллектуальной собственности, и в целях их правомерного использования существует объективная необходимость законодательного урегулирования договорных обязательств по их созданию, предоставлению, отчуждению и доверительному управлению. Особую актуальность приобрели вопросы правовой охраны

объектов интеллектуальной собственности ввиду возросшего числа использования контрафактной продукции, что, безусловно, приносит как материальный ущерб, так и наносит моральный вред авторам и правообладателям.

Особый интерес представляют договоры в сфере интеллектуальной собственности, такое внимание вызвано тем, что при определении системы гражданско-правовых договоров ученые часто упускают их из виду, многие вопросы, касающиеся именно договоров в такой специфической сфере, остаются неразрешенными, поэтому правовая природа договоров, связанных с использованием результатов интеллектуальной деятельности, до сих пор не исследована должным образом, в связи с чем, несмотря на попытки многих ученых-цивилистов сформулировать единую унифицированную концепцию договорных институтов в сфере интеллектуальной собственности, сделать этого пока не удалось.

Многие вопросы остаются нерешенными. Так, к примеру, до сих пор в науке гражданского права Республики Казахстан не раскрыты вопросы соотношения понятий интеллектуальной собственности, права интеллектуальной собственности, исключительных прав. Научные исследования казахстанскими учеными проводились достаточно давно и поэтому не всегда отвечают реалиям сегодняшнего дня. Особенно в свете принятия IV части ГК РФ, когда серьезно переосмыслена концепция права интеллектуальной собственности, появились новые подходы к институтам права интеллектуальной собственности, воспринят термин «интеллектуальные права».

Дискуссионными является вопрос построения системы договоров в сфере интеллектуальной собственности, выработка критериев ее построения, изучение классификации договоров в обозначенной сфере. Заслуживают особого внимания и глубокого исследования отдельные виды договоров в сфере интеллектуальной собственности, изучение правовой природы каждого из видов договоров, особенностей их заключения и прекращения, определения прав и обязанностей сторон. Интересен для цивилистической науки вопрос залога исключительных прав и доверительного управления исключительными правами.

**Степень разработанности темы исследования.** Важное значение для развития концепции права интеллектуальной собственности внесли труды классиков цивилистики В.В. Агаркова, В.А. Дозорцева, А.А. Пиленко, К.П. Победоносцева, И.А. Покровского, Г.Ф. Шершеневича и др.

Значимую роль в исследовании сыграли научные труды ряда российских ученых-правоведов советского и современного периода, это работы С.С. Алексеева, М.И. Брагинского, А.Г. Быкова, А.И. Ваксберга, Э.П. Гаврилова, О.А. Городова, В.П.

Грибанова, Ю.Т. Гульбина, В.А. Дозорцева, И.А. Зенина, Е.В. Зубковой, О.С. Иоффе, А.Ю. Кабалкина, В.О. Калятина, В.Н. Кастальского, А.Д. Корецкого, В.А. Корнеева, Л.О. Красавчиковой, Л.А. Лунца, А.Л. Маковского, В.П. Мозолина, Т.Н. Нешатаевой, Л.А. Новоселовой, А.А. Пиленко, Ю.В. Романца, О.А. Рузаковой, А.П. Сергеева, А.Г. Серго, О.А. Степановой, С.А. Сударикова, Е.А. Суханова, Е.А. Флейшиц, В.А. Хохлова, В.Ф. Чигиря, Л.И. Шевченко, В.Ф. Яковлева и др.

Огромный вклад в развитие казахстанской отечественной доктрины права интеллектуальной собственности внесли видные казахстанские ученые, такие как Ю.Г. Басин, А.Г. Диденко, К.Н. Наменгенов, Б.В. Покровский, М.К. Сулейменов, а также современные ученые: Р.Ж. Абуова, Н.Б. Абдреева, К.Е. Бейсембин, В.В. Зинченко, Е.У. Ихсанов, Т.Е. Каудыров, В.В. Колесникова, Л.С. Мамиконян, СБ. Масалина, А.Б. Омарова и др.

Несмотря на то, что праву интеллектуальной собственности посвящено немало работ, в настоящее время в Республике Казахстан отсутствуют труды, которые бы отразили проблему построения системы договоров в сфере интеллектуальной собственности, поэтому назрела объективная необходимость комплексного и детального изучения вопросов права интеллектуальной собственности.

**Цели и задачи исследования.** Основная цель настоящего диссертационного исследования состоит в формировании единого подхода к праву интеллектуальной собственности, выработке теоретической концепции построения системы договоров в сфере интеллектуальной собственности и предложений по совершенствованию законодательства в области права интеллектуальной собственности.

Для достижения цели перед научным исследованием поставлены следующие задачи:

1. Рассмотреть интеллектуальную собственность как важнейшую правовую категорию в науке гражданского права Республики Казахстан.
2. Выработать единый подход к понятиям «право интеллектуальной собственности», «исключительные права» и определить их соотношение.
3. Определить место права интеллектуальной собственности в системе права и системе законодательства Республики Казахстан.
4. Исследовать правоотношения в сфере интеллектуальной собственности.
5. Выявить взаимосвязь объекта и субъекта права интеллектуальной собственности и исключительного права по законодательству Республики Казахстан.
6. Провести анализ малоизученных объектов исключительных прав и раскрыть особенности их правового режима по законодательству Республики Казахстан.
7. Изучить особенности признака оборотоспособности в отношении исключительного права на средства индивидуализации по законодательству Республики Казахстан.
8. Дать определение понятиям «распоряжение», «предоставление», «отчуждение» с учетом норм гражданского законодательства Республики Казахстан.
9. Исследовать проблему построения системы гражданско-правовых договоров в сфере интеллектуальной собственности.
10. Изучить договоры по созданию объектов права интеллектуальной собственности и определить место договоров на НИОКиТР в системе гражданско-правовых договоров.
11. Проанализировать договоры по предоставлению (передаче) исключительных прав.
12. Проанализировать договоры по отчуждению исключительных прав.
13. Раскрыть особенности доверительного и коллективного управления исключительными правами.
14. Разработать предложения по совершенствованию законодательства Республики Казахстан в целях создания эффективных механизмов реализации прав интеллектуальной собственности.

**Объектом исследования** являются теоретические и практические проблемы, возникающие в сфере интеллектуальной собственности по поводу создания, предоставления, отчуждения прав на объекты интеллектуальной собственности.

**Предметом исследования** выступают вопросы места права интеллектуальной собственности в системе права, исследование институтов права интеллектуальной собственности, проблемы определения системы гражданско-правовых договоров в сфере интеллектуальной собственности, вопросы правового регулирования отдельных договоров в сфере интеллектуальной собственности, классификация договоров в сфере интеллектуальной собственности.

**Научная новизна** работы заключается в том, что она представляет собой одно из немногих диссертационных исследований, посвященных проблемам права интеллектуальной собственности как подотрасли гражданского права, а также связанных с ней институтов права интеллектуальной собственности и построения системы договоров в сфере интеллектуальной собственности в науке гражданского права Республики Казахстан. В работе исследованы концепции права интеллектуальной собственности, его юридической природы, места в системе казахстанского гражданского права, теорий исключительных прав, объектов и субъектов исключительных прав.

В диссертации предпринята попытка провести комплексное исследование договоров в сфере интеллектуальной собственности, автором сформирована система и проведена классификация договоров в сфере интеллектуальной собственности на основе дихотомии. В казахстанской цивилистическои науке в настоящее время отсутствуют фундаментальные труды по теме исследования, что значительно повышает его научную ценность. Поэтому настоящее диссертационное исследование ставит своей задачей создать единую систему договоров в сфере интеллектуальной собственности, в работе нашло отражение изучение отдельных видов договорных обязательств в отношении исключительных прав.

На защиту выносятся следующие положения:

1. В диссертации обосновано, что категорию «интеллектуальная собственность»
следует рассматривать в нескольких значениях, а именно:

как совокупность общественных отношений, возникающих по поводу результатов интеллектуальной деятельности и приравненных средств индивидуализации, и

как объект гражданских прав, который представляет собой совокупность личных неимущественных и имущественных (исключительных) прав, а также объективированных результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ и услуг, которые предусмотрены законодательством Республики Казахстан.

2. Понятия «право интеллектуальной собственности» и «исключительные права»
являются разными по своему значению и содержанию понятиями.

Право интеллектуальной собственности следует рассматривать в объективном и субъективном смысле.

В объективном смысле право интеллектуальной собственности - это подотрасль гражданского права, которая представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих отношения по реализации личных неимущественных и имущественных (исключительных) прав, возникающих в связи с созданием и использованием объектов интеллектуальной собственности.

В субъективном смысле право интеллектуальной собственности представляет собой принадлежащую субъекту, гарантированную законом систему личных неимущественных прав и имущественных прав (исключительных прав), возникающих в связи с созданием и использованием объектов интеллектуальной собственности.

Исключительное право - это субъективное имущественное право, заключающееся в монопольном использовании на законном основании объекта интеллектуальной собственности его обладателем, и подлежащее защите.

Право интеллектуальной собственности и исключительные права соотносятся между собой как целое и его часть, поскольку исключительное право является частью права интеллектуальной собственности.

3. Право интеллектуальной собственности Республики Казахстан - это подотрасль
гражданского права Республики Казахстан, которая регулирует имущественные и личные
неимущественные отношения, возникающие в сфере творчества и отношения по поводу
средств индивидуализации. Это объясняется тем, что, во-первых, право интеллектуальной
собственности занимает промежуточное положение между отраслью и институтом права,
во-вторых, предметом являются имущественные и личные неимущественные отношения в
сфере творчества и отношений по поводу средств индивидуализации, в-третьих, эти
отношения регулируются методом юридического равенства сторон.

Вместе с тем, право интеллектуальной собственности Республики Казахстан является комплексной отраслью законодательства Республики Казахстан, оно объединяет не только нормы гражданского - законодательства, но и административного и уголовного в части регулирования административных процедур (прием документов, проведение экспертизы, выдача охранных документов и т.д.), оснований для административной и уголовной ответственности и пр.

4. В диссертации установлено, что правоотношения в сфере интеллектуальной
собственности могут быть абсолютными и относительными.

Исключительное право является имущественным правом и может быть предметом абсолютных правоотношений, вытекающих из обладания исключительными правами на результаты творческой интеллектуальной деятельности. В абсолютных правоотношениях правообладателю противостоит неопределенный круг лиц (потенциальных нарушителей или пользователей).

В относительных правоотношениях исключительные права возникают из обязательств.

При этом классификация оснований возникновения исключительных прав выглядит следующим образом:

- в абсолютных правоотношениях исключительные права возникают в силу факта
создания объекта интеллектуальной собственности или предоставления правовой охраны
со стороны уполномоченного органа.

- в относительных правоотношениях исключительные права возникают: 1) из
договорных обязательств (договоры о создании объектов интеллектуальной
собственности, договоры по предоставлению (передаче) исключительных прав, договоры
по отчуждению (уступке) исключительных прав, договоры об оказании услуг); 2) из

внедоговорных обязательств: деликтов (обязательств из причинения вреда правообладателю, неосновательного обогащения); односторонних сделок (публичное обещание награды или вознаграждения за создание объекта интеллектуальной собственности, аукцион (тендер) продажа объектов авторского права);

5. Обосновано, что наряду с вещными, обязательственными, наследственными
правами исключительные права являются самостоятельным видом имущественных прав,
имеют свою специфику в объекте, субъекте, содержании, способах и формах защиты.

Объект права интеллектуальной собственности влияет на содержание исключительных прав. На объекты авторского права либо смежных прав они одни, на объекты патентного права либо средства индивидуализации, нетрадиционные объекты -совершенно иные.

Объект права интеллектуальной собственности влияет на момент возникновения
исключительного права. На объекты авторского права либо смежных прав
исключительное право возникает в силу факта создания объекта. На объекты патентного
права либо средства индивидуализации, селекционные достижения - с момента
предоставления объектам правовой охраны со стороны уполномоченного

государственного органа, на топологии интегральных микросхем - по усмотрению правообладателя: либо в силу факта создания либо с момента предоставления правовой охраны со стороны уполномоченного государственного органа.

В качестве формы защиты прав владельцев на объекты патентного права, средства индивидуализации и селекционные достижения применяется досудебный порядок, реализуемый посредством обращения владельцев в Апелляционный совет, являющийся органом по досудебному урегулированию споров в случаях, предусмотренных законодательством Республики Казахстан.

В отношении защиты прав владельцев на объекты авторского права и смежных прав, топологий такая форма защиты по законодательству Республики Казахстан не применяется.

Объект права интеллектуальной собственности влияет на наличие или отсутствие на них личных неимущественных прав. На средства индивидуализации, на фонограммы и передачи эфирного и кабельного вещания отсутствуют личные неимущественные права.

6. Исследование малоизученных объектов исключительных прав по
законодательству Республики Казахстан позволило сформулировать следующие выводы:

- особенность произведений хореографии и пантомимы заключается в сложности их формы и содержания, которая выражается в следующем: 1) в формах, в которых выражены данные произведения, поскольку на определенных этапах для произведений

хореографии и пантомимы могут иметь место публичное исполнение, звуко- или видеозапись; 2) данным произведениям могут сопутствовать музыкальные произведения, костюмы, персонаж и др.

Несмотря на то, что авторским правом охраняются сами произведения, данные произведения тесно связаны с исполнением, которое производится посредством постановки в виде игры, танца в живом исполнении или с помощью технических средств, как-то: телерадиовещание, кабельное телевидение и прочее, что свидетельствует о том, что произведения хореографии и пантомимы имеют двойственную правовую природу, являясь с одной стороны, произведением, охраняемым авторским правом, а также исполнением - объектом смежных прав, с другой.

доменное имя не закреплено нормами законодательства Республики Казахстан, в этой связи предлагаем признать доменное имя самостоятельным средством индивидуализации участников гражданского оборота, товаров и услуг в Глобальной сети Интернет, который должен быть уникальным и способствовать избежанию их отождествления, может быть использован только в сфере электронных ресурсов и иметь более широкое назначение, чем товарный знак или фирменное наименование. Он служит источником информации и уникальным обозначением не только товаров и услуг, как товарный знак, но и индивидуализирует путем соответствия и обеспечения адресации электронного ресурса юридические лица подобно фирменному наименованию, но вместе с тем способно индивидуализировать физические лица в сети Интернет. Исключительное право на доменное имя характеризуется определенным набором правомочий, имеет временные, но не территориальные пределы, при этом владелец доменного имени вправе использовать и распоряжаться по своему усмотрению как в предпринимательских целях, так и для личных нужд.

ввиду развития науки и техники технологии создания топологий интегральных микросхем являются устаревшими, а создание топологий интегральных наносхем влечет необходимость разработки адекватного правового регулирования.

Особенностью правового режима топологий интегральных наносхем заключается в том, что топологии интегральных наносхем представляют собой пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной наносхемы и связей между, основанных на использовании наноматериалов. Топологии интегральных наносхем создаются в результате творческого замысла автора, условием правовой охраны следует признать ее оригинальность, правовая охрана на данный объект возникает в силу создания. В этой связи считаем, что топологии интегральных наносхем следует признать объектом авторского права, распространив на них авторско-правовую охрану, но с

усеченным сроком действия исключительных прав на топологии интегральных наносхем 3 года.

- особенность правового режима нераскрытой информации выражается в том, что
она представляет собой техническую, организационную или коммерческую информацию,
в том числе секреты производства или ноу-хау, неизвестную третьим лицам. При этом
моментом возникновения нераскрытой информации является факт создания информации,
моментом же прекращения следует признать утрату конфиденциальности и
неизвестности. Таким образом, Гражданский кодекс Республики Казахстан устанавливает
не режим охраны информации, а режим ограниченного доступа к ней. При этом
нераскрытая информация является родовым понятием, а коммерческая, банковская ,
служебная информация, секреты производства или ноу-хау являются ее видами.

7. Исключительное право, являясь имущественным правом, имеет свойство оборотоспособности. Но исключительное право на средства индивидуализации по законодатульству Республики Казахстан имеет свои особенности:

- исключительное право на фирменное наименование может быть передано по
лицензионному договору или по договору франчайзинга или отчуждено только в полном
объеме по договору об уступке исключительного права;

исключительное право на товарный знак (знак обслуживания) может быть передано по лицензионному договору или по договору франчайзинга или отчуждено по договору об уступке полностью или частично, но при условии, что передача права на товарный знак не является введением в заблуждение относительно товара или его изготовителя;

исключительное право на наименование места происхождения товара имеет определенные особенности, что существенно отличает его правовой режим не только от правового режима фирменного наименования и товарного знака (знака обслуживания)в частности, но и от объектов интеллектуальной собственности в целом. В отношении наименования места происхождения товара исключительное право является ограниченным и включает лишь правомочие использования только самим правообладателем, т.к. оно не может являться предметом договоров по предоставлению (передаче) и отчуждению (уступке) исключительных прав на данный объект, и таким образом не может быть оборотоспособным. Но в то же время на одно и то же наименование места происхождения товара может быть несколько различных правообладателей, не связанных между собой.

Таким образом, исключительные права на фирменное наименование, на товарный знак (знак обслуживания) оборотоспособны, но при соблюдении определенных условий.

Исключительное право на наименование места происхождения товара необоротоспособно.

8. Во избежание неточности терминологии и определенности в использовании
понятийного аппарата в законодательстве Республики Казахстан в сфере
интеллектуальной собственности предлагаем уточнить следующие понятия:
«распоряжение», «предоставление», «отчуждение».

Распоряжение исключительными правами - это возможность определять юридическую судьбу исключительных прав в двух формах:

предоставление исключительных прав означает передачу исключительных прав полностью или частично от правообладателя к пользователю, при этом смены правообладателя не происходит;

отчуждение исключительных прав (уступка) означает безвозвратную передачу исключительных прав, при этом если отчуждение производится полностью, то для правообладателя это означает полную утрату исключительных прав, если частично, то определенную часть правомочий, входящих в круг исключительных прав он утрачивает, а оставшуюся - правообладатель оставляет за собой. Таким образом, при отчуждении исключительных прав происходит смена правообладателя.

9. В целях построения системы договоров в сфере интеллектуальной собственности
следует использовать критерий, основанный на юридических и экономических признаках.
В качестве юридического признака выступает целевая направленность на достижение
определенного результата, и экономического - содержание экономических отношений, в
данном случае - по поводу результатов интеллектуальной деятельности, опосредуемых
договорами. Данный критерий более полно отражает сущность разграничения договоров,
и поэтому на основании приведенного критерия, система договоров в сфере
интеллектуальной собственности выглядит следующим образом:

Целевая направленность первого типа договоров - создание объектов интеллектуальной собственности, а содержание - оборот (коммерциализация) объектов интеллектуальной собственности. К первому типу относятся договоры по созданию объектов интеллектуальной собственности, в число которых входят: - договоры авторского заказа, - договор о создании служебного произведения или изобретения, в) договоры на выполнение НИОКиТР.

Целевая направленность второго типа договоров - это распоряжение исключительными правами на объекты интеллектуальной собственности, а содержание -оборот (коммерциализация) объектов интеллектуальной собственности. Ко второму типу относятся договоры по распоряжению исключительными правами на объекты

интеллектуальной собственности включают в себя следующие виды договоров: 1) Договоры по предоставлению (передаче) прав на использование объектов интеллектуальной собственности, к этому виду договоров относятся следующие подвиды договоров: а) лицензионные договоры: договоры по передаче авторских прав, договоры по передаче смежных прав, договоры по передаче патентных прав, договоры по передаче исключительных прав на средства индивидуализации, договоры о передаче ноу-хау, б) договор франчайзинга; 2) - Договоры об отчуждении исключительных прав, которые представлены договорами об уступке исключительных прав на различные объекты интеллектуальной собственности; 3) Обеспечительные договоры, данный вид договоров представлен договором залога исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности; 4)- Договоры об оказании услуг в отношении исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности, в данный вид договоров входят подвиды договоров: а) договор доверительного управления исключительными правами, б) договор коллективного управления.

10. В диссертации выделяются и другие типы договоров в сфере интеллектуальной собственности:

договоры, прямо опосредующие отношения в сфере права интеллектуальной собственности (реализацию исключительных прав на объекты права интеллектуальной собственности), к которым можно отнести авторский договор заказа, лицензионный договор на передачу исключительного права, договор франчайзинга, договор об уступке исключительного права, договор коллективного управления исключительными авторскими правами;

договоры, косвенно опосредующие отношения в сфере права интеллектуальной собственности (реализацию исключительных прав) - трудовой договор, договор подряда на выполнение НИОКиТР, договор залога имущественных прав, брачный договор, договор доверительного управления имущественными правами, договор продажи предприятия, договор аренды предприятия, договор приватизации, договор дарения, договор мены, учредительный договор, договор о совместной деятельности.

11. В диссертации определены особенности договоров подряда на выполнение НИОКиТР по законодательству Республики Казахстан, которые состоят в следующем:

- в договорах на НИОКиТР к деловой конфиденциальной информации могут быть отнесены сведения, касающиеся не только полученных результатов, но и предмета договора, а также хода его исполнения. Это позволяет сделать вывод, что предмет договора, с одной стороны, представляет собой объект интеллектуальной собственности, а с другой стороны - нераскрытую информацию, т.е. имеет двойственную природу. При

этом предмет договора может быть сохранен в режиме нераскрытой информации, но и раскрыт посредством получения соответствующего патента от уполномоченного государственного органа;

- договор на выполнение НИОКиТР является смешанным договором. С одной стороны, он схож с авторским договором заказа, т.к. в результате осуществления НИОКиТР могут создаваться научные произведения, представляющие собой произведения научно-технического содержания, выраженные в отчетах по НИОКиТР, с другой стороны - является договором подряда, направленным на выполнение работы и достижение результата. В этой связи, определяя место договоров подряда на выполнение НИОКиТР, считаем, что в системе гражданско-правовых договоров договоры на НИОКиТР относятся, с одной стороны, к договорам о выполнении работ, а с другой - их можно отнести к договорам по созданию объектов интеллектуальной собственности.

12. Обосновано, что к договору по передаче исключительных прав относятся лицензионный договор, договор комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинг).

Анализ законодательства Республики Казахстан позволил сформулировать следующие выводы.

Лицензионный договор - это договор по передаче исключительного права полностью или частично на объекты права интеллектуальной собственности, заключаемый между правообладателем (лицензиаром) и пользователем (лицензиатом), вне зависимости от того исключительное право передается полностью или частично правообладатель предоставляемого права не меняется в отличие от договоров об отчуждении исключительного права полностью или частично.

Договор комплексной предпринимательской лицензии является самостоятельным договором не только в силу его законодательного определения таковым, но и по существу отношений, возникающих при его заключении, которые не позволяют объяснить его юридическую природу с помощью общеизвестных договорных конструкций. К отличительным признакам договора франчайзинга следует отнести:

- обе стороны договора являются лицами, осуществляющими предпринимательскую
деятельность, т.е. коммерческими организациями или индивидуальными

предпринимателями, и передаваемый комплекс исключительных прав используется в предпринимательских целях, т.е. для извлечения прибыли, дохода. В случае прекращения статуса предпринимателя со стороны лицензиара-правообладателя комплекса исключительных прав договор франчайзинга прекращается;

- предоставление пользователю комплекса исключительных прав;

обязательное включение в комплекс передаваемых правообладателем прав по договору франчайзинга права на фирменное наименование и права на информацию и коммерческий опыт правообладателя;

передачу пользователю технической и коммерческой документации, а также иной документации и информации, необходимой для осуществления прав, предоставленных по договору;

- проведение правообладателем инструктажа пользователя и его работников по
вопросам, связанным с осуществлением полученных прав.

13. В диссертации исследованы договоры по отчуждению исключительных прав по
законодательству Республики Казахстан, которые опосредуют безвозвратную передачу
исключительных прав приобретателю полностью или частично, что для самого
правообладателя означает полную утрату своих исключительных прав в случае уступки
прав полностью, и утрату части исключительных прав в случае их отчуждения частично.
При этом отчуждать исключительные права может не только сам автор, но и
последующие правообладатели. К новому правообладателю переходят не только права, но
и определенные обязанности, связанные с обладанием исключительными правами на
объект интеллектуальной собственности (например, обязанность платить ежегодно
пошлину за поддержание в силе охранного документа). Поэтому договор об уступке
исключительного права - это отчуждение не только прав, но и всех обязанностей и
обременении. Договоры уступки исключительных прав можно рассматривать в качестве
самостоятельных договоров, предметом которых является обязательство особого рода, а
именно: отчуждение исключительных прав на объект интеллектуальной собственности.
Вместе с тем имеется определенная терминологическая путаница, поскольку договор
уступки исключительных прав и уступка права требования (цессия) являются разными по
содержанию обязательствами. При цессии происходит замена кредитора, поскольку
первоначальный кредитор уступает свое требование третьему лицу, а посредством
договора уступки исключительных прав происходит смена правообладателя, что означает
безвозвратную утрату правообладателем исключительных прав полностью либо частично.

14. В диссертации определено, что договор доверительного управления
исключительными правами следует признать самостоятельным договором, и любые
попытки объяснить его правовую природу через договор поручения несостоятельны,
поскольку в отличие от поручителя доверительный управляющий вправе совершать
любые юридические и фактические действия, в том числе владеть, пользоваться и
распоряжаться имуществом, действует от своего имени в интересах выгодоприобретателя

либо третьего лица. Доверительное управление всегда связано с извлечением выгоды от переданного имущества.

Договор доверительного управления исключительными правами и договор коллективного управления исключительными правами имеют следующие отличительные черты:

договор доверительного управления по своему содержанию несколько шире, чем договор коллективного управления исключительными правами, поскольку доверительный управляющий вправе осуществлять любые фактические и юридические действия, в том числе владеть, пользоваться, распоряжаться имуществом в соответствии с условиями договора, тогда как организация, осуществляющая коллективное управление исключительными правами, вправе осуществлять только те правомочия, которые определены в законодательстве Республики Казахстан, а именно: заключать лицензионные договоры с пользователями на использование прав, управлением которых занимается такая организация; совершать любые юридические действия, необходимые для защиты прав, управлением которых занимается такая организация;

предметом доверительного управления может быть любое имущество, предметом коллективного управления - только исключительные права на объекты авторского права и смежных прав;

- организация, осуществляющая коллективное управление исключительными
правами, во-первых, действует от имени обладателей авторских и смежных прав,
следовательно, права и обязанности возникают непосредственно у правообладателя
исключительных прав; а во-вторых, организация совершает только юридические
действия, а это значит, что в договорах коллективного управления исключительными
правами усматриваются черты посредничества.

**Теоретическая значимость исследования** заключается в том, что выводы и предложения, научные положения, сформулированные диссертантом, привносят в теорию гражданского права более глубокое и качественное содержание, они могут быть использованы при дальнейшей научной разработке вопросов, связанных с правовым регулированием оборота результатов интеллектуальной деятельности при проведении исследований в области гражданского права в Республике Казахстан.

**Практическая значимость** диссертационной работы определяется тем, что положения и выводы могут служить основой для совершенствования законодательства Республики Казахстан в сфере интеллектуальной собственности. Кроме того, они могут быть использованы в правотворческой деятельности по совершенствованию

законодательства, регулирующего отношения по созданию и использованию интеллектуальной деятельности.

1. Понятие «интеллектуальная собственность» в соответствии со ст. 125 ГК Республики Казахстан характеризуется как определенная часть правомочий, связанных с исключительным правом на результаты интеллектуальной творческой деятельности, тем самым ст. 125 ГК Республики Казахстан исходит из тождественности понятий «интеллектуальная собственность» и «исключительное право», что делает ст.ст. 125 и 961, 963 ГК Республики Казахстан, устанавливающие перечень объектов интеллектуальной собственности, личные неимущественные и имущественные права, противоречащими друг другу. При этом ст. 963 ГК Республики Казахстан устанавливает личные неимущественные и имущественные права на объекты интеллектуальной собственности, ст. 964 ГК Республики Казахстан под исключительным правом на объекты интеллектуальной собственности понимает имущественное право. Поэтому очевидно противоречие между ст.ст. 125 и 961, 963, 964 ГК Республики Казахстан, которое должно быть устранено. В этой связи в качестве устранения имеющегося противоречия предлагаем закрепить в законодательном порядке понятие интеллектуальной собственности в следующей редакции: «интеллектуальная собственность как объект гражданских прав представляет собой совокупность личных неимущественных и имущественных (исключительных прав), а также объективированные результаты интеллектуальной творческой деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации товаров, работ и услуг, предусмотренные настоящим Кодексом и иными законодательными актами».
2. Обосновывается необходимость исключения из Закона Республики Казахстан «Об авторском праве и смежных правах» понятия неисключительных прав в целях недопущения путаницы и подмены понятий права интеллектуальной собственности, поскольку понятие неисключительных прав, предусмотренное п. 6) ст. 2 Закона Республики Казахстан «Об авторском праве и смежных правах», противоречит не только концептуальным основам института исключительных прав, но и ст. 964 ГК Республики Казахстан, предусматривающей понятие исключительных прав. Параллельное использование исключительных прав одновременно с правообладателем основано не на понятии неисключительных прав, которого быть в принципе не может, а на праве правообладателя передавать исключительные права по договору как ограниченному, так и неограниченному кругу пользователей.

3. Закон Республики Казахстан «Об информатизации» распространил на
информационные системы правовой режим, аналогичный праву собственности, однако из

легального определения информационной системы вытекает, что информационная система представляет собой не что иное, как программу для ЭВМ; это означает, что информационная система не является вещью, и на данный объект должен распространяться режим объекта интеллектуальной собственности, а не права собственности. Таким образом, в Закон об информатизации необходимо внести дополнения и изменения, позволяющие распространить на информационные системы режим права интеллектуальной собственности.

4. Танцевальные номера являются сложными произведениями, поэтому возникает
проблема определения, кому принадлежит данный творческий замысел. В такие
произведения вклад вносят автор сценария, автор музыкального произведения, режиссер-
постановщик, оператор-постановщик и др. Данные проблемы должно решить включение в
действующее законодательство Республики Казахстан норм о сложном объекте. В этой
связи предлагаем включить в ГК Республики Казахстан статью следующего содержания:
«Сложный объект включает несколько результатов интеллектуальной творческой
деятельности (аудиовизуальное произведение, театрально-зрелищные представления,
танцевальные номера и иные). Лицо, организовавшее сложный объект, приобретает право
пользования указанными результатами на основании соглашения, заключаемого между
ним и правообладателями соответствующих результатов интеллектуальной творческой
деятельности».

5. Проблемой правового регулирования топологий интегральных микросхем
является срок правовой охраны. Сроки правовой охраны, предусмотренные в Законе
Республики Казахстан «О топологиях интегральных микросхем» нельзя считать
оправданными, поскольку топологии имеют свойство очень быстро устаревать. Да и с
утратой оригинальности топология лишается правовой охраны. В данном случае
альтернативой может являться сохранение информации о топологиях в режиме
нераскрытой информации либо сокращение срока правовой охраны до 3 лет. Аналогичные
изменения требуются и в отношении правового режима такого объекта авторского права,
как программа ЭВМ.

6. Обосновывается вывод, что доменное имя является объектом гражданским прав,
выполняющим роль средства индивидуализации товаров, работ и услуг в глобальной сети
Интернет, право же на доменное имя является исключительным и возникает в силу факта
регистрации.

Доменное имя следует отнести к средствам индивидуализации товаров, работ и услуг в законодательном порядке путем включения соответствующих положений в гл. 56 ГК Республики Казахстан (Особенная часть), поскольку это подтверждает некоторые

схожие черты со средствами индивидуализации: 1) для возникновения домена, так же как и для товарных знаков необходим факт регистрации; 2) исключительное право на товарный знак имеет временные пределы, аналогичное требование действует и в отношении доменов, поскольку в заявке на регистрацию доменного имени указывается период регистрации, что дает основание считать, что для регистрации доменов временные рамки все же существуют.

7. Конструкция норм ГК Республики Казахстан такова, что они предусматривают доверительное управление недвижимым имуществом, а не имуществом в целом. Узкое понимание доверительного управления препятствует применению доверительного управления исключительными правами. Восполнить данный пробел в ГК Республики Казахстан предлагаем, установив статью, предусматривающую нормы о доверительном управлении исключительными правами с учетом особенностей правового режима объектов интеллектуальной собственности, в которой следует указать, что доверительное управление исключительными правами должно осуществляться в соответствии с нормами ГК Республики Казахстан, а также законодательными актами, предусматривающими правовое регулирование отношений по поводу объектов интеллектуальной собственности. Следует также предусмотреть, что учредителем доверительного управления исключительными правами является автор или иной правообладатель исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности, право которого основано на законном основании.

**Степень достоверности и апробация результатов.** Положения и выводы, сформулированные в ходе исследования, являются полностью достоверными. Результаты исследования используются при чтении курса по дисциплине «Право интеллектуальной собственности» в Гуманитарном университете транспорта и права им. Д.А. Кунаева, в законотворческой работе НИИ частного права Каспийского общественного университета, а также в работе Научно-консультативного совета при Суде по интеллектуальным правам РФ. Положения диссертации изложены на международных научных конференциях по проблемам гражданского права, прошедших в г. Алматы, Львове, Москве.

**Структура работы** определена кругом исследуемых проблем, ее целью и задачами. Работа состоит из введения, четырех глав, заключения и библиографического списка используемой литературы.

## Объекты права интеллектуальной собственности

В отношении защиты прав владельцев на объекты авторского права и смежных прав, топологий такая форма защиты не применяется. Объект права интеллектуальной собственности влияет на наличие или отсутствие на них личных неимущественных прав. На средства индивидуализации, на фонограммы и передачи эфирного и кабельного вещания отсутствуют личные неимущественные права. 6 Исследование малоизученных объектов исключительных прав позволило сформулировать следующие выводы: 6.1 Особенность произведений хореографии и пантомимы заключается в сложности их формы и содержания, которая выражается в следующем: 1) форма, в которых выражены данные произведения, поскольку на определенных этапах для произведений хореографии и пантомимы могут иметь место публичное исполнение, звуко- или видеозапись; 2) данным произведениям могут сопутствовать музыкальные произведения, костюмы, персонаж и др.

Несмотря на то, что авторским правом охраняется сама сценическая постановка, тесно связаны данные произведения с исполнением, которое производится посредством постановки в виде игры, танца в живом исполнении или с помощью технических средств, как-то: телерадиовещание, кабельное телевидение и прочее, что свидетельствует о том, что произведения хореографии и пантомимы имеют двойственную правовую природу, являясь с одной стороны, произведением, охраняемым авторским правом, а также исполнением - объектом смежных прав, с другой. 6.2 Доменное имя не закреплено нормами законодательства РК, в этой связи предлагаем признать доменное имя самостоятельным средством индивидуализации участников гражданского оборота, товаров и услуг в Глобальной сети Интернет, который должен быть уникальным и способствовать избежанию их отождествления, может быть использован только в сфере электронных ресурсов и иметь более широкое назначение, чем товарный знак или фирменное наименование. Он служит источником информации и уникальным обозначением не только товаров и услуг, как товарный знак, но и индивидуализирует путем соответствия и обеспечения адресации электронного ресурса юридические лица подобно фирменному наименованию, но вместе с тем способно индивидуализировать физические лица в сети Интернет. Исключительное право на доменное имя характеризуется определенным набором правомочий, имеет временные, но не территориальные пределы, при этом владелец доменного имени вправе использовать и распоряжаться по своему усмотрению как в предпринимательских целях, так и для личных нужд.

Ввиду развития науки и техники технологии создания топологий интегральных микросхем являются устаревшими, а создание топологий интегральных наносхем влечет необходимость разработки адекватного правового регулирования.

Особенностью правового режима топологий интегральных наносхем заключается в том, что топологии интегральных наносхем представляют собой пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной наносхемы и связей между, основанных на использовании наноматериалов. Топологии интегральных наносхем создаются в результате творческого замысла автора, условием правовой охраны следует признать ее оригинальность, правовая охрана на данный объект возникает в силу создания. В этой связи считаем, что топологии интегральных наносхем следует признать объектом авторского права, распространив на них авторско-правовую охрану, но с усеченным сроком действия исключительных прав на топологии интегральных наносхем 3 года.

Особенности правового режима нераскрытой информации выражается в том, что она представляет собой техническую, организационную или коммерческую информацию, в том числе секреты производства или ноу-хау, неизвестную третьим лицам. При этом моментом возникновения нераскрытой информации является факт создания информации, моментом же прекращения следует признать утрату конфиденциальности и неизвестности. Таким образом, ГК РК устанавливает не режим охраны информации, а режим ограниченного доступа к ней. При этом нераскрытая информация является родовым понятием, а коммерческая, банковская , служебная информация, секреты производства или ноу-хау являются ее видами.

Исключительное право, являясь имущественным правом, имеет свойство оборотоспособности. Но исключительное право на средства индивидуализации имеет свои особенности: - Исключительное право на фирменное наименование может быть передано по лицензионному договору или по договору франчайзинга или отчуждено только в полном объеме по договору об уступке исключительного права; - Исключительное право на товарный знак (знак обслуживания) может быть передано по лицензионному договору или по договору франчайзинга или отчуждено по договору об уступке полностью или частично, но при условии, что передача права на товарный знак не является введением в заблуждение относительно товара или его изготовителя; - Исключительное право на наименование места происхождения товара имеет определенные особенности, что существенно отличает его правовой режим не только от правового режима средств индивидуализации участников гражданского оборота, товаров и услуг, но и в целом объектов интеллектуальной собственности. В отношении наименования места происхождения товара исключительное право является ограниченным и включает лишь правомочие использования, т.к. не может являться предметом договоров по предоставлению (передаче) и отчуждению (уступке) исключительные прав на данный объект, и таким образом не может быть оборотоспособным. Но в то же время на одно и то же наименование места происхождения товара может быть несколько правообладателей.

## Авторское право как институт права интеллектуальной собственности

Не может быть использовано фирменное наименование, похожее на фирменное наименование уже зарегистрированного юридического лица настолько, что это может привести к отождествлению соответствующих юридических лиц, а также введению в заблуждение относительно выпускаемых ими товаров или оказываемых услуг.

Некоторые авторы отмечают специфику фирменного наименования, которая заключается в том, что фирменное наименование может вполне охраняться в качестве объекта личного неимущественного права, не становясь объектом исключительных имущественных прав . Но вместе с тем фирменное наименование позволяет идентифицировать участника гражданского оборота, тем самым предполагает обладание владельцем исключительными правами на данный объект. При этом, как отмечается в литературе, фирменное наименование неотчуждаемо219.

Сам по себе товарный знак нематериален. Это умозрительный образ, материализованный (воспроизведенный) и способный быть неоднократно воспроизведенным в форме оригинального обозначения, служащего для индивидуализации товаров и зарегистрированного (за исключением законодательно предусмотренных случаев) в качестве товарного знака220.

В качестве товарного знака могут быть зарегистрированы изобразительные, словесные, буквенные, цифровые, объемные и иные обозначения или их комбинации, позволяющие различать товары и услуги одних лиц от однородных товаров или услуг других лиц. Товарный знак может быть зарегистрирован в любом цвете или цветовом сочетании.

Правовая охрана товарных знаков может быть предоставлена на основании факта государственной регистрации, который удостоверяется свидетельством. Что же касается общеизвестных товарных знаков, то, сравнивая российское и казахстанское законодательство, Д.А. Братусь выделяет три признака общеизвестного знака: 1. Общеизвестность возникает не в результате государственной регистрации, а на основании решения Роспатента о признании знака таковым. 2. Заявленное средство индивидуализации должно быть a priori известно широкому кругу потребителей данной страны или страны регистрации «обычного» товарного знака. 3. Интенсивное использование заявленного товарного знака правообладателем . Не каждый известный товарный знак автоматически признается общеизвестным . Казахстанскому законодательству также известен институт общеизвестного товарного знака, и порядок признания товарного знака общеизвестным предусмотрен статьей 18 Закона о товарных знаках.

Владелец товарного знака имеет исключительные права использования и распоряжения по своему усмотрению, соответственно, без его согласия никто не может использовать товарный знак, поэтому, как и всякое субъективное право, права на товарный знак подлежат защите.

При этом в литературе отмечаются особенности исключительных прав на товарный знак. Сам объект исключительного права нематериален. 1. Возникновение исключительного права на товарный знак связано с фактом государственной регистрации. При этом исключительное право ограничено перечнем товаров, для индивидуализации которых зарегистрирован товарный знак. 2. Исключительное право имеет территориальные пределы -поскольку товарный знак охраняется в пределах государства (государств), на территории которого он зарегистрирован. 3. Исключительное право на товарный знак имеет временные пределы. 4. Для исключительного права на товарный знак характерно особое содержание (совокупность правомочий). 5. Субъектами исключительного права на товарный знак могут быть только юридические и физические лица, зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей. 6. Исключительное право на товарный знак является имущественным правом, поскольку и сам товарный знак, и права на него обладают определенной ценностью, призваны удовлетворить материальный интерес правообладателя. 7. Для исключительного права на товарный знак характерна его отчуждаемость: любые сделки с товарным знаком имеют своим объектом именно право на товарный знак, который, будучи нематериальным объектом, не может быть отчужден сам по себе. Для исключительного права на товарный знак характерен институт исчерпания прав: правообладатель товарного знака не вправе запретить использование товарного знака другим лицам в отношении товаров, введенных под таким товарным знаком им самим или с его согласия в гражданский оборот на территории РФ.

## Классификация договоров в сфере интеллектуальной собственности

Е.А. Суханов, занимаясь изучением проблемы деления права на частное и публичное, пишет, что частноправовое регулирование становится, по сути, равным публично-правовому, а вовсе не зависимым, производным от него. Подобная зависимость сохраняется лишь в системе законодательств, где конституция как основной закон государства, разумеется, имеет высшую силу по отношению к другим законам. В системе права (правовых отраслей) гражданское (частное) право занимает такое же господствующее положение, как и публичное, представленное, прежде всего, конституционным и административным правом. Другими словами, «пирамида» превращается в «трапецию», в вершинах которой расположены частное и публичное право. Автор подчеркивает, что в той мере, в какой названные отношения приобретают частноправовой характер, они становятся полноправным предметом гражданского права и попадают в «прямую» сферу действия гражданского законодательства .

По мнению Г.Б. Испаевой, одного критерия не всегда достаточно для деления частного и публичного права. Разделение права на частное и публичное оказывает влияние на классификацию отраслей права и определяет особенности механизма правового регулирования. Сфера частного права - это широкий круг отношений имущественного и неимущественного характера. Однако имущественные отношения попадают также и в сферу регулирования ряда отраслей публичного права. В этой связи категория интереса - частного или публичного - выступает в качестве главного критерия, позволяющего провести разграничительную линию между данными образованиями. Автор считает, что, к примеру, для разграничения отношений с участием государства на частноправовые или публично-правовые может быть использован такой критерий, как характер деятельности. Критерий интереса в данном случае неприменим. Также в качестве критерия Г.Б. Испаева выделяет метод правового регулирования .

Как правило, частноправовые отношения регулируются диспозитивным методом, а в регулировании отношений, в которых государство проявляет себя как суверен, применяется императивный метод. Основу же частного права составляет гражданское право, внутри которого можно выделить подоотрасли и многочисленные институты. Следует отметить, что в советское время гражданское право рассматривали как совокупность правовых норм, которая регулирует имущественные, личные неимущественные, творческие и некоторые организационные отношения, складывающиеся между организациями, между ними и гражданами, а также между гражданами на началах равенства, плана и инициативы участников этих отношении .

В современном понимании гражданское право регулирует практически те же самые отношения, за исключением отношений, основанных на плане, а также социалистических организаций, но неизменным осталось то, что гражданское право как отрасль права своим предметом имеет имущественные и личные неимущественные общественные отношения. Гражданское право регулирует широкий круг общественных отношений в сфере частных интересов.

По мнению В.В. Ровного, имущественный компонент в предмете гражданского права образуют имущественно-стоимостные, а также иные имущественные отношения. Самостоятельное место в предмете гражданского права, по мнению ученого, занимают личные неимущественные отношения, связанные с имущественными. Неимущественное существо (природа) этих отношений позволяет противопоставить их имущественным отношениям и провести между ними дифференциацию. В свою очередь, связь этих отношений с имущественными отношениями позволяет регулировать их нормами гражданского права, личные неимущественные отношения, связанные с имущественными, могут быть трех видов: (а) отношения, возникающие по поводу результатов интеллектуальной деятельности; (Ь) отношения, возникающие по поводу средств индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий; (с) иные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников .

По мнению В. Л. Слесарева, все неимущественные отношения, входящие в предмет гражданско-правового регулирования, классифицированы им на три группы: личные неимущественные отношения, неимущественные отношения, складывающиеся по поводу объектов творческой деятельности, организационные отношения400.

Можно сказать, что этот подход отражает традиционную концепцию предмета гражданского права. Что касается метода правового регулирования, то следует отметить, что в гражданском праве таковым выступает преимущественно диспозитивный метод, основанный на равенстве сторон и свободы воли и волеизъявления.

Как справедливо отмечает В. Л. Слесарев, главная черта дозволительного гражданско-правового метода - наделение лиц субъективными правами, достаточными для выступления в качестве субъектов, осуществляющих владение, пользование и распоряжение соответствующими благами401.

Отрасль гражданского права включает в себя огромное количество разнообразных подоотраслей и институтов, каждый из которых имеет свой индивидуальный предмет регулирования. Одной из самых широких областей общественных отношений, регулируемых гражданским правом, выступает творческая деятельность, в процессе которой возникают не только имущественные, но и личные неимущественные права.

Предметом гражданского права выступают разнообразные творческие отношения, этот широкий круг отношений относится к сфере регулирования права интеллектуальной собственности.

## Лицензионные договоры на объекты промышленной собственности

Публичным признается договор, подлежащий заключению коммерческой организацией или индивидуальным предпринимателем в силу характера их деятельности с каждым, кто обратится за получением отчуждаемых ими товаров, производимых работ или оказываемых услуг. Следовательно, речь идет о договоре, в котором в качестве услугодателя выступает профессиональный предприниматель, занимающийся такими видами деятельности, которые должны им осуществляться в отношении любых обратившихся к нему лиц. В соответствии с этим к числу публичных относятся, в частности, договоры розничной купли-продажи, энергосбережения, проката и бытового подряда, банковского вклада граждан и др. Предприниматель (услугодатель) как сторона публичного договора, во-первых, обязан заключить его с любым обратившимся к нему для этого лицом и не вправе оказывать кому-либо предпочтение (если только иное не предусмотрено законом или иными правовыми актами, например, для ветеранов войн, инвалидов или других категорий граждан). Однако сам предприниматель (услугодатель) не вправе понуждать потребителя (потребителей) заключать соответствующий договор. Во-вторых, цена и иные условия таких договоров тоже должны быть одинаковыми для всех потребителей (за аналогичными исключениями). Более того, с целью соблюдения этих предписаний федеральному правительству предоставлено право издавать обязательные для сторон правила заключения и исполнения публичных договоров (типовые договоры, положения т.п.) т.е. определять их что цена товаров, работ и услуг, а также иные условия публичного договора устанавливаются одинаковыми для всех потребителей. Исключения из этого правила могут быть предусмотрены законодательством .

Договором присоединения признается договор, условия которого определены лишь одной из сторон, причем таким образом (в формуляре, типовом бланке и иной стандартной форме), что другая сторона лишена возможности участвовать в их формировании и может их принять лишь путем присоединения к договору в целом536.

В соответствии со ст. 979 ГК РК депонирование рукописей произведений на материальном носителе, в том числе на машинном, признается использованием произведения, если такое депонирование произведено в открытом для доступа каждого хранилище (депозитарии) и допускает получение по договору с депозитарием экземпляра произведения любым лицом. Депонирование произведение осуществляется на основе договора правообладателя с депозитарием, устанавливающего условия использования произведения. Такой договор и договор депозитария с пользователем являются публичными .

Таким образом, видно, что даже в такой сфере, как интеллектуальная собственность встречаются договоры, которые ограничивают принцип свободы договора. В целом, данный вопрос не является основной задачей нашего исследования, поскольку публичные договоры - это тема для отдельного научного исследования.

Помимо указанных, по мнению М.И. Брагинского, практическое значение для определения правового режима соответствующих договоров, могут иметь и другие виды делений, осуществляемых по правилам дихотомии.

A. Одно из них - основные и дополнительные договоры. Различие указанных договоров состоит в том, что судьба каждого из договоров, отнесенных ко второй группе, производна от судьбы одного из тех, которые отнесены к первой группе. И наоборот, основные договоры независимы, а значит признание дополнительного договора недействительным никакого влияния на юридическую силу основного договора не оказывает. Наиболее распространенной разновидностью дополнительных договоров служат те, которые возникают по поводу названных в ГК четырех основанных на соглашении сторон способов обеспечения обязательства - неустойки, поручительства, залога и задатка. За пределами приведенного деления остаются еще некоторые способы. Имеется в виду, в частности, то, что обязательства, составляющие банковскую гарантию, порождаются односторонней сделкой, а такой способ, как удержание, вообще возникает не из сделки, а из специального предусмотренного законом юридического состава, который включает наличие долга и нахождение у кредитора вещи, подлежащей передаче должнику или по его указанию третьему лицу. Дополнительный договор обладает относительной самостоятельностью, которая, в частности, проявляется в том, что он признается заключенным с момента, когда стороны достигнут согласия по существенным его условиям. Из относительной самостоятельности дополнительного договора вытекает отсутствие необходимости придать ему особую форму. Имеется в виду, что существенные условия дополнительного договора могут быть включены в текст основного. И все же даже и при таком варианте речь пойдет о двух договорах.