

*Д. А. Петров**

**ПОНЯТИЕ И ОСОБЕННОСТИ ДОГОВОРА
О ВЫПОЛНЕНИИ ДОПОЛНИТЕЛЬНЫХ РАБОТ
ПО ДОВЕДЕНИЮ ЕДИНОЙ ТЕХНОЛОГИИ
ДО СТАДИИ ПРАКТИЧЕСКОГО ПРИМЕНЕНИЯ
С УЧЕТОМ ПОТРЕБНОСТЕЙ ЗАИНТЕРЕСОВАННОГО ЛИЦА**

Вводя в российскую правовую систему понятие единой технологии как выраженного в объективной форме результата научно-технической деятельности, включающего в себя в том или ином сочетании изобретения, полезные модели, промышленные образцы, программы для ЭВМ или другие результаты интеллектуальной деятельности, подлежащие правовой охране, и способного служить технологической основой определенной практической деятельности в гражданской или военной сфере (далее — единая технология),¹ законодатель сузил сферу его применения, ограничив рамками, с одной стороны, отношений, связанных с правом на технологию гражданского, военного, специального или двойного назначения, а с другой — источником и способом финансирования (ст. 1542, 1543 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ)).

Источником финансирования служат средства федерального бюджета либо бюджетов субъектов Российской Федерации, за счет или с привлечением которых и осуществляется создание единой технологии. На отношения по поводу технологий, созданных за счет частных инвестиций, нормы главы 77 ГК РФ не распространяются.

Финансирование осуществляется за счет средств, выделяемых для оплаты работ по государственным контрактам, по другим договорам, для финансирования по сметам доходов и расходов, а также в виде субсидий. Но устанавливаемый нормами главы 77 ГК РФ правовой режим единой технологии не применяется к отношениям, возникающим при создании единой технологии за счет или с привлечением средств федерального бюджета либо бюджетов субъектов Российской Федерации на возмездной основе в форме бюджетного кредита.

Такое ограничение видится вполне уместным, поскольку в силу абз. 13 ст. 6 Бюджетного кодекса Российской Федерации от 31 июля 1998 г. № 145-ФЗ² бюджетный кредит представляет собой денежные средства, предоставляемые бюджетом другому бюджету бюджетной системы Российской Федерации, юридическому лицу (за исключением государственных (муниципальных) учреждений), иностранному государству, иностранному юридическому лицу на возвратной и возмездной основах. Бюджетный кредит предоставляется на основании договора, заключенного в соответствии с гражданским

* Петров Дмитрий Анатольевич — кандидат юридических наук, доцент кафедры коммерческого права юридического факультета СПбГУ.

© Д. А. Петров, 2010

E-mail: 3772552@mail.ru

¹ Факультативно в состав единой технологии могут входить также результаты интеллектуальной деятельности, не подлежащие правовой охране на основании правил ГК РФ о единых технологиях, в том числе технические данные, другая информация.

² СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3823.

законодательством Российской Федерации, с учетом особенностей, установленных БК РФ и иными нормативными правовыми актами бюджетного законодательства Российской Федерации, на условиях и в пределах бюджетных ассигнований, которые предусмотрены соответствующими законами (решениями) о бюджете (ч. 1 ст. 93.2 БК РФ).

Бюджетный кредит предоставляется на возмездной, срочной и возвратной основе, что соответствует самой сущности кредита. Именно этим — возмездностью, срочностью и возвратностью — бюджетный кредит отграничивается от дотаций, субвенций и субсидий, для которых общим является их безвозмездный, безвозвратный и целевой характер. Субвенции и субсидии, предназначенные для финансирования целевых расходов, разграничиваются по объемам финансирования — за счет субвенций расходы финансируются полностью, за счет субсидий производится софинансирование расходов (финансирование на условиях долевого участия).

Указанные правила обусловили проявление целого ряда особенностей, в том числе связанных с установлением специфики в договорно-правовом регулировании.

Федеральным законом от 25 декабря 2008 г. № 284-ФЗ «О передаче прав на единые технологии»³ (далее — Закон о единых технологиях) помимо договоров, имеющих целью обеспечить передачу права на единые технологии, в ст. 9 и 11 предусмотрена возможность заключения договора о выполнении дополнительных работ по доведению единой технологии до стадии практического применения с учетом потребностей заинтересованного лица (далее — договор о выполнении дополнительных работ).

В научной среде⁴ проблематика правового режима единой технологии в целом и договора о выполнении дополнительных работ в частности вызывает определенный интерес.

Этот договор не поименован в ГК РФ, что тем не менее не должно влечь вопроса об очередности применения норм ГК РФ к регулируемым этим договором отношениям.

В силу п. 2 ст. 3 ГК РФ гражданское законодательство состоит из ГК РФ и принятых в соответствии с ним иных федеральных законов. Абзац 3 п. 2 ст. 1548 ГК РФ предусматривает необходимость принятия закона о передаче технологий. Единственным, на что здесь можно обратить внимание, является то обстоятельство, что сфера регулируемых Законом о единых технологиях отношений шире, чем указано в ГК РФ. Последний определил, что специальным законом регулируются порядок проведения конкурса или аукциона на отчуждение Российской Федерацией или субъектами Российской Федерации права на технологию, а также возможные случаи и порядок передачи Российской Федерацией или субъектами Российской Федерации права на технологию без проведения конкурса или аукциона.

Поэтому и появляется вопрос: подпадает ли договор о выполнении дополнительных работ под указанные процедурные случаи — порядок проведения торгов, случаи и порядок передачи единой технологии без проведения торгов? Буквальное прочтение нормы ГК РФ влечет отрицательный ответ, хотя сам ответ на этот вопрос не столь важен,

³ Там же. 2008. № 52 (ч. 1). Ст. 6239.

⁴ Помимо работ, на которые имеются ссылки, см.: *Гришаев С. П.* Комментарий к Закону о передаче прав на единые технологии // Подготовлен для системы КонсультантПлюс, 2009; *Корчагина Н. П.* Комментарий к Федеральному закону от 25 декабря 2008 г. № 284-ФЗ «О передаче прав на единые технологии» (постатейный). М., 2009; *Беляева О. А.* Аукцион и продажа посредством публичного предложения: соотношение процедур // Журнал российского права. 2010. № 3. С. 55–62; *Ефимцева Т. В.* Проблемы передачи прав на единые технологии // Право и экономика. 2009. № 12. С. 30–34; *Трахтенгерц Л. А.* «Единая технология» и система охраны исключительных прав // Журнал российского права. 2010. № 3. С. 30–39.

а сама идея установить в отдельном федеральном законе правила о новом виде договора не противоречит нормам ГК РФ.

Что касается очередности применения норм ГК РФ к отношениям, вытекающим из договора на выполнение дополнительных работ, то в неурегулированной Законом о единых технологиях части должны применяться нормы главы 38 ГК РФ с учетом особенностей, предусматриваемых частью 4 ГК РФ, поскольку в процессе выполнения дополнительных работ может быть получен результат интеллектуальной деятельности, способный к правовой охране и подлежащий передаче заинтересованному лицу, возникнуть потребность в проведении патентных исследований, использовании охраняемых результатов интеллектуальной деятельности, принадлежащих третьим лицам, и приобретении прав на их использование и пр.

Кроме того, обязанность правообладателя заключить в будущем договор об отчуждении права на технологию означает, по мнению Д. А. Беловой,⁵ что договор о выполнении дополнительных работ включает в себя элементы предварительного договора.

Понятие договора. Легальное понятие договора приведено в ч. 2 ст. 11 Закона о единых технологиях. В соответствии с договором о выполнении дополнительных работ исполнитель обязуется проводить дополнительные работы, лицо, заинтересованное в доработке единой технологии с учетом его потребностей, обязуется осуществлять финансирование дополнительных работ в объеме и на условиях, которые предусмотрены договором, а лицо, осуществляющее от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации распоряжение правом на единую технологию, по завершении дополнительных работ обязуется заключить с лицом, заинтересованным в доработке единой технологии с учетом его интересов, договор об отчуждении права на единую технологию.

Структура этого понятия является традиционной для любого цивилистического договора и отражает лишь основные обязанности участников рассматриваемого правоотношения, составляющие сущностную характеристику последнего.

Н. А. Новикова,⁶ говоря о *целях заключения договора*, указывает, что помимо доработки уже существующей единой технологии в целях наиболее удобной и оптимальной ее реализации на практике, доработка единой технологии гражданского, военного, специального или двойного назначения производится с целью повышения ее конкурентоспособности на рынке интеллектуальной собственности в целом и единых технологий в частности. Это, в свою очередь, должно привести к повышению общей ликвидности данного объекта гражданских прав.

С подобным суждением можно согласиться лишь частично. Безусловно, целью договора о выполнении дополнительных работ может являться доработка уже существующей единой технологии в целях наиболее удобной и оптимальной ее реализации на практике. Но главной называть ее нельзя.

Договор о выполнении дополнительных работ заключается после череды признанных несостоявшимися и проводимых в общем порядке конкурса и аукциона. Отсутствие интереса здесь объяснить можно только одним обстоятельством — невозможностью применения на практике предлагаемой единой технологии, что влечет

⁵ Белова Д. А. Особенности передачи права на единую технологию, принадлежащего Российской Федерации или субъекту РФ // *Законы России: опыт, анализ, практика*. 2009. № 5.

⁶ Новикова Н. А. Комментарий к Федеральному закону от 25 декабря 2008 г. № 284-ФЗ «О передаче прав на единые технологии» (постатейный) // *Подготовлен для системы КонсультантПлюс*, 2009.

необходимость ее приспособления (доработки) применительно к интересам лиц, участвовавших в торгах, и выступает в качестве единственной цели заключения договора о выполнении дополнительных работ.

Удобство и оптимальность реализации единой технологии на практике не означает невозможность ее применения, а свидетельствует скорее о необходимости проведения небольшой доработки, а потому их использование при целеполагании сужает возможности применения договора о выполнении дополнительных работ.

Повышение конкурентоспособности единой технологии на рынке, приводящее к повышению общей ликвидности данного объекта гражданских прав, также нельзя полагать верной целью. Вряд ли можно ожидать массового вовлечения единых технологий в гражданский оборот, а потому сложно говорить о наличии конкуренции⁷ как соперничества хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Таким образом, удобство и оптимальность реализации единой технологии, конкурентоспособность выступают лишь следствием произведенной доработки единой технологии.

Договор о выполнении дополнительных работ является *консенсуальным*, поскольку считается заключенным с момента достижения его сторонами соглашения по всем существенным условиям. Более того, сама процедура заключения договора, предполагающая проведение конкурса, не оставляет места для рассуждений о его реальном характере.

Рассматриваемый договор может быть охарактеризован как *взаимный* (синаллагматический), поскольку все его стороны имеют взаимные права и обязанности: исполнитель проводит дополнительные работы в сроки и на условиях, которые предусмотрены договором; заинтересованное лицо осуществляет финансирование дополнительных работ в соответствии с графиком финансирования; лицо, осуществляющее от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации распоряжение правом на единую технологию, обязуется по завершении дополнительных работ заключить с заинтересованным лицом договор об отчуждении права на единую технологию.

Договору о выполнении дополнительных работ присущ *возмездный характер*. Заинтересованное лицо обязано оплатить выполнение дополнительных работ в соответствии с графиком финансирования, а также оплатить исполнителю стоимость дополнительных работ, проведенных до выявления невозможности достижения предусмотренных техническим заданием результатов.

Сторонами договора о выполнении дополнительных работ являются:

1) лицо, осуществляющее от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации распоряжение правом на единую технологию (далее — правообладатель).

В его качестве выступают федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъекта Российской Федерации, иные государственные органы и юридические лица в соответствии с их полномочиями, установленными федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, законами и иными нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации.

⁷ См. п. 7 ст. 4 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» // СЗ РФ. 2006. № 31 (ч. I). Ст. 3434.

Правообладатель имеет право проверять выполнение исполнителем и заинтересованным лицом условий договора и обязан по завершении дополнительных работ заключить с заинтересованным лицом договор об отчуждении права на единую технологию;

2) исполнитель — лицо, организовавшее создание единых технологий (п. 2 ст. 3 Закона о единых технологиях) и обязанное провести дополнительные работы по доведению единых технологий до стадии практического применения с учетом потребностей заинтересованных лиц (ч. 2 ст. 11 Закона о единых технологиях). Условия участия исполнителя в договоре на выполнение дополнительных работ определяются соглашением, заключаемым в порядке ч. 2 ст. 9 Закона о единых технологиях между правообладателем и исполнителем, и доводятся до сведения заинтересованных в участии в конкурсе лиц в составе конкурсной документации (п. 2 ч. 6. ст. 9 Закона о единых технологиях);

3) заинтересованное лицо — лицо, заинтересованное в доработке единой технологии с учетом его потребностей и признанное победителем конкурса на право заключения договоров о выполнении дополнительных работ.

Заинтересованное лицо обязуется оплатить выполнение дополнительных работ в соответствии с графиком финансирования, принять результаты дополнительных работ, оплатить исполнителю стоимость дополнительных работ, проведенных до выявления невозможности достижения предусмотренных техническим заданием результатов, а по завершении дополнительных работ заключить с правообладателем договор об отчуждении права на единую технологию.

Предметом договора является результат выполненных дополнительных работ, обязанность по передаче которого заинтересованному лицу возлагается на исполнителя. Рекомендуются⁸ в договоре заранее предусматривать требование о создании результата научно-технической деятельности, соответствующего признакам единой технологии и способного быть идентифицированным в качестве единой технологии.

Приводимое в ч. 2 ст. 11 Закона о единых технологиях понятие договора о выполнении дополнительных работ наталкивает на суждение о том, что предметом договора являются непосредственно дополнительные работы по доработке единой технологии, которые исполнитель обязуется осуществить, а заинтересованное лицо — финансировать. В связи с этим Н. А. Новикова⁹ указывает, что предметом данного договора является процесс осуществления работ по доведению единой технологии до стадии практического применения в результате финансирования со стороны правоприобретателя, что нельзя признать исчерпывающим.

Все действия, осуществляемые в рамках договора о выполнении дополнительных работ, направлены на достижение одной цели — появление позитивного результата, подлежащего передаче заинтересованному лицу. В этом случае действия — не самоцель, а средство достижения результата как цели, в силу чего предметом договора следует считать действия, направленные на достижение определяемого договором результата выполненных работ. Невозможность достижения указанного результата не позволяет считать договор исполненным и приводит к его досрочному расторжению.

⁸ См. п. 4 Методических рекомендаций по признанию результатов интеллектуальной деятельности единой технологией. Утверждены Минобрнауки РФ 1 апреля 2010 г. // <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=62426> [20.07.2010; 20:35].

⁹ Новикова Н. А. Комментарий к Федеральному закону от 25 декабря 2008 г. № 284-ФЗ «О передаче прав на единые технологии» (постатейный).

Форма договора о выполнении дополнительных работ, поскольку иное не установлено Законом о единых технологиях, должна соответствовать общим правилам о форме сделок (ст. 160 ГК РФ). С учетом субъектного состава для рассматриваемого вида договора простая письменная форма является обязательной.

По общему правилу абз. 2 п. 1 ст. 160 ГК РФ двусторонние (многосторонние) сделки могут совершаться способами, установленными п. 2 и 3 ст. 434, п. 3 ст. 438 ГК РФ: а) путем составления одного документа, подписанного сторонами; б) путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору; в) путем совершения лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т. п.).

Но для договора о выполнении дополнительных работ по доведению единой технологии до стадии практического применения с учетом потребностей заинтересованного лица приемлемым полагаем только такой способ заключения многостороннего договора, как составление одного документа, подписанного сторонами.

Объясняется это, во-первых, многосторонним характером договора и значительной затруднительностью в заключении договора путем обмена документами или совершением действий в ответ на оферту.

Во-вторых, ч. 3 ст. 11 Закона о единых технологиях предусматривается, что примерная форма договора о выполнении дополнительных работ по доведению единой технологии до стадии практического применения с учетом потребностей заинтересованного лица утверждается Правительством Российской Федерации. Такая примерная форма (далее — Примерная форма договора) утверждена Постановлением Правительства РФ от 31 октября 2009 г. № 880 «Об утверждении примерных форм договоров о передаче прав на единые технологии и примерной формы договора о выполнении дополнительных работ по доведению единой технологии до стадии практического применения с учетом потребностей заинтересованного лица»¹⁰ (далее — Постановление Правительства РФ № 880).

Здесь в первую очередь обращает на себя внимание крайне неудачная формулировка ч. 3 ст. 11 Закона о единых технологиях, предусматривающая утверждение примерной формы.¹¹ Формой сделки в доктрине признается способ выражения воли сторон и официального ее засвидетельствования. Статьи 158–165 ГК РФ определяют формы

¹⁰ СЗ РФ. 2009. № 45. Ст. 5353.

¹¹ Кстати, подобная ошибка законодателя не единична; см., напр.: ч. 4 ст. 32 Федерального закона от 20 декабря 2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» (СЗ РФ. 2004. № 52 (ч. 1). Ст. 5270), делегирующей Правительству РФ право утверждения примерной формы договора, на основании которого осуществляется переход права на добычу (вылов) водных биоресурсов от одного лица к другому лицу. Распоряжением Правительства РФ от 21 июля 2008 г. № 1029-р (Там же. 2008. № 30 (ч. 2). Ст. 3654) такая форма утверждена.

Другим примером подобного правотворчества уже со стороны Правительства РФ является Распоряжение Правительства РФ от 11 сентября 2008 г. № 1307-р (СЗ РФ. 2008. № 39. Ст. 4454), которым утверждена примерная форма государственного контракта на профессиональную переподготовку и повышение квалификации федеральных государственных гражданских служащих.

Тем не менее есть позитивные примеры (см., напр.: Постановление Правительства РФ от 24 июня 1998 г. № 636 «О внесении изменений в примерный договор на представление интересов государства в органах управления акционерных обществ (хозяйственных товариществ), часть акций (доли, вклады) которых закреплена в федеральной собственности, утвержденный Постановлением Правительства Российской Федерации от 21 мая 1996 г. № 625» // СЗ РФ. 1998. № 26. Ст. 3087).

сделок, общие правила их применения и последствия несоблюдения установленной формы сделки. Поэтому в части «установления примерной формы» норма ч. 3 ст. 11 Закона о единых технологиях представляется бессмысленной.

По всей видимости, законодатель в этом случае имел в виду совсем не форму договора. Поскольку указанным Постановлением Правительства РФ определено содержание договора о выполнении дополнительных работ, то представляется, что законодатель полагал необходимым утвердить не способ выражения воли сторон и официального ее засвидетельствования при заключении договора о выполнении дополнительных работ, а примерные условия договора о выполнении дополнительных работ (ст. 427 ГК РФ), которые могут быть изложены в форме договора или иного документа, содержащего эти условия.

Здесь термин «форма» используется не для обозначения формы договора (способ выражения воли сторон и официального ее засвидетельствования), а в контексте способа изложения условий договора. Как верно отмечает О. Н. Садилов,¹² примерные условия, как это следует из п. 3 ст. 427, могут иметь разную форму (общие условия договора, текст договора, руководство к заключению договора и т. д.) и различное наименование (примерный или типовый договор, проформа договора и т. д.).

Поэтому, с учетом требований ст. 427 ГК РФ правильно говорить не об утверждении примерной формы договора о выполнении дополнительных работ, а об утверждении примерных условий договора. Соответствующие изменения следовало бы внести в ч. 3 ст. 11 Закона о единых технологиях.

Вместе с тем О. Н. Садилов отмечает, что в силу п. 1 ст. 427 ГК РФ примерные условия не являются для сторон обязательными; они становятся таковыми при наличии отсылки к ним в договоре. Утверждаемые Правительством РФ и федеральными органами типовые и примерные договоры (на поставку газа, аренду отдельных видов имущества и др.) являются нормативными актами и под действие правил ст. 427 не подпадают.

Такая точка зрения, на наш взгляд, представляется спорной. Безусловно, с учетом п. 1 ст. 427 ГК РФ, вопрос применения примерных условий которого зависит от усмотрения сторон, — они вправе предусмотреть, что отдельные условия договора определяются примерными условиями, разработанными для договоров соответствующего вида и опубликованными в печати. В то же время п. 2 ст. 427 ГК РФ допускает использование примерных условий к отношениям сторон в качестве обычаев делового оборота (если эти условия отвечают требованиям обычаев делового оборота), которые наравне с постановлениями Правительства РФ являются источниками гражданского права.

Поэтому договоры, содержание которых определяется примерными условиями, следует разбить на две группы: а) договоры, условия которых определяются примерными условиями по усмотрению сторон; б) договоры, условия которых определяются примерными условиями, обязательными для сторон в силу предписаний законодательства.

Обязательность применения утвержденных Постановлением Правительства РФ примерных условий договора о выполнении дополнительных работ подкрепляется нормой п. 4 ст. 3 ГК РФ, устанавливающей право Правительства РФ на основании и во исполнение ГК РФ и иных законов принимать постановления, содержащие нормы гражданского права.

¹² Садилов О. Н. Комментарий к ГК РФ, части первой (постатейный). М., 1997. С. 689.

Поэтому утвержденную Постановлением Правительства РФ № 880 Примерную форму договора следует понимать как обязательную к применению и устанавливающую дополнительные по сравнению с Законом о единых технологиях требования к содержанию рассматриваемого договора, изменение которых недопустимо.

Из этого вывода следует другой вопрос — о порядке заключения договора о выполнении дополнительных работ. Если подавляющая часть условий договора заранее определена и изменению не подлежит, как это усматривается из ч. 3 ст. 11 Закона о единых технологиях и утвержденной Постановлением Правительства РФ № 880 Примерной формы договора о выполнении дополнительных работ, то можно ли утверждать, что такой договор может быть заключен путем присоединения?

Представляется, что ответ должен быть отрицательным. Как это следует из п. 1 ст. 428 ГК РФ, договором присоединения признается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом. В рассматриваемом случае ни одна из сторон условия договора не определяла.

Существенные условия договора о выполнении дополнительных работ, перейти к обсуждению которых было можно только после уяснения правового значения нормы ч. 3 ст. 11 Закона о единых технологиях об утверждении примерной формы договора о выполнении дополнительных работ Правительством РФ, определяются, в первую очередь, ч. 2 ст. 11 Закона о единых технологиях.

В соответствии с договором о выполнении дополнительных работ исполнитель обязуется проводить дополнительные работы, лицо, заинтересованное в доработке единой технологии с учетом его потребностей, обязуется осуществлять финансирование дополнительных работ в объеме и на условиях, которые предусмотрены договором, а лицо, осуществляющее от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации распоряжение правом на единую технологию, по завершении дополнительных работ обязуется заключить с лицом, заинтересованным в доработке единой технологии с учетом его интересов, договор об отчуждении права на единую технологию. Договор о выполнении дополнительных работ по доведению единой технологии до стадии практического применения с учетом потребностей заинтересованного лица должен содержать наряду с указанными условиями следующие существенные условия:

1) описание единой технологии, перечень охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности, входящих в состав единой технологии, сроки действия документов, удостоверяющих исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности (патентов, свидетельств);

2) описание дополнительных работ по доведению единой технологии до стадии практического применения с учетом потребностей заинтересованного лица;

3) объем и условия финансирования дополнительных работ по доведению единой технологии до стадии практического применения с учетом потребностей заинтересованного лица;

4) предельный срок проведения дополнительных работ по доведению единой технологии до стадии практического применения с учетом потребностей заинтересованного лица;

5) существенные условия договора об отчуждении права на единую технологию, заключаемого после выполнения дополнительных работ по доведению единой технологии до стадии практического применения с учетом потребностей заинтересованного лица;

б) условия отчуждения исключительных прав на охраняемые законом результаты интеллектуальной деятельности, входящие в состав единой технологии, в том числе охраняемые законом результаты интеллектуальной деятельности, созданные при выполнении дополнительных работ по доведению единой технологии до стадии практического применения с учетом потребностей заинтересованного лица.

Вместе с тем обязательность применения утвержденной Постановлением Правительства РФ № 880 Примерной формы договора приводит к приданию указанным в ней требованиям к содержанию договора характера существенных условий, которые названы (см. абз. 2 п. 1 ст. 432 ГК РФ) в иных правовых актах как необходимые для договоров данного вида.

Цена договора. Договор о выполнении дополнительных работ является возмездным, поскольку ч. 2 ст. 11 Закона о единых технологиях предусматривается, что лицо, заинтересованное в доработке единой технологии с учетом его потребностей, обязуется осуществлять финансирование дополнительных работ в объеме и на условиях, которые предусмотрены договором.

И если Закон предлагает установить только объемы и условия финансирования, то Примерная форма договора предполагает необходимость оплаты заинтересованным лицом выполняемых дополнительных работ в соответствии с графиком финансирования, предусматривающим объемы, сроки и условия перечисления, образец которого приведен в Приложении № 4 к Примерной форме договора.

В случае нарушения заинтересованным лицом графика финансирования исполнитель вправе приостановить выполнение дополнительных работ (подп. «в» п. 4 Примерной формы договора).

Срок договора. Исполнитель обязан выполнять дополнительные работы в соответствии с Техническим заданием на выполнение дополнительных работ и Планом выполнения дополнительных работ, образцы которых приведены в приложениях № 3 и 4 к Примерной форме договора, предусматривающим этапы и сроки выполнения работ (начало и окончание).

Заинтересованное лицо имеет право в случае отступления исполнителем от условий договора назначить срок для приведения результатов дополнительных работ в соответствии с указанными условиями.

Содержание договора составляют права и обязанности сторон — исполнителя, заинтересованного лица и правообладателя, определяемые на основании Закона о единых технологиях и Примерной формы договора.

1. Для исполнения договора о выполнении дополнительных работ необходимы сведения, содержащиеся в: а) документах, удостоверяющих исключительные права на охраняемые результаты интеллектуальной деятельности, входящих в состав единой технологии; б) документах, содержащих неохранные результаты интеллектуальной деятельности (технической документации).

Как следует из Примерной формы договора, в первом случае правообладатель обязан передать исполнителю, а последний обязан принять исключительно нотариальные копии документов, а во втором — оригиналы.

Тем не менее, исходя из Акта приема-передачи документов, образец которого приведен в Приложении № 6 к Примерной форме договора, во втором случае передаются не оригиналы, а нотариальные или простые копии документов, содержащих неохранные результаты интеллектуальной деятельности, что представляется более правильным.

Помимо этого, исполнитель вправе запрашивать и получать от правообладателя и заинтересованного лица необходимую для выполнения дополнительных работ информацию, а последние обязаны ее предоставлять.

2. Обязанностями исполнителя являются выполнение дополнительных работ в соответствии с техническим заданием на выполнение дополнительных работ и планом (приложения № 2 и 3 к Примерной форме договора) и передача заинтересованному лицу их результатов в предусмотренный договором срок. Заинтересованное лицо в свою очередь обязано принять результаты дополнительных работ в установленном договором о выполнении дополнительных работ порядке.

Техническое задание на выполнение дополнительных работ должно содержать следующие сведения: основание для проведения дополнительных работ; исполнитель дополнительных работ; содержание дополнительных работ, выполняемых головным исполнителем; требования к результатам дополнительных работ; технико-экономические показатели результатов дополнительных работ; перечень, сроки выполнения и стоимость этапов дополнительных работ; ожидаемые результаты дополнительных работ и предполагаемое их использование; порядок сдачи-приемки результатов дополнительных работ (этапов дополнительных работ); перечень отчетных документов; перечень результатов интеллектуальной деятельности, которые могут быть созданы при выполнении дополнительных работ.

План выполнения дополнительных работ содержит следующие сведения: наименование этапа; содержание выполняемых работ; срок выполнения работ (начало и окончание); стоимость работ; ожидаемые результаты этапа.

Допущенные по вине исполнителя недостатки в выполненной работе, которые могут повлечь отступления от технического задания, устраняются им своими силами и за свой счет.

3. В ходе исполнения договора о выполнении дополнительных работ может сложиться ситуация невозможности получения предусмотренных техническим заданием результатов или нецелесообразности продолжения работы с соответствующими обоснованиями, что влечет необходимость приостановления работы, о чем исполнитель обязан незамедлительно информировать заинтересованное лицо и правообладателя.

Заинтересованное лицо в этом случае должно не только рассмотреть вопрос о целесообразности продолжения дополнительных работ и внести по согласованию с исполнителем и правообладателем изменения в техническое задание и в план либо принять решение о досрочном прекращении дополнительных работ, но и оплатить исполнителю стоимость дополнительных работ, проведенных до выявления невозможности достижения предусмотренных техническим заданием результатов.

Извещение правообладателя как лица, осуществляющего распоряжение правом на единую технологию, обусловлено рассмотрением вытекающего из невозможности или нецелесообразности продолжения работ вопроса об изменении или расторжении договора.

4. В ходе исполнения договора исполнитель обязан представлять заинтересованному лицу и правообладателю по их требованию документы, относящиеся к предмету договора, а по окончании дополнительных работ представить заинтересованному лицу акт сдачи-приемки выполненных работ и отчетную документацию, предусмотренную техническим заданием, а также представить копию отчетной документации правообладателю.

Порядок сдачи-приемки дополнительных работ должен быть установлен договором на выполнение дополнительных работ, техническим заданием и соответствующей нормативно-технической документацией.

Исполнитель обязан в письменной форме известить заинтересованное лицо и правообладателя о готовности дополнительных работ (этапа дополнительных работ) к сдаче, предоставить заинтересованному лицу акт сдачи-приемки выполненных работ и предусмотренную техническим заданием отчетную документацию, после чего заинтересованное лицо обязано подписать акт или направить исполнителю мотивированный отказ от приемки работ. В случае отказа заинтересованного лица от приемки работ заинтересованное лицо и исполнитель составляют акт с перечнем необходимых доработок и с указанием сроков их выполнения.

Если же заинтересованное лицо подпишет акт сдачи-приемки выполненных работ без возражений, то акт должен быть направлен правообладателю, который в свою очередь обязан подписать его.

Тем не менее заинтересованное лицо имеет право требовать от исполнителя устранения выявленных недостатков и после приемки результатов дополнительных работ, в течение определенного договором срока.

5. Исполнитель обязан лично осуществить исполнение договора на выполнение дополнительных работ, поскольку его кандидатура и предложенные им условия исполнения договора не могут не иметь значения при использовании торгов в качестве способа заключения договора.

Вместе с тем предусматриваемым подп. «а» п. 4 Примерной формы договора правом исполнителя является привлечение к выполнению договора соисполнителей на «контрактной» (в терминологии Примерной формы договора. — *Д. П.*) основе, реализуемое при условии получения предварительного согласия заинтересованного лица и правообладателя. Тем не менее наличие соисполнителей не должно слагать с исполнителя ответственности за исполнение договора за выполнение дополнительных работ в целом.

6. Исключительные права на охраняемые результаты интеллектуальной деятельности, входящие в состав единой технологии, передаются правообладателем заинтересованному лицу на основании договора об отчуждении права на единую технологию. Исключительные права на охраняемые законом результаты интеллектуальной деятельности, созданные при выполнении дополнительных работ, закрепляются за заинтересованным лицом. Вознаграждение авторам охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности, созданных при выполнении дополнительных работ, выплачивает исполнитель за счет средств, полученных от заинтересованного лица на основании отдельных договоров, заключаемых исполнителем с авторами.

Завершение дополнительных работ влечет обязанность правообладателя заключить с заинтересованным лицом договор об отчуждении права на единую технологию в соответствии с существенными условиями, предусмотренными приложением № 5 к Примерной форме договора.

7. Правом на использование результатов интеллектуальной деятельности, созданных при выполнении дополнительных работ, обладает как само заинтересованное лицо, так и в некоторых случаях иные лица. В качестве последних выступают исполнитель, имеющий право использовать полученные им результаты дополнительных работ для собственных нужд, а также указанное правообладателем третье лицо, если использование полученных результатов необходимо для обеспечения обороны и безопасности

Российской Федерации. Правовым основанием такого использования будет выступать безвозмездная простая (неисключительная) лицензия.

8. Пунктами 27, 28 Примерной формы договора предусмотрено, что в случае возникновения споров между сторонами в связи с исполнением договора стороны примут все меры к разрешению их путем переговоров между собой. В случае невозможности разрешения указанных споров путем переговоров спор будет рассмотрен судом, наименование которого должно быть определено в договоре.

Следует обратить внимание, что подобное условие о разрешении возникших споров путем переговоров не означает установление обязательного досудебного (претензионного) порядка.¹³ В этом случае в тексте договора не содержится ссылки на обязательное направление претензии заинтересованной стороне перед обращением в суд, а ведение переговоров само по себе не может расцениваться как обязанность направления такой претензии. Претензионный порядок подразумевает определенную, четко прописанную в договоре процедуру, регламентирующую последовательность и конкретное содержание действий каждой из сторон.¹⁴

Заключение договора. Характерной особенностью договора, опосредующего проведение дополнительных работ по доведению единых технологий до стадии практического применения с учетом потребностей заинтересованных лиц, является особый порядок его заключения — посредством проведения торгов в форме конкурса.

Торги представляют собой особый способ заключения договора, когда контрагент выбирается среди нескольких претендентов как предложивший наиболее высокую цену или лучшие условия и в силу этого выигравший торги. Именно с ним и заключается договор. Поэтому торгам изначально присущ элемент состязательности, отличающий их как способ заключения договора от обычного способа, предполагающего акцепт оферты. Торги, в которых принимал участие только один участник, не могут обеспечить состязательности между участниками и наиболее выгодных условий для организатора торгов, а потому признаются несостоявшимися (п. 5 ст. 447 РФ).

В некоторых сферах вопросы организации и проведения торгов регулируются особо, что в полной мере проявляет себя применительно к заключению договоров о выполнении дополнительных работ по доведению единых технологий до стадии практического применения с учетом потребностей заинтересованных лиц.

В Законе о единых технологиях достаточно подробно освещаются процедурные вопросы проведения публичных торгов (ст. 4–6, 9–10). При этом полагаем возможным применять тот общий порядок организации и проведения торгов, который закреплен в Федеральном законе от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».¹⁵ И хотя непосредственно об этом в Законе о единых технологиях не говорится, тем не менее в нем используется термин «государственный заказчик», устанавливающий в ст. 14 особенности передачи прав на единые технологии гражданского назначения, созданные за счет бюджетных средств или с их привлечением, для использования на территориях иностранных государств, что также косвенно подтверждает возможность применения законодательства о размещении заказов.

¹³ Постановление ФАС Северо-Западного округа от 25 марта 2010 г. по делу № А56-20175/2009.

¹⁴ Постановление ФАС Северо-Западного округа от 9 февраля 2009 г. по делу № А42-1631/2008.

¹⁵ СЗ РФ. 2005. № 30 (ч. 1). Ст. 3105.

Проведение конкурса на право заключения договоров о выполнении дополнительных работ обуславливается тем обстоятельством, что ранее проведенный аукцион¹⁶ на право заключения договора об отчуждении права на единую технологию признан несостоявшимся (п. 15 ст. 6 Закона о единых технологиях), поскольку к участию в аукционе ни одного лица не было допущено или все допущенные к участию в аукционе лица отказались заключить договор об отчуждении права на единую технологию или лицензионный договор. Поэтому передача права на единую технологию осуществляется в порядке, установленном ст. 9 Закона о единых технологиях, но с заимствованием в ряде случаев общих правил проведения конкурсов, установленных ч. 8, 9, 11, 12 ст. 5 указанного Закона.

Учитывая, что именно несостоявшийся аукцион обуславливает проведение конкурса на право заключения договора о проведении дополнительных работ, проведению конкурса предшествует заключение соглашения между лицом, осуществляющим от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации распоряжение правом на единую технологию, и исполнителем. Именно последний организовал создание единой технологии, владеет всей информацией, а потому он сможет эффективно организовать работу по доработке единой технологии до стадии практического применения с учетом потребностей заинтересованного лица.

¹⁶ Следует обратить внимание, что по общему правилу передача права на единую технологию осуществляется по результатам проведения конкурса на право заключения договора об отчуждении права на единую технологию. Аукцион на право заключения договора об отчуждении права на единую технологию вторичен и проводится в случае, когда невозможно отчуждение права на единую технологию на конкурсной основе в связи с признанием конкурса несостоявшимся (п. 3 ст. 4 Закона о единых технологиях).