

**Принято на заседании Совета
23 апреля 2018 г.
№ 175-8/2018**

**ЭКСПЕРТНОЕ ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по проекту федерального закона «О внесении изменения
в статью 1360 Гражданского кодекса Российской Федерации»**

Проект федерального закона «О внесении изменения в статью 1360 Гражданского кодекса Российской Федерации» (далее – Проект) направлен на экспертизу в Совет при Президенте Российской Федерации по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства (далее – Совет) разработчиком – Федеральной антимонопольной службой (письмо от 5 апреля 2018 г. № ИА/23877-ПР/18).

Проект разработан в соответствии с поручением Правительства Российской Федерации от 8 июля 2016 г. № ИШ-П12-4131 и направлен на «уточнение оснований для выдачи разрешения на использование изобретения, полезной модели или промышленного образца без согласия правообладателя Правительством Российской Федерации». Для достижения этой цели предлагается внести изменения в статью 1360 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

1. Суть предлагаемых изменений сводится к тому, чтобы уточнить, что случаи, в которых Правительство Российской Федерации вправе в интересах обороны и безопасности разрешить использование изобретения, полезной модели или промышленного образца без согласия правообладателя с уведомлением его об этом в кратчайший срок и с выплатой ему соразмерной компенсации, охватывают защиту жизни и здоровья граждан.

Представляется, что такое уточнение не требуется, является излишним.

Статья 1360 ГК РФ называется «Использование изобретения, полезной модели или промышленного образца в интересах национальной безопасности». Таким образом, использованные в ее тексте термины

«интересы обороны и безопасности» охватываются более общим понятием «интересы национальной безопасности».

По существу, статья 1360 ГК РФ в интересах национальной безопасности вводит особый случай ограничения исключительного права. В соответствии с пунктом 3 статьи 55 Конституции Российской Федерации «права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства». Это положение повторено в части второй пункта 2 статьи 1 ГК РФ.

В Федеральном законе от 28 декабря 2010 г. № 390-ФЗ «О безопасности» понятие безопасность (национальная безопасность) охватывает как безопасность государства, так и общественную безопасность, экологическую безопасность, безопасность личности и иные виды безопасности, предусмотренные законодательством Российской Федерации (статья 1).

В Стратегии национальной безопасности Российской Федерации, утвержденной Указом Президента Российской Федерации от 31 декабря 2015 г. № 683 (далее – Стратегия), угроза национальной безопасности рассматривается как «совокупность условий и факторов, создающих прямую или косвенную возможность нанесения ущерба национальным интересам» (пункт 6). При этом согласно пункту 31 Стратегии национальными интересами Российской Федерации на долгосрочную перспективу являются, в частности, «повышение качества жизни, укрепление здоровья населения, обеспечение стабильного демографического развития страны». В соответствии с пунктом 72 Стратегии «угрозами национальной безопасности в сфере охраны здоровья граждан являются возникновение эпидемий и пандемий, массовое распространение таких заболеваний, как онкологические, сердечно-сосудистые, эндокринологические, ВИЧ-

инфекции, туберкулез, наркомания и алкоголизм, увеличение случаев травм и отравлений, доступность психоактивных и психотропных веществ для незаконного потребления».

Все это свидетельствует о том, что «обеспечение национальной безопасности» (понятие, используемое в действующей редакции статьи 1360 ГК РФ) охватывает задачи защиты жизни и здоровья граждан. Таким образом, данное положение статьи 1360 ГК РФ не нуждается в дополнительном уточнении.

2. Статью 1360 ГК РФ в редакции Проекта предлагается также дополнить новым абзацем, в котором определяется, что «порядок принятия предусмотренного настоящей статьей решения, а также порядок выплаты компенсации определяется Правительством Российской Федерации». Данная формулировка вызывает серьезные сомнения.

Речь в статье 1360 ГК РФ идет не о принятии решения, а о выдаче разрешения, то есть подразумевается, что Правительство Российской Федерации в каждом отдельном случае должно выдавать разрешение на использование конкретного изобретения, полезной модели или промышленного образца. Такой подход соответствует содержанию статьи 31 Соглашения ТРИПС, которая цитируется в пояснительной записке к Проекту.

Подобное разрешение, очевидно, должно выдаваться в форме ненормативного правового акта Правительства Российской Федерации. Такой акт в каждом отдельном случае должен содержать указание на конкретных лиц или органы, которым разрешается использовать в интересах национальной безопасности соответствующий объект патентных прав¹. В этом же акте должен решаться также вопрос о размере и порядке выплаты правообладателю вознаграждения из федерального бюджета.

¹См., например, Постатейный комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части четвертой Под ред. П.В. Крашенинникова. – М.: Статут. 2011. Комментарий к статье 1360 ГК РФ, автор комментария Д.В. Мурзин. С. 355-356.

Напротив, из предлагаемой в Проекте формулировки следует, что Правительство Российской Федерации должно утвердить некий общий порядок действий для подобных случаев, закрепив его в нормативном акте – постановлении Правительства. При этом может оказаться, что принятие подобных решений будет делегировано федеральному органу исполнительной власти. Представляется, что такой подход противоречит содержанию статьи 1360 ГК РФ, устанавливающей специальный порядок ограничения исключительных прав, который предполагает индивидуальный подход к решению каждой такой проблемы.

х х х

Вывод: принятие проекта федерального закона «О внесении изменения в статью 1360 Гражданского кодекса Российской Федерации» представляется нецелесообразным из-за содержащейся в нем избыточности правового регулирования.

Председатель Совета

В.Ф.Яковлев