

## ПОЧЕМУ НЕ РАБОТАЕТ ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ЗАКОН № 217-ФЗ, ДАЮЩИЙ ПРАВО ВУЗАМ И НИИ СОЗДАВАТЬ МАЛЫЕ ПРЕДПРИЯТИЯ ДЛЯ ПРАКТИЧЕСКОГО ВНЕДРЕНИЯ РЕЗУЛЬТАТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ?

© 2013 Александрова Анна Александровна

Московский государственный университет приборостроения и информатики

E-mail: anna@cplire.ru

В основе любой прикладной разработки лежит мощный задел фундаментальных исследований. Закон от 2 августа 2009 г. № 217-ФЗ был призван ответить на давно назревший запрос университетов и научно-исследовательских институтов, однако им не просто воспользоваться.

*Ключевые слова:* фундаментальная наука, результаты интеллектуальной деятельности, малые предприятия, инновационная экономика.

Одной из главнейших функций государства, а также его исключительной прерогативой является законодательное регулирование. Это было актуально и в период зарождения процесса предпринимательской деятельности, актуально и сейчас, когда нормативно-правовая база уже сформирована, однако требует изменений и дополнений. Законодательное регулирование деятельности малых фирм и, в частности, фирм, ориентированных на наукоемкие технологии, должно стимулировать как создание новых субъектов бизнеса, так и динамичное развитие уже существующих. Законодательство не должно тормозить предпринимательскую активность, создавать административные барьеры при входе на рынок, при наращивании масштабов бизнеса.

В России малый бизнес начал развиваться, по историческим меркам, сравнительно недавно. Примечателен тот факт, что активный рост этого сектора экономики пришелся на период, когда еще не было сформировано даже минимально необходимой законодательной базы, регулирующей сектор малого предпринимательства. Однако после принятия пакета законодательных актов стихийные явления, наблюдавшиеся в процессе формирования и функционирования малых фирм, пошли на спад.

По показателю количества малых предприятий на 100 тыс. жителей Россия уступает многим зарубежным странам, что негативно сказывается на экономическом развитии страны. Помимо слабых количественных характеристик, наше государство уступает странам с более развитой экономикой и по качественным показателям. Крайне мало предприятий представлено в сфере производства, научно-технической и инно-

вационной деятельности. Большинство предприятий малого бизнеса работает в сфере торговли, общественного питания, оказания бытовых услуг населению.

Одними экономическими факторами объяснить такое состояние малого бизнеса было бы неправильно. Законодательство, регулирующее малый бизнес, до сих пор находится в стадии формирования, так как ряд вопросов в данной области еще остается неотрегулированным. Одной из причин низкой приспособляемости малого бизнеса к российским условиям являются, в частности, недостатки в правовом регулировании, нестабильность налогового законодательства.

Но данную проблему необходимо рассматривать глубже. Недовольство работой чиновников и налоговых ведомств возникает из-за постоянного изменения налогового законодательства, сложности, двусмысленности и нечеткости формулировок принимаемых законов. Неспециалисту трудно разобраться в сути принимаемых законов, уследить за их изменением и правильно их интерпретировать. Кроме того, работа налоговых инспекций организована слабо, посещение, как правило, сопряжено с томительным ожиданием, и получить там качественную консультацию очень сложно. Именно на этом уровне и возникает первичная конфронтация государства и предпринимателя. Чтобы ситуация изменилась, государственная политика должна учитывать сложившиеся обстоятельства и обеспечить налоговые льготы, улучшить качество принимаемых законов, наладить работу налоговых ведомств и снабдить их квалифицированными кадрами. Эти меры в совокупности с информационно-правовой поддержкой малого бизнеса позволят малым пред-

приятиям выйти из сектора теневой экономики и тем самым обеспечить стабильные налоговые поступления в бюджет.

Основной закон, регламентирующий деятельность малых предприятий, - это Федеральный закон от 24 июля 2007 г. № 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации". Данный закон "определяет общие положения в области государственной поддержки малого предпринимательства в Российской Федерации, устанавливает формы и методы государственного стимулирования и регулирования деятельности субъектов малого предпринимательства". Принятие этого закона - ответ на многолетний запрос начавшего формирование рынка малых предприятий.

Более интересным для анализа является другой федеральный закон - Закон № 217-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам создания бюджетными научными и образовательными учреждениями хозяйственных обществ в целях практического применения (внедрения) результатов интеллектуальной деятельности", призванный способствовать переходу российской экономики на "инновационные рельсы"<sup>1</sup>.

Само понятие "инновации" и его производные активно применяются в последние десятилетия для придания принципиально новых свойств описываемым явлениям. Большое количество определений понятия "инновации" связывает то, что основу любого из них составляет некий элемент новизны. Обобщенно термин "инновация" (англ. "innovation") означает нововведение как результат практического (научно-технического) освоения новшества (новации). К инновациям относятся новые продукты, наукоемкие технологические процессы, модификации продуктов, новые услуги<sup>2</sup>. Обязательными атрибутами инновации являются новизна и возможность ее практического применения.

Современные тенденции развития экономики указывают на то, что инновационная экономика перестала быть прерогативой государств, лидирующих по количеству генерируемых ими технологий. Даже страны, подобные России, ориентированные на ресурсно-сырьевой рынок, способны развиваться согласно инновационной стратегии. Так, в химической и нефтяной промышленности активно ведутся научные исследования в области высокотехнологичных методов добычи

углеводородных энергоносителей. Это позволяет сделать добычу полезных ископаемых более экономичной, а значит, и более прибыльной. Запрос крупных промышленных компаний на новые высокотехнологичные методы и квалифицированные кадры для доведения научной разработки до нужной технологии напрямую относится к развитию фундаментальной науки. В основе любой прикладной разработки лежит мощный задел фундаментальных исследований, и в то время, когда некорректно говорить о коммерческой составляющей фундаментальной науки и ее окупаемости, можно наблюдать эффективную коммерциализацию технологий, полученных в процессе фундаментальных исследований.

Отличительной особенностью инновационной экономики является создание благоприятных условий для функционирования инновационной деятельности, приоритетное финансирование фундаментальной науки, научно-исследовательских проектов и центров распространения знаний. По словам заместителя главного ученого секретаря Президиума РАН Иванова Владимира Викторовича, российская фундаментальная наука является одним из конкурентных преимуществ России, а уникальная организационная структура академической науки позволяет решать стратегически важные задачи. По его словам, хорошо известны как проекты, родившиеся в недрах академии и реализованные отечественной экономикой, так и разработки, не востребованные внутри страны, но нашедшие широкое применение за рубежом. В настоящее время задача сводится к определению роли академического сектора науки в развитии инновационной системы России и формировании соответствующей научно-технической и инновационной политики<sup>3</sup>.

Одной из национальных стратегических задач выступает минимизация технологического отставания, проявляющегося в низких темпах инновационного развития предприятий и слабой инновационной активности экономики в целом. В рамках мероприятий по развитию инновационной инфраструктуры необходимо повышать эффективность трансфера знаний и технологий как на внутреннем, так и на внешнем рынке, способствовать росту капитализации интеллектуального потенциала, повышать инвестиционную привлекательность научно-исследовательских организаций.

Анализируя суть инновационного процесса, можно сделать вывод, что наиболее вероятным

местом возникновения идеи создания инновационной продукции являются университеты и институты. Технопарки, бизнес-парки и исследовательские центры - место, где размещается инновационный проект, уже разработанный и запущенный в серийное производство. Данный процесс предваряет долгий путь от идеи создания продукта, которую изобретатель путем научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ превратил в опытный образец, потом в пилотное изделие. Вся эта работа происходит в основном в стенах научно-исследовательских институтов и исследовательских лабораториях университетов, используются все ресурсы данных учреждений. Учреждения несут нагрузку по оплате труда ученых-исследователей, предоставляют помещение для работы, приобретают материалы и оборудование, обслуживают здание, осуществляют финансово-хозяйственные мероприятия, связанные с деятельностью организации.

В результате возникает ряд вопросов:

- что делать, когда лаборатория подошла к стадии серийного производства разработанного ею продукта;

- как совместить основную деятельность учреждения и предпринимательскую;

- где разместить производство;

- как юридически оформить предпринимательскую деятельность;

- из каких источников привлекать инвестиции для проекта;

- кто является правообладателем объектов интеллектуальной собственности, возникающих в процессе инновационной предпринимательской деятельности.

Закон № 217-ФЗ от 2 августа 2009 г. был призван ответить на давно назревший запрос университетов и научно-исследовательских институтов. С принятием данного федерального закона вузы и НИИ получили право самостоятельно создавать малые предприятия для практического внедрения результатов своей интеллектуальной деятельности. Закон можно считать отправной точкой для развития инновационной экономики.

Уже в первые месяцы после принятия Федерального закона № 217-ФЗ, когда вузы и НИИ начали регистрировать малые предприятия, возникли первые проблемы. Основная из них - проблема в области прав на результаты интеллектуальной деятельности (РИД). Большинство научных и образовательных учреждений не имеет на сво-

ем балансе результатов интеллектуальной деятельности в составе нематериальных активов (НМА). Нематериальными активами, прежде всего, выступают патенты на изобретения, лицензии, патенты на полезные модели. Учреждения, принимающие на баланс НМА, не могут их объективно оценить по причине того, что нет нормативно-методической базы, с помощью которой можно определить их стоимость. Балансовая стоимость патентов складывается из стоимости патентных пошлин за подачу и экспертизу заявки, регистрацию изобретения, выдачу патента и поддержание его в силе. Как правило, балансовая стоимость одного патента не превышает нескольких тысяч рублей.

Согласно Закону № 217-ФЗ вузы и НИИ, создавая малые предприятия для практического внедрения результатов своей интеллектуальной деятельности, могут вносить в их уставный капитал неисключительные права на использование РИД. Но прежде чем их внести, их нужно поставить на баланс. Главная сложность - это поставить НМА на баланс, максимально минимизировав возникший налог на прибыль. К этому моменту затраты на создание объекта интеллектуальной собственности уже списаны, и полная стоимость появившегося актива подпадает под налогообложение. Первое предложение по изменению нормативно-правовой базы, регулирующей деятельность малых фирм в сфере наукоемких технологий, - предусмотреть возможность принятия к бухгалтерскому учету ранее созданных результатов интеллектуальной деятельности без уплаты налога на прибыль.

Прежде чем приступить к созданию малого предприятия на базе бюджетного учреждения, необходимо внести соответствующие изменения в устав, подвести свой результат интеллектуальной деятельности под соответствующий инвестиционный проект, сделать оценку передаваемой интеллектуальной собственности, исходя из того, какую долю в будущем предприятии рассчитывает получить учреждение. Если стоимость передаваемых прав на РИД будет превышать 500 тыс. руб., потребуется оценка независимого эксперта. Для того чтобы найти инвестора, надо доработать РИД до состояния инновационного проекта, сделать его оценку и определить, какую долю хочет получить бюджетная организация в создаваемом малом предприятии. Кроме того, всю эту информацию следует донести до инвес-

тора. Данные мероприятия потребуют от бюджетного учреждения ощутимых затрат. Здесь возникает главный вопрос: за счет каких средств бюджетное учреждение может провести эту работу? Может быть, за счет прибыли, полученной от предпринимательской деятельности? Однако действующий закон не позволяет бюджетным учреждениям доход, полученный от предпринимательской деятельности, направлять на создание предприятий.

Второе предложение по изменению нормативно-правовой базы, регулирующей деятельность малых фирм в сфере наукоемких технологий: предусмотреть возможность для вузов и НИИ направления части прибыли от приносящей доход деятельности на мероприятия, связанные с созданием малых инновационных предприятий на базе этих учреждений.

Анализируя Закон № 217-ФЗ, первое, что хочется отметить, - это уведомительный порядок создания хозяйствующих субъектов. В законе сказано: "Бюджетные научные учреждения и созданные государственными академиями наук научные учреждения имеют право без согласия собственника их имущества с уведомлением федерального органа исполнительной власти... быть учредителями хозяйственных обществ, деятельность которых заключается в практическом применении (внедрении) результатов интеллектуальной деятельности... исключительные права на которые принадлежат данным научным учреждениям. При этом уведомление о создании хозяйственного общества должно быть направлено бюджетным научным учреждением или созданным государственной академией наук научным учреждением в течение семи дней с момента внесения в единый государственный реестр юридических лиц записи о государственной регистрации хозяйственного общества".

Переход от разрешительного порядка регистрации предприятий к уведомительному, безусловно, упрощает процесс их создания, но эту проблему следует рассматривать глубже: речь идет не только о создании хозяйствующих субъектов, но и об эффективном их функционировании. Ощущается необходимость в методических рекомендациях по созданию и реализации деятельности малых предприятий. В этих рекомендациях должны быть представлены ответы на следующие вопросы:

1) наименование предприятия. Целесообразным будет наименование, базирующееся на на-

звании научного (образовательного) учреждения, на базе которого оно создано;

2) типовая форма устава. Необходимо предложить типовую форму устава с целью избежать всевозможных нарушений действующего законодательства. Нарушение можно допустить непреднамеренно, учитывая тот факт, что Закон № 217-ФЗ в вопросах реализации бюджетными учреждениями науки и образования имущественных прав и прав на интеллектуальную собственность ссылается на Гражданский кодекс РФ, помимо этого, на данные учреждения распространяются отдельные постановления правительства, а также приказы и распоряжения ведомств, в чьем ведении они находятся. Эксперты, анализирующие упомянутые законы, отмечают наличие в них неоднозначных трактовок;

3) типовое лицензионное соглашение. Лицензионное соглашение приобретает особую важность, учитывая наличие в законе следующей формулировки. В законе сказано: "Бюджетные научные учреждения и созданные государственными академиями наук научные учреждения в качестве вклада в уставные капиталы таких хозяйственных обществ вносят право использования результатов интеллектуальной деятельности... исключительные права на которые сохраняются за данными научными учреждениями. При этом внесенное в качестве вклада в уставные капиталы хозяйственных обществ право использования результатов интеллектуальной деятельности не может предоставляться хозяйственными обществами третьим лицам по договору, а также передаваться третьим лицам по иным основаниям, если иное не предусмотрено федеральным законом". Из вышесказанного следует, что созданному хозяйственному субъекту передаются неисключительные права на РИД. Инвесторы крайне осторожно относятся к неисключительным правам и подобные проекты финансируют неохотно;

4) типовая процедура регистрации объектов интеллектуальной собственности. В методических рекомендациях необходимо поместить информацию о регистрации объектов интеллектуальной собственности в материнской организации, прописать процедуру их оценки и постановки на учет, а также способ их передачи в малое предприятие (типовое лицензионное соглашение, типовый договор и акт);

5) типовые условия реализации деятельности малых предприятий. Данный раздел должен

**Предложения по изменению Закона № 217-ФЗ от 2 августа 2009 г., регулирующего деятельность малых фирм в сфере наукоемких технологий**

Проблема, требующая законодательного решения	Предложение по изменению нормативно-правовой базы
<p>Вузы и НИИ, создавая малые предприятия для практического внедрения результатов своей интеллектуальной деятельности, могут вносить в их уставный капитал неисключительные права на использование результатов интеллектуальной деятельности. Но прежде чем их внести, их нужно поставить на баланс. <u>Главная сложность - это поставить НМА на баланс, максимально минимизировав возникший налог на прибыль.</u> К этому моменту затраты на создание объекта интеллектуальной собственности уже списаны, и полная стоимость появившегося актива подпадает под налогообложение</p>	<p>Предусмотреть возможность принятия к бухгалтерскому учету ранее созданных результатов интеллектуальной деятельности без уплаты налога на прибыль</p>
<p>Для того чтобы найти инвестора, надо доработать результат интеллектуальной деятельности до состояния инновационного проекта, сделать его оценку и определить, какую долю хочет получить бюджетная организация в создаваемом малом предприятии. Данные мероприятия потребуют от бюджетного учреждения ощутимых затрат. <u>Главная проблема - найти источник финансового обеспечения данных мероприятий</u></p>	<p>Предусмотреть возможность для вузов и НИИ направления части прибыли от приносящей доход деятельности на мероприятия, связанные с созданием малых инновационных предприятий на базе этих учреждений</p>
<p>Переход от разрешительного порядка регистрации предприятий к уведомительному, безусловно, упрощает процесс их создания, но эту проблему следует рассматривать глубже: речь идет не только о создании хозяйствующих субъектов, но и об эффективном их функционировании. <u>Главная сложность - отсутствие правовой поддержки для решения следующих вопросов: наименования предприятия; типовой формы устава; типового лицензионного соглашения; типовой процедуры регистрации объектов интеллектуальной собственности</u></p>	<p>Разработать методические рекомендации по созданию и реализации деятельности малых предприятий, создаваемых на базе вузов и НИИ</p>
<p>Проблема правоприменения результатов интеллектуальной деятельности. Результаты интеллектуальной деятельности возникают в учреждениях вследствие выполнения ими государственного задания, субсидируемого из средств государственного бюджета. Либо они возникают в результате выполнения научной работы в рамках целевой программы, финансируемой из госбюджета или бюджетов различных ведомств и уровней. Неопределенность в вопросе, кому принадлежат права на интеллектуальную собственность - авторам, учреждениям, ведомствам или государству, тормозит реализацию Закона № 217-ФЗ. В такой ситуации <u>ответственным лицам учреждений сложно принимать управленческие решения, связанные с созданием малых предприятий</u></p>	<p>Законодательно решить вопрос о правах учреждений на результаты интеллектуальной деятельности и порядок реализации этих прав</p>
<p>В уставный капитал малого предприятия могут быть внесены оборудование и иное имущество, находящееся в оперативном управлении учреждений. Таким образом, <u>могут возникнуть обстоятельства, при которых возможно отчуждение госсобственности</u></p>	<p>Предусмотреть процедуру банкротства малых предприятий, в уставном капитале которых имеется госимущество, закрепленное за учреждением-учредителем на праве оперативного управления</p>

содержать информацию о деятельности малого предприятия на базе материнской структуры, раскрыть вопросы о предоставлении права на использование площадей, оборудования и персонала.

Таким образом, третье предложение по изменению нормативно-правовой базы, регулирующей деятельность малых фирм в сфере наукоемких технологий, - необходимость создания мето-

дических рекомендаций по созданию и реализации деятельности малых предприятий, формируемых на базе вузов и НИИ.

Следующий очень важный вопрос, который неизбежно возникает при попытках реализации Закона № 217-ФЗ, - это реализация прав на результаты интеллектуальной деятельности. Малые предприятия, создаваемые на базе вузов и НИИ, предназначены для внедрения новых технологий, стратегической целью которых является последующая их передача в промышленное освоение. Закон не дает четкого ответа на вопросы: каким образом права на результаты интеллектуальной деятельности будут передаваться в малые предприятия, какие это должны быть права и каков порядок реализации этих прав и их управлением. Для решения этого вопроса требуется обращение к Гражданскому кодексу РФ, в частности, к гл. 77 ч. IV, в которой идет речь о единых технологиях и процедурах использования прав на эти технологии. Но Гражданский кодекс не решает вопрос о возможности бюджетных учреждений науки и образования иметь на праве собственности результаты интеллектуальной деятельности. Даже у специалистов нет единого мнения о том, кому на самом деле принадлежат права на РИД - учреждениям, Российской академии наук, другим ведомствам или являются госсобственностью. Результаты интеллектуальной деятельности возникают в учреждениях вследствие выполнения ими государственного задания, субсидируемого из средств государственного бюджета, либо они возникают в результате выполнения научной работы в рамках целевой программы, финансируемой из госбюджета или бюджетов различных ведомств и уровней. Неопределенность в данном вопросе тормозит реализацию Закона № 217-ФЗ. Ответственные лица учреждений не могут принимать управленческие решения, связанные с созданием малых предприятий, когда не решен такой серьезный вопрос, как права на РИД.

Четвертое предложение по изменению нормативно-правовой базы, регулирующей деятельность малых фирм в сфере наукоемких технологий, - необходимость законодательного решения вопроса о правах учреждений на результаты интеллектуальной деятельности и порядок реализации этих прав.

Следующая проблема, не решенная законодательно, возникает уже в процессе реализации

деятельности малых предприятий, созданных на базе вузов и НИИ. В законе не прописана процедура банкротства таких предприятий. В уставный капитал малого предприятия могут быть внесены оборудование и иное имущество, находящееся в оперативном управлении учреждений. Таким образом, могут возникнуть обстоятельства, при которых возможно отчуждение госсобственности. Главным образом это касается недвижимости.

Пятое предложение по изменению нормативно-правовой базы, регулирующей деятельность малых фирм в сфере наукоемких технологий, - законодательно предусмотреть процедуру банкротства малых предприятий, в уставном капитале которых имеется госимущество, закрепленное за учреждением-учредителем на праве оперативного управления.

Анализ Закона № 217-ФЗ показывает: несмотря на то, что закон принят и вступил в силу, им не так просто воспользоваться. Пробелы в законодательстве тормозят создание малых инновационных предприятий и вместе с тем тормозят развитие инновационной экономики в целом. Предложения по изменению нормативно-правовой базы, а именно Закона № 217-ФЗ от 2 августа 2009 г., регулирующего деятельность малых фирм в сфере наукоемких технологий, систематизированы в таблице.

Вышеназванные предложения по изменению нормативно-правовой базы относятся к уже принятому и действующему Федеральному закону № 217-ФЗ. Его анализ актуален ввиду того, что внесение поправок в уже существующий закон является более реальной мерой, чем разработка и принятие нового закона.

<sup>1</sup> Выражение “инновационные рельсы” получило широкое распространение после выхода статьи третьего Президента РФ Дмитрия Анатольевича Медведева “Россия, вперед!”, опубликованной 10 сентября 2009 г. в интернет-издании “Газета.Ru”.

<sup>2</sup> Словарь инновационных терминов / Академия информационных систем. URL: <http://www.infosystems.ru>.

<sup>3</sup> Технологический прорыв России: стратегическое партнерство государства и бизнеса : материалы науч.-практ. конф., проведенной в рамках VI Московского международного салона инноваций и инвестиций, 7-10 февр. 2006 г., г. Москва, Всероссийский выставочный центр. М., 2006.