

СУЩЕСТВЕННЫЕ И ИНЫЕ УСЛОВИЯ ДОГОВОРОВ НА ВЫПОЛНЕНИЕ НАУЧНО-ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИХ, ОПЫТНО-КОНСТРУКТОРСКИХ И ТЕХНОЛОГИЧЕСКИХ РАБОТ

© 2012 Т.В. Закупень

доктор юридических наук, профессор

Российская академия народного хозяйства и государственной службы

при Президенте Российской Федерации

E-mail: zak1955@mail.ru

В статье анализируются понятие и признаки договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ (НИОКР и ТР). Раскрываются характер и сущность работ по договорам НИОКР и ТР. Определяются особенности предмета, существенных и иных условий договоров. Исследуются особенности заключения договоров на выполнение НИОКР и ТР, их содержание и исполнение. Рассматривается правовая квалификация обязательств сторон по договорам НИОКР и ТР.

Ключевые слова: договор на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ, предмет, существенные условия договоров НИОКР и ТР, фундаментальные и прикладные исследования, техническое задание на разработку НИОКР и ТР, стороны договоров НИОКР и ТР.

Договор - это соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей (п. 1 ст. 420 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ))¹. Содержанием договорного обязательства являются согласованные сторонами договора условия, закрепляющие их взаимные права и обязанности.

Договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ (НИОКР и ТР) регулируются гл. 38 ГК РФ. Данная глава содержит достаточно детальное регулирование названных отношений. Законодательство уже не относит их к институту подряда. Им отведены самостоятельные нормы, закрепляющие свой особый режим, отличный от подряда и вызванный особым творческим характером выполняемых работ. Соответственно, на названные договоры не распространяются общие положения о договоре подряда (§ 1 гл. 37), однако допускается применение отдельных норм, касающихся отдельных видов подрядных работ, к которым в комментируемой главе даны прямые отсылки (п. 2 ст. 770, ст. 778 ГК РФ).

Кроме ГК РФ, выполнение научных исследований и разработок регулируется федеральным законом от 23 августа 1996 г. № 127-ФЗ "О науке и государственной научно-технической политике" (далее - Закон № 127-ФЗ). В соответствии со ст. 8 Закона № 127-ФЗ основной правовой фор-

мой отношений между научной организацией, заказчиком и иными потребителями научной (или) научно-технической продукции являются договоры (контракты) на создание, передачу и использование научной (или) научно-технической продукции; оказание научных, научно-технических, инженерно-консультационных и иных услуг, а также другие договоры, в том числе договоры о совместной научной и (или) научно-технической деятельности и распределении прибыли.

Конкретное содержание работ, относящихся к научно-исследовательским работам, в гражданском законодательстве не определено.

Согласно п. 1 ст. 769 ГК РФ, по договору на выполнение научно-исследовательских работ исполнитель обязуется провести научные исследования, обусловленные техническим заданием заказчика, а по договору на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ - разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него или новую технологию, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее.

Как видно из содержания данной нормы, указанные виды договоров, входящие в единую правовую конструкцию, в то же время имеют различия.

Первая группа договоров заключается на выполнение научно-исследовательских работ.

Вторая - на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ.

Предметом первой группы договоров являются научные исследования и изыскания, второй группы - разработка образцов новых опытных образцов (изделий), составление конструкторской документации на эти образцы или новые технологии.

Однако, несмотря на то, что характер и сущность выполняемых по данным видам договоров работ различны, как следует из ст. 769 ГК, они имеют ряд характерных общих признаков. Во-первых, оба договора содержат обязанность заказчика принять и оплатить соответствующие работы. Во-вторых, согласно п. 2 оба договора с исполнителем могут охватывать как весь цикл проведения исследований, разработок и изготовления образцов, так и отдельные его этапы (элементы). В-третьих, п. 3 определяет, что риск случайной невозможности исполнения обоих договоров несет заказчик. В-четвертых, условия обоих договоров на выполнение как научно-исследовательских, так и опытно-конструкторских и технологических работ должны соответствовать законам и иным правовым актам об исключительных правах (интеллектуальной собственности).

Обязанности исполнителя включают не только условия выполнения самих работ (в соответствии с техническим заданием, в определенные сроки, с соответствующим результатом и др.), но и определенные требования к формам их завершения (научный отчет, опытный образец, конструкторская и технологическая документация). Согласно ст. 773 ГК РФ, содержание этих условий определяется техническим заданием и программой работ².

Однако, наряду с имеющимися общими признаками, данные виды договоров различаются по уровню творческого характера выполняемых работ. (Именно с этим и связано их специальное законодательное регулирование.) Выполнение научно-исследовательских работ должно совершаться исполнителем лично. Для привлечения третьего лица к работам творческого характера необходимо получить согласие заказчика. Если же заказчик по собственному усмотрению дал согласие на привлечение третьего лица к выполнению научных исследований, то в соответствии с нормой п. 1 ст. 313 ГК РФ он обязан принять исполнение обязательства с привлечением третьего лица.

При выполнении опытно-конструкторских и технологических работ допускается привлечение

третьих лиц на основе правил о генеральном подрядчике и субподрядчике (ст. 706 ГК РФ). В этом случае согласия заказчика на такое привлечение не требуется.

В соответствии с указаниями с по заполнению формы федерального статистического наблюдения № 2-наука "Сведения о выполнении научных исследований и разработок", утвержденными Приказом Росстата от 19 января 2009 г. № 4, критерием, позволяющим отличить научные исследования и разработки от сопутствующих им видов деятельности, служит наличие в исследованиях и разработках значительного элемента новизны.

Сторонами договора НИОКР и ТР являются заказчик и исполнитель. На стороне заказчика могут выступать любые субъекты гражданского права - юридическое лицо, физическое лицо, органы власти Российской Федерации, субъекты Российской Федерации и муниципальных образований, нуждающиеся в проведении соответствующих исследований и разработок.

Исполнителем научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ выступает, как правило, юридическое лицо - научные институты, исследовательские, конструкторские, технологические центры, учебные заведения. В то же время исполнителем могут выступать любые юридические и физические лица. Лицензирование деятельности по НИОКР и ТР не предусмотрено.

Если заказчиком по договору выступает государство в лице уполномоченного федерального органа исполнительной власти либо муниципальное образование в лице органа местного самоуправления, то, согласно ст. 778 ГК РФ, к государственным (муниципальным) контрактам на выполнение НИОКР и ТР для государственных (муниципальных) нужд применяются правила ст. 763-768 ГК РФ, регламентирующие выполнение работ для государственных нужд.

Глава 38 ГК РФ не содержит требований к форме договора на выполнение научно-исследовательских работ или на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ. В силу ст. 158, 160 и 161 ГК РФ такой договор должен совершаться в простой письменной форме с обязательным приложением технического задания, календарного плана работ и сметы. Каждой из сторон предоставляется один из подлинных экземпляров.

Согласно ст. 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в

подлежащих случаях форме **достигнуто соглашение по всем существенным условиям**³. Существенными являются условия договора, которые закон считает необходимыми и достаточными для возникновения того или иного обязательственного правоотношения (обязательства). При отсутствии в договоре хотя бы одного из существенных условий договор признается незаключенным.

Существенными условиями договора закон признает следующие:

- предмет договора;
- прямо названные в законе или иных правовых актах как существенные;
- необходимые для договоров данного вида;
- условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

К сожалению, нормы гл. 38 ГК РФ не конкретизируют и не делают акцент на существенных условиях рассматриваемых в данной статье договоров (кроме, разумеется, их предмета). В этой связи для определения существенных условий договоров НИОКР и ТР необходимо исследовать все нормы гл. 38, в том числе носящие отсылочный характер.

Так, ст. 778 ГК РФ говорит о том, что к срокам выполнения и цене работ применяются правила ст. 708, 709. К государственным контрактам на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ для государственных нужд применяются правила ст. 763-768 ГК РФ.

Статья 708 ГК РФ содержит императивное предписание о необходимости включить в договор сроки начала и окончания работ. Поэтому **срок** следует признать существенным условием договоров на выполнение НИОКР и ТР.

Цена к существенным условиям не относится и при ее отсутствии в договоре определяется по правилам п. 3 ст. 424 ГК РФ.

Согласно ст. 778 ГК РФ, к срокам выполнения и к цене работ, а также к последствиям неявки заказчика за получением результатов работ применяются, соответственно, правила ст. 708, 709 и 738 ГК РФ общих положений о подряде.

Следует отметить, что для данных типов договоров предусмотрены различные виды сроков исполнения работ:

- срок начала выполнения работы (работы могут быть начаты до заключения контракта (договора));

- срок действия самого договора (срок окончания работы);

- сроки завершения отдельных этапов работы (указываются в календарном плане).

Пунктом 1 ст. 708 ГК РФ установлено, что в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки).

При отсутствии в договоре подряда согласованного условия о начальном и конечном сроках выполнения работ договор подряда не является заключенным (ст. 432, 708 ГК РФ). Эту позицию поддерживает и судебная практика (см.: Определение ВАС РФ от 22 мая 2009 г. № ВАС-6408/09; постановления ФАС Центрального округа от 17 февр. 2010 г. № Ф10-6047/09, ФАС Московского округа от 2 сент. 2008 г. № КГ-А40/7992-08)⁴. Следует также учитывать, что если сроки выполнения работ сторонами не согласованы, но заказчик при этом принимал результаты работ, то его отказ оплатить работы по мотиву несогласованности сроков их выполнения может квалифицироваться как злоупотребление правом. В этом случае суд может обязать заказчика оплатить результат работ, применив нормы о неосновательном обогащении (ст. 1102 ГК РФ).

К существенным условиям договора закон относит также **пределы и условия использования сторонами полученных результатов работ** (п. 1 ст. 772 ГК РФ).

Для работ, выполняемых **для государственных нужд, существенными** условиями являются **объем и стоимость** подлежащей выполнению работы, сроки ее начала и окончания, размер и порядок финансирования и оплаты работ, способы обеспечения исполнения обязательств (п. 1 ст. 766 ГК РФ).

Обязанности сторон договора в качестве существенных определены ст. 773 и 773 ГК. Несмотря на то, что договоры на выполнение научно-исследовательских работ и договоры на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ являются различными по предмету, способам исполнения и результатам, основные обязанности исполнителя и заказчика по этим договорам схожи.

Согласно ст. 773 ГК РФ исполнитель обязан:

- выполнить работы в соответствии с согласованным с заказчиком техническим заданием и

передать заказчику их результаты в предусмотренный договором срок;

- согласовать с заказчиком необходимость использования охраняемых результатов интеллектуальной деятельности, принадлежащих третьим лицам, и приобретение прав на их использование;

- своими силами и за свой счет устранить допущенные по его вине в выполненных работах недостатки, которые могут повлечь отступления от технико-экономических параметров, предусмотренных в техническом задании или в договоре;

- незамедлительно информировать заказчика об обнаруженной невозможности получить ожидаемые результаты или о нецелесообразности продолжения работы;

- гарантировать заказчику передачу полученных по договору результатов, не нарушающих исключительных прав других лиц.

На основании ст. 774 ГК РФ заказчик обязан:

- передать исполнителю необходимую для выполнения работы информацию;

- принять результаты выполненных работ и оплатить их.

Пункт 2 вышеназванной статьи гласит, что договором может быть также предусмотрена обязанность заказчика выдать исполнителю техническое задание и согласовать с ним программу (технико-экономические параметры) или тематику работ⁵.

Как следует из п. 1 ст. 770 ГК РФ, к существенным условиям договоров на выполнение НИР, ОКР и ТР законодатель относит **право исполнителя привлечь соисполнителей**. При этом при выполнении НИР привлечение соисполнителей возможно исключительно с согласия заказчика. Для выполнения ОКР и ТР согласие заказчика не требуется⁶.

Согласно ст. 771 и п. 3 ст. 772 ГК РФ существенными условиями договоров на выполнение НИР, ОКР и ТР являются **право на результат работ как на результат интеллектуальной деятельности и конфиденциальность сведений, составляющих предмет договора**.

Безусловно, основополагающим в перечне существенных условий договоров НИОКР и ТР является **предмет договора**. Именно предмет договора должен быть предельно четко сформулирован с учетом положений гл. 38 ГК РФ "Выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ" и содер-

жания ч. 4 ГК РФ. Особенностью предмета договоров на выполнение НИР, ОКР и ТР является **наличие технического задания** заказчика, которое, как правило, разрабатывается самим исполнителем.

Предметом договора на выполнение научно-исследовательских работ является проведение научных исследований - как фундаментальных, так и прикладных. Фундаментальные исследования представляют собой выявление в той или иной области знаний объективных основных закономерностей, принципиальных возможностей решения практической задачи. Например, выявление принципиальной возможности извлечения редкоземельных металлов из определенного класса веществ либо путем воздействия определенного излучения. Прикладные исследования позволяют выявить более эффективный путь решения задачи, например, получить с заданными свойствами материал, вещество, устройство.

Предметом договора на выполнение опытно-конструкторских работ выступает разработка новых изделий, технологий, конструкторской документации, как правило, для массового выпуска. Технологические работы позволяют разработать способ изготовления, сборки конкретного по заданным параметрам устройства, подобрать материалы для его изготовления либо подобрать режимы для производства нового, разработанного с заданными свойствами материала.

На практике рассматриваемые виды договоров *разграничивают редко*, чаще всего решение задачи, формулируемой заказчиком, *требует объединения в предмете договора проводимых работ* в их сочетании: исследовательских, конструкторских и технологических, в связи с чем в названии договора, заключаемого заказчиком и исполнителем, указывают название всех видов работ - договор на выполнение НИОКР и ТР.

Следует отметить, что, в отличие от норм закона, в правовой науке нет единой позиции в понимании предмета договора на выполнение НИОКР и ТР. До настоящего времени **предмет договора** данных договоров имеет неоднозначное толкование правовой доктриной как в сфере гражданского права, так и на уровне правоприменительной практики. В отношении предмета договора о выполнении НИОКР и ТР (в аспектах гл. 38 ГК РФ) большинство специалистов склоняются к мнению, что таковым являются **права**

на полученные результаты научных исследований⁷. Ряд других источников называют предметом договора выполнения НИОКР и ТР *работу*⁸, *деятельность*⁹ по выполнению исследований, *результаты*¹⁰ проведенных исследований и даже собственно *исследования*¹¹. Очевидно, что при такой разнице во мнениях достаточно трудно определить, что же именно является предметом заключенного договора о выполнении НИОКР и ТР. При этом необходимо учитывать, что в тексте договора не всегда удается с максимальной возможной степенью подробности описать научно-техническую сторону предполагаемых работ. Поэтому, как правило, к договору даются согласованные сторонами различные приложения и дополнения, являющиеся его неотъемлемой частью и входящие в его содержание в качестве составных частей договора. Ссылки на наличие приложений должны содержаться в основном тексте договора.

Содержание таких приложений и дополнений является основополагающим в определении предмета договора для большинства договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ. Их значение при определении предмета данного вида договоров очень велико. Как правило, они конкретизируют и детализируют содержание отдельных условий договора.

Для конкретизации *предмет договора достаточно подробно формулируют в техническом задании*.

Техническое задание на выполнение НИОКР и ТР является неотъемлемым приложением к договору. В техническом задании указывают тематику работ (вид и название работ), характеризуют объект разработки, основное его практическое назначение в конкретной отрасли хозяйствования и основное практическое назначение планируемых результатов, а также приводят технико-экономические параметры и требования к уровню разработки объекта. Кроме этого, указывают направления и пути (стадии) выполнения работ, так называемую программу исследования, и приводят перечень научной, технической документации, подлежащей оформлению и сдаче при приемке выполненных по договору работ.

Техническое задание - документ, определяющий направление научно-исследовательской или конструкторской разработки и содержащий основ-

ные технические требования, предъявляемые к изделию или услуге. Неточность данного задания может привести к отрицательным результатам работы в целом либо к выполнению безрезультатной работы. Поэтому на основе тематики работ и описания объекта, заданных заказчиком, программу работ составляет, как правило, исполнитель (специалист) и согласовывает с заказчиком. Подготовленное исполнителем и согласованное сторонами техническое задание содержит требование к работам, программу их выполнения и технико-экономические параметры объекта и результатов работ. Поскольку заказчик нередко заинтересован в конечном результате комплекса работ, договор с исполнителем может охватывать весь их цикл - от проведения исследований до опытно-конструкторских разработок и изготовления образца изделия. При этом сторонами может быть предусмотрена (п. 2 ст. 774 ГК РФ) обязанность заказчика выдать исполнителю техническое задание и согласовать с ним программу работ и технико-экономические параметры или тематику работ.

Следует обратить внимание *на имеющуюся* при определении предмета договоров НИОКР и ТР *законодательную коллизию*. Из содержания п.1 ст. 769 ГК РФ следует, что техническое задание является существенным условием *только для договоров на выполнение научно-исследовательских работ*. Соответственно, для *договоров на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ* данное положение нормы не распространяется и таковым не является¹².

Данная коллизия содержится и в регулирующих данный вид правоотношений подзаконных актах. Согласно положениям ГОСТ 7.32-2001, предметом договора на выполнение НИР является проведение научных изысканий согласно техническому заданию. Результатом работ в данном случае будет выступать представление отчета о научно-исследовательской работе - научно-технический документ, который содержит систематизированные данные о научно-исследовательской работе, описывает состояние научно-технической проблемы, процесс и (или) результаты научного исследования (требования ГОСТ 7.32-2001 "Отчет о научно-исследовательской работе"). Таким образом, данным государственным стандартом фактически установлены требования к оформлению результатов выполненных

научно-исследовательских работ. Однако при этом законодательно не закреплена обязанность заказчика изначально и обязательно устанавливать требования к проведению планируемой работы - техническое задание. Данное обстоятельство в дальнейшем может порождать споры по качеству и объемам выполненных исполнителем работ.

Сходность договорных правоотношений и предмета регулирования договоров НИР, ОКР и ТР следует также и из требований государственных стандартов. Анализ конкретизации положений при выполнении отдельных этапов НИР свидетельствует о составлении, как правило, исполнителем промежуточных отчетов. Данное обязательство находит отражение в Техническом задании на НИР и в календарном плане выполнения НИР.

Исходя из требований государственных стандартов, структурными элементами отчета о НИР являются¹³:

- титульный лист;
- список исполнителей;
- реферат;
- содержание;
- нормативные ссылки;
- определения;
- обозначения и сокращения;
- введение;
- основная часть;
- заключение;
- список использованных источников;
- приложения.

Согласно стандартам в отчете по НИР должны быть в полной мере отражены объекты исследования или разработки, цель работы, метод или методология проведения работы, результаты работы: основные конструктивные, технологические и технико-эксплуатационные характеристики; степень внедрения или рекомендации по внедрению или итоги внедрения результатов НИР; область применения; экономическая эффективность или значимость работы; прогнозные предположения о развитии объекта исследования.

Таким образом, отчет по НИР является фактически техническим заданием на разработку конструктивного решения, изделия и пр., *т.е. тем, что выступает предметом договоров на выполнение ОКР и ТР.*

Рассмотрим данный вопрос с другой стороны. Предмет договора на выполнение ОКР и ТР -

разработка конструктивного решения, изделия, создание образца изделия, воплощающего это решение, либо новых приемов, операций и методов работы. Таким образом, *результатом работ ОКР и ТР является материальная вещь*, выраженная, например, в виде автоматизированной системы, программного изделия (программы) и пр. Для создания автоматизированной системы по автоматизации различных видов деятельности (управление, проектирование, исследование и т. п.) необходимо руководствоваться требованиями государственных стандартов (в рассматриваемом нами случае ГОСТ серии 34.XXX), в котором указано обязательное наличие технического задания. Для создания программного изделия (программы) следует руководствоваться требованиями серии ГОСТА 19.XXX, в котором также указано обязательное наличие технического задания.

В соответствии со стандартами техническое задание на создание автоматизированной системы должно содержать следующие элементы (ГОСТ 34.602-89. Техническое задание на создание автоматизированной системы)¹⁴:

1. Общие положения
 - 1.1. Полное наименование системы и ее условное обозначение
 - 1.2. Номер договора (контракта)
 - 1.3. Наименования организации-заказчика и организаций-участников работ
 - 1.4. Перечень документов, на основании которых создается система
 - 1.5. Плановые сроки начала и окончания работы по созданию системы
 - 1.6. Источники и порядок финансирования работ
 - 1.7. Порядок оформления и предъявления заказчику результатов работ по созданию системы
 - 1.8. Перечень нормативно-технических документов, методических материалов, использованных при разработке ТЗ
 - 1.9. Определения, обозначения и сокращения
2. Назначение и цели создания системы
3. Характеристика объекта автоматизации
4. Требования к системе
 - 4.1. Требования к системе в целом
 - 4.2. Требования к функциям (задачам), выполняемым системой
 - 4.3. Требования к видам обеспечения
5. Состав и содержание работ по созданию (развитию) системы

6. Порядок и контроль приемки системы

6.1. Виды, состав, объем и методы испытаний системы

6.2. Общие требования к приемке работ по стадиям

6.3. Статус приемочной комиссии

7. Требования к составу и содержанию работ по подготовке объекта автоматизации к вводу системы в действие

8. Требования к документированию

9. Источники разработки

Приложение

Как следует из изложенного, техническое задание на создание автоматизированной системы содержит все нормы отчета по НИР. Иными словами, *конечный результат на выполнение работ по НИР является логическим продолжением предмета договора на выполнение работ по ОКР и ТР*. Более того, представляется, что работы по ОКР и ТР *для получения эффективного результата* должны быть проведены исключительно при обязательном наличии технического задания. В противном случае существует большая вероятность выполнения бесполезной, непродуктивной работы, требующей оплаты заказчиком.

Как показывает правоприменение, заказчиком на выполнение работ по НИР, ОКР и ТР в основном являются государственные органы и учреждения, поскольку для коммерческих организаций данный вид работ является весьма дорогостоящим и трудоемким. Государственный заказчик при заключении контракта (договора), как правило, возлагает обязанность на исполнителя в своей работе руководствоваться законодательством и действующими государственными стандартами (ГОСТ). В результате избежать написания технического задания исполнителю не удается. Данный факт подтверждает целесообразность внесения изменений в ГК РФ и законодательного закрепления наличия в качестве существенного условия договоров ОКР и ТР технического задания.

Необходимо также отметить еще одно условие, *законом прямо не названным существенным, но*, как нам представляется, *таким являющимся*. Это *порядок сдачи выполненных исполнителем работ и приемка заказчиком данных работ*. Выделение порядка приемочных испытаний в отдельное существенное условие обусловлено спецификой выпол-

няемых работ. Бывают случаи, когда сдачу работ необходимо проводить на специально подготовленных объектах-стендах, которые должны быть созданы и оборудованы для проведения приемочных испытаний, определенном оборудовании, из определенных материалов и составляющих. Нередко между заказчиком и исполнителем даже возникает спор, кем именно и за чей счет должно быть изготовлено то или иное оборудование. При заключении договоров необходимо выдвигать требования к форме (виду) отчетных документов, их количеству и оформлению. В случае выполнения работ с замечаниями необходимо определить сроки исправления замечаний, вид и форму документа, в рамках которого будут исправлены замечания. Документально должен быть зафиксирован и регламент проведения приемочных испытаний в связи с тем, что заказчик, как правило, превышает свои полномочия в ходе приемочных испытаний и требует от исполнителя выполнения работ, которые не были оговорены сторонами изначально. Изложенное подтверждает необходимость обязательного представления технического задания при заключении договоров.

Особо сложный вопрос, возникающий при определении перечня существенных условий, связан с толкованием п. 4 ст. 769 ГК РФ. В соответствии с данной нормой *условия договоров на НИОКР должны соответствовать* законам и иным правовым актам об исключительных правах. Означает ли это, что в случаях, когда предметом договоров, обозначенных в гл. 38 ГК РФ, будут создание и передача прав на произведения науки, объекты промышленной собственности, такие договоры должны включать существенные условия, предусмотренные, соответственно, для авторских договоров и договоров на уступку патента? Следуя буквальному толкованию п. 4 ст. 769 ГК РФ - "условия на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ должны соответствовать законам и иным правовым актам об исключительных правах (интеллектуальной собственности)", - ответ является положительным.

Исследование сущности условий договоров на выполнение НИОКР и ТР показало, что законодатель не в полной мере учел особенности специфики выполнения работ по этим договорам, недостаточно глубоко исследовал проблемы надлежащей реализации и исполнения обязательств

по договорам НИОКР и ТР, закрепив в основном за договорами данного типа перечень существенных условий, свойственных другим видам договоров.

¹ Обзор законодательства осуществлен при использовании справ.-правовой системы «КонсультантПлюс». URL: www.consultant.ru.

² См. об этом: Ученые-юристы МГУ о современном праве / Моск. гос. ун-т им. М.В. Ломоносова; под ред. М.К. Треушникова. М., 2005.

³ Гражданский кодекс Российской Федерации. Ч. 1. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

⁴ Позиция Президиума ВАС РФ изложена в п. 6 Обзора практики применения арбитражными судами статьи 10 ГК РФ (утв. информационным письмом от 25 нояб. 2008 г. № 127). До выхода указанного выше информационного письма ВАС РФ арбитражные суды иногда высказывали мнение, что срок реализации работ по договору выполнения научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ не являлся существенным условием. Мотивировано это было тем, что ст. 702 ГК РФ не позволяет рассматривать сроки выполнения работ в качестве существенного условия для всех видов договора подряда. В ст. 708 ГК РФ нет прямого указания на то, что срок выполнения работ по договору подряда является существенным условием или условием, отсутствие которого в договоре влечет его незаключенность.

Анализ норм гл. 37 ГК РФ позволяет сделать вывод о том, что начальные и конечные сроки выполнения работ как существенные условия предусмотрены только для договоров строительного подряда и государственного контракта на выполнение подрядных работ для государственных нужд (см.: Постановление

ФАС Северо-Кавказского округа от 13 июля 2006 г. № Ф08-3038/2006).

⁵ Гражданский кодекс Российской Федерации. Ч. 1.

⁶ Гражданский кодекс Российской Федерации. Ч. 2.

⁷ См.: Гаврилов Э.П. Комментарий к нормам главы 38 ГК РФ // Патенты и лицензии. 2005. № 9, 10. С. 12; Комментарий к ГК РФ, части второй / под ред. С.П. Гришаева, А.М. Эрделевского. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс»; и др.

⁸ См.: Гражданское право. Ч. 2 / под ред. О.М. Козырь, А.Л. Маковского, С.А. Хохлова. М., 1996. С. 489; Комментарий к ГК РФ / под ред. С.А. Степанова (Институт частного права). М., 2009.

⁹ См.: Гражданское право. Ч. 2 / под ред. В.П. Мозолина. М., 2007. С. 365; Гражданское право: учебник. Т. 2 / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М., 2009; Гражданское право: учебник. Т. 2 / Е.Н. Абрамова, Н.М. Аверченко, К.М. Арсланов; под ред. А.П. Сергеева. М., 2010; Гражданское право: учебник. Т. 2 / под ред. О.Н. Садикова. М., 2007. С. 217.

¹⁰ См.: Гражданское право: учебник. Т. 2 / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М., 2009; Гражданское право: учебник. Т. 2 / Е.Н. Абрамова, Н.М. Аверченко, К.М. Арсланов; Гражданское право: учебник. Т. 2 / под ред. О.Н. Садикова. М., 2007. С. 217.

¹¹ Гражданское право: учеб. для вузов / под ред. В.П. Камышанского, Н.М. Коршунова, В.И. Иванова. М., 2009. С. 370.

¹² Гражданский кодекс Российской Федерации. Ч. 2.

¹³ ГОСТ 7.32-2001. Введен Постановлением Госстандарта России от 4 сент. 2001 г. № 367-ст. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

¹⁴ ГОСТ 34.602-89 «Информационная технология. Комплекс стандартов на автоматизированные системы. Техническое задание на создание автоматизированной системы». Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

Поступила в редакцию 03.01.2012 г.