

СУЩНОСТНАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА НЕМАТЕРИАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ: ИНСТИТУЦИОНАЛЬНЫЙ ПОДХОД

© 2015 Колесникова Юлия Сергеевна

кандидат экономических наук, доцент

Казанский (Приволжский) федеральный университет

420008, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Кремлевская, д. 18

E-mail: hulia_k@mail.ru

Приводится институциональная структура нематериальной собственности, основанная на правомочиях отдельных ее составных элементов. Нематериальная собственность имеет сложную и неоднородную структуру, объединяющую права на различные нематериальные объекты. Определяются правомочия в отношении различных нематериальных элементов.

Ключевые слова: институциональная теория, нематериальная собственность, правомочия, права на информационный капитал.

В институциональной теории вопросы собственности занимают особое место, правам собственности приписывается поведенческое значение, по своей сути они являются отношением между субъектом собственности и обществом, права собственности нематериальны и могут распространяться на нематериальные объекты, кроме того, право собственности может быть разделено на множество правомочий. Институциональный подход к определению нематериальной собственности предполагает, что будут рассмотрены не сами нематериальные объекты, а права в отношении них между собственниками и обществом.

Важной проблемой института нематериальной собственности является определение границ своего права в отношении нематериального объекта и возможности его спецификации, поскольку размывание данных прав снижает стимулы к деятельности по коммерциализации нематериальной собственности. В настоящее время наблюдается тенденция, когда пучок прав собственности усложняется (отдельные правомочия могут принадлежать различным субъектам), права в отношении нематериальных объектов в большей степени расщеплены, поскольку право пользования в отношении нематериальных объектов еще не дает, к примеру, права передачи третьим лицам и коммерциализацию данного права (например, право прослушивания музыкального произведения еще не дает права его трансляции)¹.

В отношении нематериальной собственности зачастую действует ограничение доброго самаритянина, когда право пользования нематери-

альным объектом не специфицируется, однако доступ к другим правам ограничен. Так, например, все общество может знакомиться с культурным наследием своей страны, но не может им распоряжаться. Ограничение доброго самаритянина в отношении нематериальной собственности должно стимулировать научно-техническое развитие, не приводя к размыванию прав собственности, однако именно с институтом нематериальной собственности возникает проблема спецификации, поскольку при предоставлении одного из прав пучка собственности зачастую становится невозможным ограничить другие права (проблема “пиратства”). Однако проблема спецификации прав собственности также зависит от количества субъектов, проявляющих интерес к объекту собственности.

Таким образом, в отношении института нематериальной собственности действует ряд противоречий:

1. Для коммерциализации прав нематериальной собственности необходимо отчуждать часть прав, в то же время возникает сложность спецификации остаточных прав на нематериальный объект (при продаже телефонов, созданных по новым технологиям, данные технологии становятся достоянием общественности, компании-конкуренты их копируют или создают аналоги, в результате чего фирма-разработчик утрачивает конкурентное преимущество). Возникает противоречие между покупателем и продавцом, выражающееся в сложности определения и разграничения передаваемых прав. Таким образом, пра-

во пользования приводит к распространению права тиражирования, что делает товар не уникальным и лишает производителя возможности получения монопольной ренты.

2. Существует также противоречие коммерциализации и оценки нематериальной собственности. Субъект, не получающий доход из нематериального объекта, не заинтересован в его оценке, поскольку с ней связаны транзакционные издержки, в то же время неоцененные нематериальные объекты сложно коммерциализировать, причем данный тезис справедлив как на уровне фирмы (без оценки нематериального объекта его невозможно включить в состав активов), так и на уровне индивида - не получая дипломов и сертификатов, сложно доказать работодателю, что вы обладаете необходимой квалификацией. Данное противоречие можно охарактеризовать как противоречие между субъектом нематериальной собственности и институциональной структурой (институтами оценки, образования, государства).

3. С точки зрения норм права выделяются три правомочия: владения, пользования, распоряжения, в действительности же с развитием экономических отношений правомочий становится больше, при этом институт права не отвечает в полной мере усложняющимся отношениям собственности (например, остается нерешенным вопрос авторства в случае производства нового знания на рабочем месте; с точки зрения спецификации спорным остается вопрос отчуждения, к примеру рукописей автором и собственником (не автором). При отчуждении рукописи автором исключительное право на произведение остается у него, при отчуждении рукописей собственником исключительное право передается вместе с материальным носителем (рукописью)². Возникает противоречие между субъектом нематериальной собственности и институтом права.

Право на интеллектуальные объекты собственности можно классифицировать по нескольким институтам, а интеллектуальную собственность представить как институциональную структуру. В соответствии с ГК РФ в структуре интеллектуальной собственности выделяют:

- 1) авторское право;
- 2) права, смежные с авторским;
- 3) патентное право;
- 4) право на селекционное достижение;
- 5) право на топологии интегральных микросхем;

б) право на секрет производства (ноу-хау);

7) права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий.

Мы полагаем, что данные права можно объединить в несколько более крупных институтов, включающих авторское и смежное право, промышленную собственность и право на секрет производства и ноу-хау. Аналогичной классификации интеллектуальной собственности придерживаются и А.Н. Асаул, Б.М. Карпов, В.Б. Перевязкин, М.К. Старовойтов³. По нашему мнению, данная классификация позволяет рассмотреть институты интеллектуальной собственности в соответствии с их сущностным содержанием.

Однако считаем целесообразным добавить к данной классификации также институт интеллектуальной собственности, имеющий маркетинговую природу, объектами данного вида интеллектуальной собственности являются средства индивидуализации.

По нашему мнению, пучок прав собственности, применяемый в юриспруденции, а также пучок прав собственности А. Оноре не вполне актуальны для нематериальных объектов, в частности для интеллектуальной собственности. В отношении интеллектуальной собственности, таким образом, остаются из “классического пучка прав собственности” только исключительное право, сопоставимое с правом владения, право пользования; право распространения частично сопоставляется с правом распоряжения. Исключительное право, подобно праву владения на нематериальный объект, позволяет одновременно обладать правами пользования и распространения. Отличительной чертой характера прав на нематериальные объекты, мы считаем, является разделение права распоряжения. Материальный объект затруднительно распространить без ведома производителя, тем более невозможно его распространить в количестве большем, чем выпустил производитель (в данном случае подделка рассматривается как распространение идеи в первую очередь). Право распоряжения на нематериальный объект усложняется, так, у автора появляется возможность отозвать переданное право, усложняется право распространения и появляется право следования.

Трансформация прав собственности в отношении материальных объектов к нематериальным представлена на рис. 1. В случае отчуждения автором оригинала произведения изобрази-

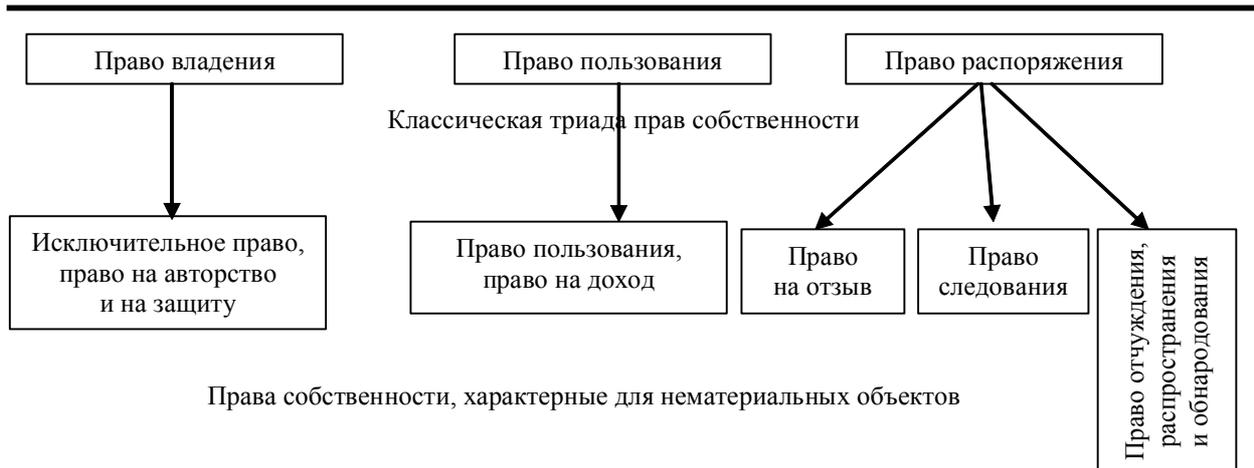


Рис. 1. Трансформация прав собственности

Примечание. Составлено автором на основе изученного материала.

тельного искусства при каждой публичной перепродаже соответствующего оригинала, в которой в качестве продавца, покупателя или посредника участвует галерея изобразительного искусства, художественный салон, магазин или иная подобная организация, автор имеет право на получение от продавца вознаграждения в виде процентных отчислений от цены перепродажи⁴. Право следования применяется не только в отношении произведений изобразительных искусств, подобное право есть и в спорте. При последующих перепродажах игрока (футбол) клуб, его воспитавший, получает процент от цены покупки игрока.

Остальные права в отношении интеллектуальной собственности, закрепленные в ГК РФ, являются специфическими, проявляющимися для нематериальных объектов.

Патентное право в соответствии с ГК РФ предполагает наличие авторского и исключительного права в отношении нематериального объекта. По своей сущностной характеристике патент есть право преимущественного использования и право на монополию в отношении объекта интеллектуальной собственности.

Помимо интеллектуальной собственности, в институциональную структуру нематериальной собственности входят права на нематериальные активы, к которым относят лицензии, которые по своей сути являются правами на осуществление деятельности. Лицензия - это монополизированное институтом государства право на осуществление деятельности.

Один из теоретиков неоинституционализма и новой экономической истории американский экономист Дуглас Норт (нобелевский лауреат 1993 г.)

определяет проблемы, связанные с использованием интеллектуальной собственности: “Развитие прав на интеллектуальную собственность поставило как сложные вопросы об измерении качества идей, так и трудные проблемы компромисса между плюсами повышения частной нормы отдачи на нововведения и минусами монопольных ограничений производства в результате предоставления исключительных прав на определенное время”⁵. В целом, права на нематериальные активы представляют по своей сущностной характеристике часть интеллектуальной собственности, которая может быть коммерциализирована согласно нормам учета. Лицензия, по нашему мнению, не является объектом интеллектуальной собственности как таковой, поскольку создана не мыслительными усилиями, а является механизмом передачи права собственности.

Помимо интеллектуальной собственности и лицензий в структуру нематериальной собственности входят права на объекты, созданные немислительными усилиями (информация, репутация и др.). В связи с этим считаем целесообразным выделить в отдельную группу права на социальный и информационный капитал, а также неидентифицируемую нематериальную собственность. Права на социальный капитал будут содержать в своей структуре все многообразие прав, относящихся к клиентскому и репутационному капиталу (права на связи с клиентами, репутация и др.). Под информацией мы понимаем знания и сведения, позволяющие получить прибыль. К неидентифицируемой нематериальной собственности мы относим синергетические эффекты, методы мотивации и другие права на не-



Рис. 2. Структура нематериальной собственности

Примечание. Составлено автором, иллюстрирует авторский подход к структуре нематериальной собственности.

материальные объекты, систематизированные знания. Структура нематериальной собственности проиллюстрирована на рис. 2. Отличительной чертой неидентифицируемой нематериальной собственности является ее неотделимость от конкретной организации или индивида, что затрудняет возможность ее отчуждения и коммерциализации.

Права на социальный капитал включают права на репутацию, на клиентский капитал и неидентифицируемый капитал. В данном случае пучок прав собственности А. Оноре также в полной мере не отражает отношений по поводу нематериальных объектов. В отношении прав на социальный капитал остается возможным право владения и пользования, право распоряжения исключает возможность отчуждения прав, поскольку, к примеру, связи предполагают двухстороннюю активную деятельность. Причем характерной чертой прав на социальный капитал является увеличение их стоимости по мере использования, так как стоимость социального капитала увеличивается

по мере его применения. Социальный капитал представляет собой совокупность реальных или потенциальных ресурсов, связанных с обладанием устойчивой сетью (durable networks) более или менее институционализированных отношений взаимного знакомства и признания - иными словами, с членством в группе⁶. Сформированы такие объединения выпускников известных университетов, как Лига плюща, Оксбридж, GU8 и др. В большинстве данных объединений платное членство, однако нахождение в группе позволяет устанавливать и поддерживать контакты с наиболее успешными выпускниками.

Нематериальная собственность имеет сложную и неоднородную структуру, объединяющую права на различные нематериальные объекты. Неоднородность структуры проявляется в различном правовом наборе в отношении разнообразных элементов нематериальной собственности: интеллектуальной собственности, лицензий, прав на информационный и социальный капитал, неидентифицируемой нематериальной собственности.

Распределение правомочий в отношении элементов нематериальной собственности*

Правомочия	Интеллектуальная собственность	Права на социальный капитал	Права на информационный капитал	Неидентифицируемая нематериальная собственность
Исключительное право	+			+
Право авторства	+		+	
Право пользования	+	+	+	+
Право распространения и обнародования	+		+	Ограничены
Право на отзыв	+			
Право доступа	+			
Право следования	+			
Право на доход	+	+	+	+
Право наследования	+	+		
Право на защиту	+	+		
Право отчуждения	+		+	

* Составлена автором.

Таблица иллюстрирует зависимость между уровнем развития института собственности и расщеплением объема правомочий. Чем более развит институт собственности, тем на большее число правомочий распадается право собственности. Право собственности в отношении объектов собственности становится предметом сделок. В полной мере коммерциализация нематериальной собственности возможна при возможности идентификации объекта собственности и наличии права его отчуждения, что не выполняется в отношении прав на социальный капитал и неидентифицируемую нематериальную собственность, что не позволяет отчуждать данные объекты и обменивать право пользования на них на право дохода, в то же время собственник может извлекать доход при их непосредственном использовании. К примеру, невозможно в полной мере передать связи с покупателями новому продавцу (знакомство с покупателем не обеспечивает его доверия к новому продавцу), однако данный ресурс будет приносить доход в коммерческой деятельности. Нами рассмотрена классификация нематериальной собственности, включающая интеллектуальную собственность, права на

информационный и социальный капитал, неидентифицируемую нематериальную собственность и лицензии. В отношении каждого из элементов институциональной структуры определен пучок прав собственности, на основе чего сделан вывод о том, что чем более развит институт собственности, тем на большее количество правомочий распадается пучок прав собственности. Право отчуждения становится правом, определяющим перспективы развития института собственности.

¹ Гражданский кодекс РФ. Ч. 4, ст. 1291. URL: http://www.consultant.ru/popular/gkrf4/79_2.html#p674.

² Там же.

³ Фахрутдинова Е.В. Человеческий капитал в Республике Татарстан: динамика развития // Вопросы экономики и права. 2013. № 12. С. 121-124.

⁴ Гражданский кодекс РФ. Ч. 4. URL: http://www.consultant.ru/popular/gkrf4/79_2.html#p682.

⁵ North D.C. Structure and Change in Economic History. New York, 1981. P. 173.

⁶ Бурдые П. Формы капитала. Экономическая социология / пер. М.С. Добряковой; науч. ред. В.В. Радаева; Центр гуманитарных технологий. Т. 6. № 3. С. 60-74. URL: <http://gtmarket.ru/laboratory/expertize/2009/2601>.

Поступила в редакцию 03.05.2015 г.