

Доклад о некоторых аспектах
Закона Германии
«Об интеллектуальной
собственности»

Подготовлено:

Компания Noerr LLP
Профессор Себастьян Вюндлих



Доклад о некоторых аспектах
Закона Германии
«Об интеллектуальной собственности»

Составлен для:
Национальный координационный
центр обработки транзакций с правами
и объектами интеллектуальной
собственности Координационного центра
работы с платформой IPChain

Подготовили:

Компания Noerr LLP

Профессор, доктор юридических наук Себастьян Вюндлих,
магистр правоведения, доктор юридических наук, Торстен
Крауль, магистр правоведения Сантьяго Руис де-Варгас,
аттестованный специалист по оценке

31 октября 2018 г.

Содержание

- 6** Новые объекты интеллектуальной собственности и другие нематериальные активы
- 13** Новые виды передачи прав (транзакций) в сфере интеллектуальной собственности
- 17** Займы, обеспеченные правами на интеллектуальную собственность
- 20** Оценка стоимости прав на интеллектуальную собственность
- 26** Распределение долей правообладателей
- 32** Инвестиции в объекты интеллектуальной собственности
- 35** Способы передачи прав на интеллектуальную собственность в электронном виде
- 38** Требования к онлайн-платформам, работающим с правами на интеллектуальную собственность
- 41** Страхование передачи прав (транзакций) на интеллектуальную собственность
- 46** Контактная информация

Новые объекты интеллектуальной собственности и другие нематериальные активы

Помимо «старых» и «общепризнанных» объектов интеллектуальной собственности, существующих много лет (товарные знаки, изобретения, программы для ЭВМ), также имеют место быть новые объекты интеллектуальной собственности и другие нематериальные активы, которые еще не определены и не защищены законодательством в сфере интеллектуальной собственности. Мы можем увидеть, как это проявляется на практике, в бизнесе. По нашему мнению, способны ли они быть объектами для коммерциализации?

Новые объекты интеллектуальной собственности и другие нематериальные активы

Ноу-хау

Данные

Мы понимаем, что в настоящее время идет обширная дискуссия по поводу признания ноу-хау и данных объектами интеллектуальной собственности на законодательном уровне, с тем чтобы позволить коммерциализировать данные нематериальные активы.

Обзор ноу-хау

Ноу-хау	
Защита на международном уровне	Защита в Германии
Статья 39 Соглашения ТРИПС. Технические ноу-хау признаны антимонопольным законодательством Европы. Освобождение от блока обязательств по соглашениям о НИОКР. Освобождение от блока обязательств по соглашениям о передаче технологий. Директива ЕС «О ноу-хау» 2016/943 от 08.06.2016.	Защита ноу-хау согласно разделам 17, 18 Закона Германии «О борьбе с недобросовестной конкуренцией». Уголовная ответственность в отношении физических лиц. Ноу-хау признано объектом, который можно передавать и лицензировать. Новый проект Закона «О коммерческой тайне», апрель 2018 г. Исполнение Директивы ЕС «О ноу-хау». Впервые на законодательном уровне будет закреплено право собственности на ноу-хау.

Ноу-хау

Действующие правовые рамки в отношении защиты ноу-хау

Действующий раздел 17 Закона Германии «О борьбе с недобросовестной конкуренцией»	
Основное содержание	
Коммерческая и служебная тайна	Коммерческая или служебная тайна – это любой факт, который связан с осуществлением коммерческой деятельности, не является общедоступным, но известен ограниченной группе лиц. При этом руководитель предприятия экономически заинтересован в сохранении данного факта в секрете, а само существование такого факта согласно высказанной воле руководителя также должно оставаться в секрете.
Ключевые элементы	Связаны с предпринимательской деятельностью. Не является общедоступными и не разглашаются. Обоснованный интерес предприятия в конфиденциальности. Обоснованное намерение предприятия сохранить конфиденциальность.
Отличие	Коммерческая тайна относится к сделкам между коммерческими предприятиями (например, адреса заказчиков). Служебная тайна относится к техническим операциям.
Запрещенные действия	
Связь с третьими лицами	Сотрудник, который сообщает без соответствующего разрешения коммерческую или служебную тайну, в целях создания конкуренции, ради личной выгоды, ради выгоды третьих лиц или намерения причинить ущерб собственнику предприятия. Такой сотрудник должен нести ответственность в виде лишения свободы сроком до трех лет или штрафа.
Запрещенное приобретение	Любое лицо, которое в целях создания конкуренции, ради личной выгоды, ради выгоды третьих лиц или намерения причинить ущерб собственнику предприятия приобретает или получает без соответствующего разрешения коммерческую или служебную тайну с помощью технических средств, путем создания канала передачи такой тайны или путем исключения объекта, в котором содержится коммерческая или служебная тайна.
Запрещенное использование	Любое лицо, которое в целях создания конкуренции, ради личной выгоды, ради выгоды третьей стороны или намерения причинить ущерб собственнику предприятия использует или сообщает кому бы то ни было без соответствующего разрешения коммерческую тайну, которую оно приобрело или получило без соответствующего разрешения, включая действия, описанные выше.

Действующий раздел 18 Закона Германии «О борьбе с недобросовестной конкуренцией» – основное содержание и запрещенные действия	
Элементы	Элементы служат основой или прототипом для производства новых товаров или услуг, включая в себя чертежи, прототипы, шаблоны, фрагменты
Инструкции	Инструкции и обучающие программы, связанные с техническим процессом (в широком понимании).
Запрещенные действия	Любое использование или связь с третьими лицами касательно элементов или инструкций технического характера, доверенные пользователю, в целях создания конкуренции или ради личной выгоды. Лишение свободы на срок не более двух лет или штраф.

Коммерческая и служебная тайна Элементы, являющиеся объектом транзакций	
Нормативно-правовое регулирование	«Другое право», то есть не относится к праву на интеллектуальную собственность. Разделы 17, 18 определяют ограничения доступа и использования. На коммерческую и служебную тайну / элементы не распространяются права собственности.
Передача	Передача коммерческой и служебной тайны, признается прецедентным правом судов Германии.
Лицензирование	Выдача исключительной и неисключительной (простой) лицензии на коммерческую и служебную тайну признается прецедентным правом судов Германии.

Защита ноу-хау в ЕС согласно Директиве ЕС 2016/943	
Положение	<p>Предприятия инвестируют в разработку и применение ноу-хау и информации, которая является «валютой» инновационной экономики и обеспечивает преимущество перед конкурентами.</p> <p>В качестве альтернативы прав на интеллектуальную собственность коммерческая тайна позволяет создателям извлекать прибыль из своих творений и инноваций. Таким образом, коммерческая тайна имеет важное значение как для деловой конкурентоспособности, так и для НИОКР и инновационной деятельности.</p>
Риск	<p>Инновационная деятельность крайне подвержена махинациям с целью нечестного завладения коммерческими тайнами как внутри, так и за пределами ЕС.</p> <p>Без эффективных и относительно законных средств для защиты коммерческих тайн на территории ЕС любые попытки стимулирования заниматься инновационной деятельностью как на внутреннем, так и на международном рынке будут безуспешными.</p>
Директива	<p>Существует повышенный риск для предприятий в странах – участницах ЕС при относительно низком уровне защиты в связи с тем, что коммерческую тайну гораздо легче украсть или приобрести другим незаконным путем.</p> <p>Директива обеспечивает наличие достаточного и надежного уровня защиты в случае незаконного приобретения, использования или разглашения коммерческой тайны.</p>

Проект Закона Германии «О коммерческих тайнах»	
основное содержание	
Проект закона	Проект закона «О защите коммерческих тайн», май 2018 г. Внедрение Директивы ЕС 2016/943 в национальное законодательство.
Коммерческая тайна	<p>«Коммерческая тайна» – это информация, соответствующая всем нижеприведенным требованиям.</p> <p>Смысл такой тайны в том, что она не является общеизвестной и доступна только тем лицам, которые входят в круг людей, работающих с такой информацией. Данная тайна имеет коммерческую ценность в связи со своей секретностью.</p> <p>В связи с такими обстоятельствами в отношении коммерческой тайны предпринимаются обоснованные шаги (действия) лицом, уполномоченным по закону контролировать данную информацию, для сохранения ее в тайне.</p>
Новое требование	Обоснованные действия необходимы для сохранения конфиденциальности коммерческой тайны и обязательно доказаны и подтверждены правообладателем ноу-хау.
правообладатель	
Правообладатель	Это любое физическое или юридическое лицо, которое законно получило коммерческую тайну и может ее использовать любыми, не противоречащими закону способами. Владение ноу-хау признается законодательством.
Законное приобретение в собственность	<p>Приобретение коммерческой тайны считается законным, когда коммерческая тайна приобретается любым из следующих способов:</p> <p>Независимое открытие или создание.</p> <p>Исследование, изучение или испытание продукта или объекта, который стал достоянием общественности или находится в законном владении лица, которое приобрело информацию и при этом свободно от всех юридически обоснованных обязательств, ограничивающих приобретение коммерческой тайны.</p>

передача прав	
Ноу-хау как объект транзакций	Права на интеллектуальную собственность будут также распространяться на ноу-хау. Никакого «другого права», только абсолютное право. Таким образом, ноу-хау может стать предметом любой сделки по передаче прав.
Передача/лицензия	Ноу-хау можно передавать. Ноу-хау можно лицензировать. На исключительной основе. На неисключительной основе.
Другие способы передачи	Ноу-хау может стать предметом любой другой сделки по передаче прав на интеллектуальную собственность. Передача может включать в себя залог, передачу под обеспечение и т. д.

Обзор прав на данные

Отраслевые данные / генерируемые машиной данные (неперсональные данные)	Персональные данные («владение репрезентативными данными»)
<p>Используются в производственных целях (например, в станках, в программах для ЭВМ, в механизмах) и позволяют генерировать огромные объемы данных.</p> <p>Такие данные полезны для экономики, поскольку они имеют большое значение для приложений проекта «Индустрия 4.0» благодаря своему потенциалу совершенствовать продукцию / оптимизировать процессы внутри предприятия (например, диагностическое ТО).</p> <p>Сейчас активно обсуждается вопрос, нужно ли защищать эти данные правом собственности.</p>	<p>Персональные данные всесторонне защищены законом «О защите данных» (особенно Общим регламентом ЕС по защите персональных данных – GDPR), поскольку эти данные являются выражением личных прав.</p> <p>Однако повышение экономической ценности таких данных становится очевидным.</p> <p>С учетом этого обсуждается вопрос, нужно ли также защищать эти данные правом собственности.</p>

Действующие правовые рамки в отношении защиты данных

В настоящее время нет абсолютной защиты данных, только непрямая защита, предоставляемая путем защиты

Носителей
данных

Систем хранения
(баз данных)

Содержания
(контента)

Защита носителей данных	
Собственность и владение	Законодательно признается и защищается за носителями данных их право собственности и владение такими данными. Неправомерное получение (приобретение) может преследоваться гражданским законодательством, а также подпадает под действие уголовного законодательства (кража, порча имущества и т. д.).
Деликтное право	Намеренное или совершенное по неосторожности посягательство на собственность является основанием для предупреждения о нарушении прав собственности и подачи исков о возмещении убытков.
Уголовное право	Защита от информационного шпионажа (раздел 202а УК Германии). Защита от хищения или искажения данных (раздел 303а УК Германии).

Защита систем хранения (баз данных)	
Авторское право и связанные с ним права	Базы данных защищены авторским правом, в котором они квалифицируются как индивидуальные творения (раздел 4 п. 2 Закона Германии «Об авторском праве»). Это не относится к простому сбору (отраслевых и прочих) данных. Также базы данных защищены дополнительным правом, согласно которому они создаются благодаря существенным финансовым вложениям (разделы 87а и последующие Закона Германии «Об авторском праве»). По крайней мере, таким образом защищаются крупные накопления данных (отраслевых и прочих). Смежные права в отношении баз данных являются абсолютным правом собственности. Защита баз данных касается только баз данных в целом, но не относится к отдельным, индивидуальным данным.
Защита конфиденциальной информации	Базы данных могут быть защищены как коммерческая тайна. Для защиты требуются соответствующие меры по обеспечению секретности (в том числе заключение соглашений о неразглашении).

Защита содержания	
Права на интеллектуальную собственность	Содержание как часть базы данных может быть защищено правами на интеллектуальную собственность (например, авторским правом). Однако это не относится к отраслевым данным.
Защита конфиденциальной информации	Базы данных могут быть защищены как коммерческая тайна Для защиты требуются соответствующие меры по обеспечению секретности (в том числе заключение соглашений о неразглашении).
Защита данных	Когда содержание включает в себя персональные данные, последние защищаются Законом «О защите данных» (особенно GDPR). Закон «О защите данных» вытекает из личных прав субъекта данных и поэтому не связан с правом собственности. Персональные данные можно использовать только в случае согласия субъекта данных или установленного законом разрешения. Таким образом, персональными данными могут существенно управлять субъекты данных.

Текущее состояние защиты данных

Защита		
Носители данных	Система хранения (база данных)	Содержание
§§ 4, 87a и последующие Закона Германии «Об авторском праве» Защита конфиденциальной информации	Собственность и владение Деликтное право Уголовное право	Права на интеллектуальную собственность
		Защита конфиденциальной информации
		Защита данных (персональные данные)

Собственно данных нет (абсолютного) «права защиты данных»

Текущее политическое и юридическое обсуждение создания «прав данных»

Отраслевые данные	
Германия	<p>Федеральное правительство Германии заявляет в своем коалиционном соглашении (стр. 129), что вопрос, нужна ли «собственность данных» и как это можно реализовать, будет поднят в ближайшем будущем.</p> <p>Немецкие предприятия и промышленные ассоциации выступают категорически против создания абсолютного права на данные.</p> <p>Мнения, высказанные в соответствующих изданиях, разделились, но в целом идея собственности данных не находит поддержки.</p>
ЕС	Европейская Комиссия в своем сообщении от 10 января 2017 г. («Строительство экономики данных в Европе») обсуждает «право производителей данных» (право на использование и выдачу разрешения на использование неперсональных данных, предоставляемое «производителю данных», то есть владельцу или долгосрочному пользователю устройства).
Текущая ситуация	Поскольку неперсональные данные по сути не защищены в Германии, установление «прав на данные» на практике осуществляется на договорной основе.

Текущее политическое и юридическое обсуждение создания «права на данные»

Персональные данные («Владение репрезентативными данными»)	
Владение репрезентативными данными	<p>Юридическое обсуждение вопроса, нужно ли «право на данные» оформлять как право на коммерческую собственность (своего рода право интеллектуальной собственности) наряду с законом о защите данных.</p> <p>Существенный момент: Регулирование владения данными помимо закона о защите данных, чтобы регулировать данные, генерируемые в зависимости от поведения, включая данные, генерируемые машиной, и подчеркнуть их коммерческую ценность.</p>
Отношение к закону о защите данных	<p>Практичность «владения репрезентативными данными» остается под вопросом в отношении персональных данных, поскольку коммерческая ценность персональных данных ограничивается Общим регламентом ЕС по защите данных (GDPR).</p> <p>Особые требования, дающие юридическое обоснование для обработки (ст. 5 п. 1 (a), ст. 6 GDPR), принципа целевого ограничения (ст. 5 п. 1 (b) GDPR) и ограничения по хранению (ст. 5 п. 1 (e) GDPR), создают преграды для извлечения выгоды из персональных данных.</p>
Status quo	<p>В принципе, персональные данные могут быть коммерческим объектом.</p> <p>Однако, защита персональных данных путем GDPR построена как всесторонняя защита субъектов данных, то есть GDPR будет исключать такое право на коммерческую собственность в персональных данных.</p> <p>Субъект данных может в любое время отозвать заявление о согласии на обработку персональных данных.</p> <p>Субъект данных может возразить против обработки персональных данных в соответствии с действующим законом.</p>

Последствия признания «абсолютного» права на данные

Право на данные как абсолютное право	
Право на защиту	Право на использование
<p>Правообладатели могут лишиться любое лицо возможности использовать их право (исключение посторонних).</p> <p>Незаконное вмешательство третьих лиц может преследоваться в судебном порядке.</p>	<p>Правообладатель может передавать права на использование данных любому лицу без необходимости заключения соглашений о неразглашении для защиты данных.</p> <p>Монополизация данных.</p> <p>Благодаря прозрачному предоставлению права соответствующему владельцу создается возможность коммерческого использования.</p>

Новые виды передачи прав (транзакций) в сфере интеллектуальной собственности

Какие новые виды передачи прав (транзакций) на интеллектуальную собственность и нематериальные активы мы можем увидеть помимо давно существующих, таких как присвоение, лицензирование и залог? Каковы, по-вашему, будут этапы, содержание и смысл новых видов передачи прав? Подробное описание видов передачи прав, которые в настоящее время применяются для оборота интеллектуальной собственности в Германии

НОВЫЕ ВИДЫ ПЕРЕДАЧИ ПРАВ

Передача прав
на данные

Создание
патентного пула

Слияние
и поглощение

Поступления
гонораров

Данные	
Основные принципы	<p>Несмотря на то что (в настоящее время) в Германии не существует абсолютного «права на данные», передача прав на использование данных уже имеет место.</p> <p>Передача прав вращается вокруг установленной договорами структуры прав, позволяющей получать доступ и использовать данные в определенных целях.</p> <p>Передача прав происходит аналогично предоставлению прав, уступке прав по лицензионным соглашениям (на основе действующего закона об авторском праве) и (возможно в будущем) путем предоставления залога.</p>
Возможные последствия	<p>Путем составления специфичных договоров осуществляется исключительная передача прав и разрешений на использование данных на определенных условиях.</p> <p>Права согласно таким договорам являются «относительными» (то есть распространяются только на стороны договора), а не «абсолютными» (то есть действительными в отношении любого третьего лица и рассматриваются как права собственности).</p> <p>Стоимость таких сделок зависит от сохранения секретности, в частности, путем включения в договоры пунктов о неразглашении.</p>

Сравнение сделок по передаче абсолютных прав и передаче прав на данные

План передачи прав	
Передача абсолютных прав	Передача относительных прав
<p>Исключительное предоставление прав соответствующему владельцу осуществляется уже до передачи прав на основании права собственности.</p> <p>Договор регулирует:</p> <p>(1) доступ к фактическому объекту, защищенному абсолютным правом (например, база данных, изобретение и т. д.);</p> <p>(2) уступку или лицензирование прав, то есть определенные разрешения на использование объекта предоставляются другой стороне по договору.</p>	<p>Исключительное предоставление прав не происходит до транзакции.</p> <p>Договор регулирует:</p> <p>(1) доступ к фактическому объекту, то есть данным</p> <p>(2) право каждой из сторон использовать данные определенными способами.</p> <p>(3) обязательство сторон воздержаться от другого использования.</p> <p>(4) обязательства по неразглашению для сохранения коммерческой тайны.</p>

КЛЮЧЕВЫЕ СДЕЛКИ ПО ПЕРЕДАЧЕ ПРАВ НА ДАННЫЕ

Распределение /
предоставление данных

Предоставление прав
на использование

Типы данных	
«Входные»	«Выходные»
<p>Данные, предоставляемые для проведения анализа, то есть данные, сгенерированные машиной, транспортным средством, портативным устройством и т. д.</p>	<p>Данные, сгенерированные после проведения анализа, например, результаты обработки искусственным интеллектом.</p>

Содержание сделок по передаче прав на данные

Ключевые пункты в договорах	
Распределение данных	<p>Распределение «владения данными» устанавливается путем заключения договоров.</p> <p>Частые отличия при распределении входных и выходных данных:</p> <p>Входные: обычно лицо, предоставляющее данные, считается владельцем данных, предоставляемых для проведения анализа.</p> <p>Выходные: нет четких стандартов для распределения (лицо, предоставляющее данные, или лицо, обрабатывающее данные).</p>
Предоставление прав	<p>Пункты договора, касающиеся использования данных, часто составляются по образцу с лицензиями:</p> <p>Исключительная или неисключительная.</p> <p>Подлежит или не подлежит sublicензированию.</p> <p>Территориальные ограничения.</p> <p>Бессрочное или временное.</p> <p>Границы допустимого использования, например, в конкретных целях, с правом на изменение данных.</p>

Дополнительные пункты	
Конфиденциальность	Секретность: обязательства по неразглашению. Пункт о неустойке (включая штраф) за нарушение обязательств по неразглашению.
Предоставление данных	Способ предоставления данных (например, доступ онлайн / загрузка / передача носителя данных из рук в руки). Соглашение об интерфейсах.
Гарантии на предоставление данных	Гарантия лица, предоставляющего данные, на отсутствие ошибок в предоставляемых данных. Положение о возмещении ущерба (убытков).
Безопасность данных	Защита данных с помощью технических и организационных средств.
Прекращение действия договора	Условия прекращения действия договора. Регулирование возможных последствий после прекращения действия договора. Возврат оригинальных данных лицу, их предоставившему. Разрешение на использование предоставленных данных после прекращения действия договора. Удаление данных.

Другие виды передачи прав

Создание патентного пула	
Обзор	Владелец прав на интеллектуальную собственность создает патентные пулы с целью: предоставления таких прав на основании лицензий друг другу; извлечения выгоды из таких прав путем совместного предоставления лицензий третьим лицам; установления определенного технического стандарта.
Возможные последствия	Создание патентного пула осуществляется путем заключения простого договора или партнер создает отдельное юридическое лицо. Создание патентного пула является предметом контроля антимонопольного законодательства. Создание патентного пула может привести к обязательному предоставлению лицензий партнерами третьим лицам на условиях FRAND («справедливых, разумных и недискриминационных») согласно антимонопольному закону.
Договор о патентном пуле	Патентный пул создается на основании заключения договора: каждый партнер остается владельцем своей интеллектуальной собственности; неисключительные лицензии предоставляются партнерами друг другу; каждый партнёр заключает договор с третьим лицом.
Юридическое лицо для патентного пула	Патентный пул создается на основании отдельного юридического лица (специального юридического лица – «СЮЛ»): партнеры должны стать акционерами СЮЛ; каждый партнер остается владельцем своей интеллектуальной собственности; каждый партнер предоставляет СЮЛ неисключительные/исключительные лицензии; СЮЛ заключает лицензионные договоры с третьими лицами.

Слияние и поглощение	
Обзор	<p>Передача прав путем слияния и поглощения в основном осуществляется на основе прав на интеллектуальную собственность.</p> <p>Мотивация на участие в процессе слияния и поглощения часто заключается в приобретении прав на интеллектуальную собственность, принадлежащих поглощаемой компании.</p> <p>Вопросы, связанные с правами на интеллектуальную собственность, являются важной производственной составляющей процесса слияния и поглощения, например, доступ к оставшимся правам продавца на интеллектуальную собственность и обратная лицензия на продажу прав на интеллектуальную собственность.</p>
Возможные последствия	<p>Стороны, участвующие в процессе слияния и поглощения, склонны согласиться подписать отдельное соглашение об интеллектуальной собственности.</p> <p>Передача прав на интеллектуальную собственность, включенная в процесс слияния и поглощения, часто активно обсуждается, поскольку немецкое законодательство выдвигает определенные требования к передаче прав на интеллектуальную собственность при наличии трудовых отношений.</p> <p>Идут активные споры вокруг гарантий, связанных с патентной чистотой проданного юридического лица / предприятия.</p>
Гонорары при передаче прав на интеллектуальную собственность	
Обзор	<p>Владельцы прав на интеллектуальную собственность предоставляют лицензии третьим лицам в обмен на гонорары и другие выплаты (подъемные, паушальные суммы, поэтапные платежи).</p> <p>Поскольку доход по лицензионному соглашению ожидается в будущем, лицензиары все чаще стремятся продать и уступить свои права требования гонораров третьим лицам.</p> <p>Цена за такую уступку становится предметом соответствующего вычета.</p>
Возможные последствия	<p>Право требования гонораров должно подлежать переуступке – обычно для этого требуется согласие лицензиата.</p> <p>Расчет цены очень сложен, поскольку будущий доход от гонораров нельзя предугадать и трудно просчитать.</p> <p>Лицензиару придется сохранять права на интеллектуальную собственность, подлежащие лицензированию.</p> <p>Лицензионные соглашения с юридической точки зрения являются бессрочными обязательствами и по своему характеру подвержены риску.</p>

Займы, обеспеченные правами на интеллектуальную собственность

Исследования и рекомендации в отношении регулирования и практического применения согласно законодательству Германии в сфере займов под интеллектуальную собственность (займов, обеспеченных правами на интеллектуальную собственность)

Международное влияние на немецкое законодательство, связанное с обеспечением займов	
Комиссия ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ)	<p>Типовой закон об операциях с обеспечением (2016 г.).</p> <p>Использование единого, функционального и комплексного подхода.</p> <p>Содействие в создании залогового права.</p> <p>Внедрение современного реестра.</p> <p>Содействие определенности и предсказуемости в отношении приоритетности залогового права.</p> <p>Обеспечение эффективности исполнительного производства.</p>
Европейский Союз	<p>Регламент по товарному знаку ЕС (CTMR).</p> <p>Регламент по промышленному образцу ЕС (CDR).</p>

ВИДЫ ЗАЛОГОВОГО ПРАВА

Передача под обеспечение

Залог

Передача в залог интеллектуальной собственности	
Интеллектуальная собственность, приемлемая для залога	<p>Товарные знаки, патенты, зарегистрированные промышленные образцы.</p> <p>Лицензии на программное обеспечение (но не само ПО).</p>
Начало/ стечение срока	<p>Договор между дебитором (лицом, передающим право) и кредитором (правоприобретателем).</p> <p>Владение интеллектуальной собственностью переходит к кредитору.</p> <p>Пункт, обязывающий кредитора предоставить дебитору исключительную лицензию на изобретения, которые будут созданы кредитором в той же области .</p> <p>Дебитор имеет право использовать интеллектуальную собственность.</p> <p>Кредитор обязан передать интеллектуальную собственность назад дебитору, когда долг будет выплачен.</p>
Договор	<p>Формальных требований нет, но рекомендуется составлять в письменном виде.</p> <p>Точное описание в договоре передаваемой интеллектуальной собственности</p> <p>Пункт, обязывающий кредитора предоставить дебитору исключительную лицензию на изобретения, которые будут созданы кредитором в той же области, дающий дебитору право на использование</p> <p>Условие о возможных способах реализации интеллектуальной собственности, если дебитор не сможет обслужить и вернуть полученные кредитные средства</p>

залог

Передача интеллектуальной собственности под обеспечение займа	
Интеллектуальная собственность, приемлемая для передачи	Товарные знаки, патенты, зарегистрированные промышленные образцы. Лицензии на программное обеспечение (но не само ПО).
Начало/истечение срока	Договор между дебитором (лицом, передающим право) и кредитором (правоприобретателем). Владение интеллектуальной собственностью переходит к кредитору. Пункт, обязывающий кредитора предоставить дебитору исключительную лицензию на изобретения, которые будут созданы кредитором в той же области, дающий дебитору право на использование интеллектуальной собственности. Кредитор обязан передать интеллектуальную собственность назад дебитору, когда долг будет выплачен.
Договор	Формальных требований нет, но рекомендуется составлять в письменном виде. Точное описание в договоре передаваемой интеллектуальной собственности. Пункт, обязывающий кредитора предоставить дебитору исключительную лицензию на изобретения, которые будут созданы кредитором в той же области, дающий дебитору право на использование. Условие о возможных способах реализации интеллектуальной собственности, если дебитор не сможет обслужить и вернуть полученные кредитные средства.

Передача требования гонорара в залог / под обеспечение	
Предмет	Требование гонорара – не сами лицензии или интеллектуальная собственность.
Начало/истечение срока	Договор между дебитором и кредитором. Не влияет на владение или право на использование интеллектуальной собственности, поскольку только требование гонорара является предметом залога или передачи под обеспечение. Залог: срок действия истекает автоматически после выплаты долга. Передача под обеспечение: кредитор обязан передать требование о вознаграждении назад дебитору после выплаты долга.
Договор	Формальных требований нет, но рекомендуется составлять в письменном виде (уведомление государственных органов не требуется). Реализация требования, если дебитор не сможет обслужить и вернуть полученные кредитные средства: кредитор имеет право получать гонорары или продать требование.

Особенности	
Программное обеспечение, приложения	Товарные знаки, патенты, зарегистрированные промышленные образцы
Обеспечение безопасности: исключительное право на использование ПО. Создатель должен давать разрешение на каждый залог или на каждую передачу. Рекомендации для составления договора: условие об обновлении ПО для сохранения его ценности; условие о наличии документации для ПО (исходный код и объектный код); приложение в виде носителя данных с ПО для точного описания ПО.	Товарные знаки: возможно одновременное существование нескольких прав на один и тот же товарный знак по немецким законам, приоритетным является самое старое право; условие договора о передаче под обеспечение / в залог самого старого права, гарантирующее возможность возврата; регистрация передачи под обеспечение в Бюро патентов и товарных знаков Германии не требуется, но рекомендуется для подтверждения легитимности.

Реализация	
Передача под обеспечение	Залог
<p>В основном зависит от условий договора.</p> <p>Продажа третьему лицу.</p> <p>Лицензирование на третье лицо.</p> <p>Вступление в право собственности самим кредитором.</p>	<p>В основном зависит от юридических условий - свобода заключения договоров на последующую продажу ограничена.</p> <p>Обращение взыскания:</p> <p>открытый аукцион;</p> <p>продажа.</p>

Кредитор обязан выбрать наиболее выгодный, но при этом наиболее простой способ реализации

Экономические недостатки и препятствия, связанные с займами под интеллектуальную собственность	
Оценка	<p>Трудности при оценке интеллектуальной собственности.</p> <p>Нет установленных стандартных методов оценки.</p> <p>Трудно найти независимого оценщика для конкретной интеллектуальной собственности.</p>
Колебание стоимости	Трудности с выплатами у дебитора часто тесно связаны с изменением стоимости интеллектуальной собственности.
Реализация	Нет общего рынка для конкретной интеллектуальной собственности – часто только немногие перспективные проекты максимально снижают цену.

Оценка стоимости прав на интеллектуальную собственность

Исследования и рекомендации в отношении регулирования и практического применения согласно законодательству Германии в сфере оценки стоимости прав интеллектуальной собственности

ОРГАНИЗАЦИЯ	СТАНДАРТ	ОБЛАСТЬ ОЦЕНКИ
Институт дипломированных бухгалтеров в Германии, Объединенная ассоциация – IDW (Institut der Wirtschaftsprüfer in Deutschland e.V., IDW)	IDW S 5: Принципы оценки нематериальных активов (“Grundsätze zur Bewertung immaterieller Vermögenswerte”), Редакция: 23.05.2011	Общая для всех нематериальных активов
Немецкий институт по стандартизации, Объединенная ассоциация – DIN (Das Deutsche Institut für Normung e.V., DIN)	DIN 77100: Оценка патентов – Общие принципы денежной оценки патентов (“Patentbewertung - Grundsätze der monetären Patentbewertung”), Редакция: май 2011 г.	Оценка патентов и аналогичных прав на техническую промышленную собственность
Немецкий институт по стандартизации, Объединенная ассоциация – DIN (Das Deutsche Institut für Normung e.V., DIN)	DIN ISO 10668: Оценка брендов – Требования к денежной оценке брендов (“Markenbewertung - Anforderungen an die monetäre Markenbewertung”), Редакция: октябрь 2011 г.	Оценка брендов
Федеральная ассоциация немецких консультантов по управлению, Объединенная ассоциация (Bundesverband Deutscher Unternehmensberater e.V., BDU)	Общепринятые принципы оценки брендов (“Grundsätze ordnungsgemäßer Markenbewertung”), Редакция: ноябрь 2015 г.	Оценка брендов
Форум оценки брендов – Инициатива G·E·M (Немецкое общество исследования брендов) и Ассоциации немецких брендов (Markenverband e.V.)	Десять принципов денежной оценки брендов (“Zehn Grundsätze der monetären Markenbewertung”), Редакция: 18.06.2008	Оценка брендов

Подходы и методы оценки интеллектуальной собственности

Обзор			
Подход	По рыночной стоимости	По доходам	По себестоимости
Принцип	Принцип оценки основан на сравнении цены, по которой продавалась аналогичная собственность заинтересованным покупателям	Принцип оценки основан на снижении будущего экономического эффекта от владения интеллектуальной собственностью	Принцип оценки основан на принципе замены: инвестор не заплатит за актив больше, чем стоит приобрести замещаемый актив, приносящий такую же пользу
Методы	Метод прямой рыночной стоимости (обзор рыночных цен на действующем рынке)	Метод прямого потока денежных средств (DCF)	Стоимость замены
		Метод освобождения от вознаграждения	
Методы	Метод аналогии (цены сделок с сопоставимыми объектами интеллектуальной собственности перенесены на объект оценки с помощью кратного множителя)	Метод приростного потока денежных средств	Стоимость воспроизводства
		Метод многопериодной сверхприбыли (MEEM)	

Особенности оценки выбранных объектов интеллектуальной собственности	
Товарные знаки	<p>Несколько стандартов: IDW S 5 5 «Принципы оценки нематериальных активов», DIN ISO 10668 «Оценка брендов – требования к денежной оценке брендов», «Общепринятые принципы оценки брендов» по BDU, «Десять принципов денежной оценки брендов» от Форума оценки брендов. В судебных разбирательствах общепринятым считается стандарт Института дипломированных бухгалтеров в Германии IDW S 5.</p> <p>На практике предпочтительно применяется подход по доходам.</p> <p>В рамках подхода по доходам могут использоваться все методы оценки. Теоретически предпочтительным по рекомендации Института дипломированных бухгалтеров в Германии (IDW) является метод приростного потока денежных средств.</p> <p>Подход по себестоимости можно использовать, когда стоимость торгового знака почти равна затратам, сэкономленным на регистрации и размещении нового торгового знака, а также использовать в судебных разбирательствах, при оценке согласно налоговому законодательству, для анализа компенсационных выплат и договоров аренды.</p>
ПО	<p>Нет четких стандартов. Однако в качестве общего стандарта применяется IDW S 5.</p> <p>Подход по себестоимости применяется для оценки программного обеспечения, разработанного в организации для внутреннего использования.</p> <p>Подход по доходам применяется для оценки программного обеспечения, разработанного в организации для использования третьими лицами.</p>
Патенты	<p>DIN 77100 «Оценка патентов – общие принципы денежной оценки патентов».</p> <p>На практике предпочтительным является подход по доходам.</p> <p>Подход по себестоимости может использоваться по умолчанию, когда будущие прибыли от патента трудно проанализировать. Однако, такая оценка не отражает будущие доходы от патента.</p>
Авторские права (фильмы, сериалы, книги и т. д.)	<p>Нет четких стандартов. Однако, в качестве общего стандарта применяется IDW S 5.</p> <p>Используется метод прямого дисконтированного потока денежных средств.</p>

Методы оценки при подходе по доходам

Метод прямого потока денежных средств	
Принцип	Потоки денежных средств, непосредственно связанные с объектами интеллектуальной собственности, дисконтируются.
Условия применения	Соответствующие потоки денежных средств должны измеряться напрямую. Особенно в тех случаях, когда объект интеллектуальной собственности (например, технология) стал доступен третьим лицам путем лицензирования. Сумму лицензионных сборов можно использовать непосредственно как потоки денежных средств при расчетах оценки.
Формула оценки	$IP \text{ Value} = \sum_{t=1}^T \frac{CF_t \cdot (1-s)}{(1+k)^t} + TAB$ <p>CF_t: потоки денежных средств за t = 1, 2, ..., T, которые напрямую относимы на объект интеллектуальной собственности на протяжении его срока эксплуатации (T),</p> <p>s: ставка подоходного налога, k: r + z, где r – безрисковая ставка, а z – надбавка на риск, TAB: прибыль от налоговой амортизации.</p>
Практическое применение	Метод прямых денежных потоков – это естественный подход к оценке для любого актива в соответствии с современной теорией финансов. Однако нематериальные активы создают потоки денежных средств вместе с другими активами. В таких случаях больше подходят другие методы оценки доходов.

Метод освобождения от вознаграждения	
Принцип	Если компания владеет интеллектуальной собственностью, она экономит средства на лицензировании этого актива и выплате гонораров. Стоимость интеллектуальной собственности рассчитывается как текущая стоимость фиктивных выплат гонораров, сэкономленных благодаря владению интеллектуальной собственностью после уплаты налогов.
Формула оценки	$IP \text{ Value} = \sum_{t=1}^T \frac{(B_t \cdot RR - A_t) \cdot (1-s)}{(1+k)^t} + TAB$ <p>B_t: расчетная база, например выручка, на протяжении ее срока эксплуатации (T), RR: размер гонорара, A_t: выплата за t = 1, 2, ..., T, s: ставка подоходного налога, k: r + z, где r – безрисковая ставка, а z – надбавка на риск, TAB: прибыль от налоговой амортизации.</p>
Практическое применение	<p>Источники данных об интеллектуальной собственности при сопоставимых сделках по передаче прав: например, RoyaltySource, ktMine, The Financial Valuation Group, RoyaltyStat, Royaltyconnection, Markables, а также специальные издания об интеллектуальной собственности.</p> <p>Сопоставимость сделок по передаче прав является основным вопросом данного подхода.</p> <p>Необходим точный анализ передачи прав на сопоставимый объект, при этом должны учитываться условия договора (права и обязательства лицензиара и лицензиата, размер гонорара, расчетная база выплаты гонорара, ожидаемый срок эксплуатации интеллектуальной собственности, территория использования, исключительность и т. п.).</p> <p>Необходимо оценить, зависит ли размер гонорара / выплата гонорара в сопоставимой сделке от достижения установленных этапов.</p>

Метод приростного потока денежных средств	
Принцип	<p>Стоимость компании с объектом интеллектуальной собственности сравнивается со стоимостью условной компании без такого актива. Стоимость интеллектуальной собственности – это разница между двумя значениями. Здесь возможны два подхода.</p> <p>Прямой подход: расчет дополнительных (приростных) потоков денежных средств, относимых на оцениваемый объект интеллектуальной собственности. Эти потоки денежных средств являются результатом:</p> <ul style="list-style-type: none"> • дополнительных выплат в счет компании (например, достижимое повышение цен или повышение объемов продаж) или • сэкономленных затрат (например, снижение производственных затрат благодаря владению особой технологией). <p>Непрямой подход: проводятся две оценки – одна для компании, имеющей рассматриваемый объект интеллектуальной собственности, а другая – для компании без такого актива.</p>
Формула оценки	$IP \text{ Value} = \sum_{t=1}^T \frac{(CF_t^{\text{with}} - CF_t^{\text{without}}) (1 - s)}{(1 + k)^t} + TAB$ <p> CF_t^{with}: $t=1$ поток денежных средств в компании с объектом интеллектуальной собственности на протяжении срока эксплуатации этого объекта (T), CF_t^{without}: поток денежных средств в компании без объекта интеллектуальной собственности, s: ставка подоходного налога, k: $r + z$, где r – безрисковая ставка, а z – надбавка на риск, TAB: прибыль от налоговой амортизации. </p>
Практическое применение	<p>Применяется, когда приростные денежные потоки можно отнести на объект интеллектуальной собственности.</p> <p>Нужен надежный анализ потоков денежных средств условной компании без объекта интеллектуальной собственности.</p> <p>Необходим анализ разницы в цене, количестве и расходах между фактической компанией с объектом интеллектуальной собственности и условной компанией без такого актива.</p>

Метод многопериодной сверхприбыли (МЕЕМ)	
Принцип	<p>Оценка основана на текущем значении потоков денежных средств, полученных благодаря объекту интеллектуальной собственности. Однако в большинстве случаев объект интеллектуальной собственности создает потоки денежных средств только в сочетании с другими активами (способствующие активы). Чтобы узнать размер потоков денежных средств от интеллектуальной стоимости, из общего оперативного потока денежных средств компании или подразделения (в основном EBITDA) вычитаются фиктивные пошлыны за все способствующие активы. Эти расходы являются лицензионными сборами за использование таких активов.</p>
Формула оценки	$IP \text{ Value} = \sum_{t=1}^T \frac{(EBITDA_t - CAC_t) \cdot (1 - s)}{(1 + k)^t} + TAB$ <p> $EBITDA_t$: прибыль до вычета процентов, налогов, износа и амортизации за $t = 1, 2, \dots, T$ на протяжении срока эксплуатации (T), CAC_t: расходы на способствующий актив за $t = 1, 2, \dots, T$, s: ставка подоходного налога, k: $r + z$, где r – безрисковая ставка, а z – надбавка на риск, TAB: прибыль от налоговой амортизации. </p>

<p>Практическое применение</p>	<p>Метод подходит для наиболее соответствующего объекта интеллектуальной собственности (ведущий актив). Расходы, которые необходимо вычитать, относятся тогда только к активам, способствующим образованию потоков денежных средств ведущего актива.</p> <p>Трудно изолировать потоки денежных средств, непосредственно относящиеся к объекту интеллектуальной собственности, при наличии комбинации из нескольких объектов интеллектуальной собственности.</p> <p>Трудно точно рассчитать расходы на способствующие активы.</p> <p>Если оперативный поток денежных средств компании или подразделения (например, EBITDA в формуле (4)) включает в себя взаимодействующие средства, создаваемые другим активом, не учтенным в способствующих расходах, оценка объекта интеллектуальной собственности будет завышена.</p>
---------------------------------------	--

<p align="center">Учет при оценке прибыли от налоговой амортизации</p>	
<p>Принцип</p>	<p>Прибыль от налоговой амортизации получается при снижении расходов на налоги, когда интеллектуальная собственность амортизируется и вычитается из базы для налога на прибыль. Прибыль от налоговой амортизации – это сумма текущей стоимости таких налоговых сбережений. Ее наличие зависит от Налогового кодекса и выполнения условий Налогового кодекса.</p>
<p>Расчет прибыли от налоговой амортизации</p>	<p>Упрощенный способ расчета прибыли от налоговой амортизации – это так называемый принцип повышающегося коэффициента, на который умножается текущее значение без прибыли от налоговой амортизации. На практике применение повышающегося коэффициента – более обычный способ.</p> $\text{Step – Up – Factor} = \frac{1}{n \cdot (1 + k)^n} \rightarrow \text{IP – Value} = \text{NPV} \cdot \text{Step – Up – Factor}$ <p>NPV: Чистая текущая стоимость потоков денежных средств согласно формулам (1), (2) (3) или (4), s: ставка подоходного налога, k: r + z, где r – безрисковая ставка, а z – надбавка на риск, n: срок эксплуатации актива в годах.</p>

Дисконтная ставка

Ставка дисконта обычно рассчитывается на основе Модели оценки финансовых активов (CAPM).

Согласно CAPM стоимость капитала без долговой нагрузки (k) вычисляется следующим образом:

$$k = r + MRP \cdot \beta$$

где r : безрисковая ставка,
MRP: премия за рыночный риск,
β: бета-коэффициент.

Чтобы охватить международный контекст в капитальных затратах (необремененная зарубежная деятельность на интегрированном рынке), локальной модели CAPM следует предпочесть глобальную модель CAPM.

На практике параметры оценки для глобальной модели CAPM с немецкой позиции можно рассчитать следующим образом.

1. Безрисковая ставка

(Квази-)безрисковая процентная ставка обычно рассчитывается методом Нельсона-Зигеля-Свенссона на основе данных, опубликованных Немецким федеральным банком, для построения кривой спот-ставки.

Из кривой спот-ставки обычно выводят единую безрисковую процентную ставку. По состоянию на 30.09.2018 единая безрисковая процентная ставка составляет 1,15% в год.

2. Премия за рыночный риск

Премия за рыночный риск рассчитывается следующим образом:

$$MRP = E(r_G) - r$$

где $E(r_G)$ – ожидаемый доход на рыночный портфель.

На практике будущая премия за рыночный риск рассчитывается на основе премий за рыночный риск в прошлом. Чтобы представить глобальный рыночный портфель, применяются глобальные индексы, такие как MSCI World Index, Datastream World Index, Russell Global, S&P Developed BMI или FTSE All World. Для Германии необходимо преобразовать индексы в евро по соответствующему текущему курсу обмена.

Поскольку необходимо подстраиваться под ситуацию в Германии, для безрисковой ставки используется немецкий индекс рынка облигаций REXP. По состоянию на 31.12.2013 глобальная премия за рыночный риск составляет 5,2% исходя из эмпирического анализа (Ruiz de Vargas/Breuer (2015), *BewertungsPraktiker*, Т. 2, стр. 52).

3. Бета-коэффициент

3. Бета-коэффициент рассчитывается следующим образом:

$$\beta = \text{Cov}(k, r_G) / \text{Var}(r_G)$$

где $\text{Cov}(k, r_G)$ – это ковариация между прибылью на глобальный рыночный портфель и прибылью на актив, а $\text{Var}(r_G)$ – это отклонение прибыли на глобальный рыночный портфель.

Как и в случае с премией за рыночный риск, можно применять индексы MSCI World Index или Datastream World Index, чтобы представить глобальный рыночный портфель. Необходимо конвертировать индексы в евро по соответствующему текущему курсу обмена.

Распределение долей правообладателей

Исследования и рекомендации в отношении регулирования и практического применения согласно законодательству Германии, вложения акций правообладателя в интеллектуальную собственность, а также определения размера вознаграждения

Распределение долей правообладателей			
Патентный закон и закон о полезных моделях	Закон об авторском праве	Закон о промышленных образцах	Закон о товарных знаках
<p>Совместное авторство на изобретение (глава 6 предложение 2 Патентного закона Германии)</p> <p>Совместное авторство на изобретение (глава 13 (3) Закона о полезных моделях вместе с главой 6 предложением 2 Патентного закона Германии)</p>	<p>Соавторство (глава 8 Закона Германии «Об авторском праве»)</p> <p>Родственные работы (глава 9 Закона Германии «Об авторском праве»)</p> <p>Право создателей базы данных (глава 87а и последующие Закона Германии «Об авторском праве»)</p> <p>ПО с открытым исходным кодом</p>	<p>Совместное авторство глава 7 (1) предложение 2 Закона Германии «О промышленных знаках»)</p>	<p>Общая собственность (глава 7 Закона Германии «О товарных образцах»)</p>

Принципы правовых отношений в законодательстве Германии		
Долевая собственность (глава 741 и последующие Гражданского кодекса Германии)	Частная корпорация (глава 705 и последующие Гражданского кодекса Германии)	Совместное владение / Товарищество совладельцев
<p>Если между соавторами изобретения, соавторами или совладельцами нет другого соглашения, они формируют долевое участие согласно гл. 741 и последующим Гражданского кодекса Германии.</p> <p>Каждый совладелец владеет конкретной долей в собственности, если нет соглашения о равных долях.</p> <p>Каждый совладелец может отдать свою долю без согласия остальных совладельцев.</p> <p>Решение об управлении принимается большинством голосов.</p>	<p>Если соавторы изобретения, соавторы или совладельцы сотрудничают с законным намерением, они создают частную корпорацию согласно гл. 705 и последующим Гражданского кодекса Германии.</p> <p>Учреждение частного сотрудничества приводит к обособлению имущества (подобно юридическому лицу).</p> <p>Собственность, находящаяся в совместном владении, является частью активов кооперации.</p> <p>Решения принимаются партнерами единогласно.</p>	<p>Соавторы создают товарищество совладельцев, гл. 8 (1) Закона Германии «Об авторском праве». Поскольку оно похоже на частную корпорацию, к нему применяются гл. 705 и последующие Гражданского кодекса Германии.</p>

законы

Патентный закон и закон о полезной модели	
Совместное авторство на изобретение (глава 6 предложение 2 Патентного закона Германии)	Совместное авторство на изобретение (глава 13 (3) Закона о полезной модели вместе с главой 6 предложением 2 Патентного закона Германии)

Патентный закон – Совместное авторство на изобретение, глава 6 пункт 2 Патентного закона Германии	
Общие сведения	<p>Изобретателем может быть только физическое лицо. Заявителем в заявке на патент может быть и юридическое лицо, и товарищество, являющееся правомочным (например, частная корпорация).</p> <p>Если в создании изобретения участвовали больше одного человека, право на патент принадлежит тем, кто внес творческий вклад в изобретение коллективно, гл. 6 предложение 2 Патентного закона Германии. Они являются соавторами изобретения.</p> <p>Если несколько человек создали одинаковое изобретение независимо друг от друга, право на патент принадлежит тому, кто подал заявку на патент первым, гл. 6 предложение 3 Патентного закона Германии.</p>
Правовые отношения и вытекающие права	<p>Если между соавторами изобретения нет другого соглашения, они формируют долевое участие согласно гл. 741 и последующим Гражданского кодекса Германии.</p> <p>Каждый соавтор изобретения может отдать свою долю (например, продать) независимо от других соавторов, гл. 741 (1) Гражданского кодекса Германии. При передаче всего патента требуется согласие всех соавторов изобретения.</p> <p>В случае посягательства на патент каждый соавтор изобретения может реализовать требования о судебном запрете и нанесении ущерба, но один соавтор изобретения может требовать исполнения обязательств только у всех соавторов изобретения.</p> <p>Каждый соавтор изобретения имеет право использовать изобретение, но не может препятствовать другим авторам тоже использовать его.</p>
Правовые отношения и вытекающие права	<p>Если соавторы изобретения принимают решение сотрудничать, включая решение технических проблем, они создают частную корпорацию (товарищество совладельцев) согласно гл. 705 и последующим Гражданского кодекса Германии.</p> <p>Отдельный соавтор изобретения может распоряжаться своей долей только с согласия других соавторов, гл. 717, 719 Гражданского кодекса Германии.</p> <p>Право на патент составляет совместные активы товарищества, гл. 719 Гражданского кодекса Германии.</p> <p>Все требования, связанные с патентом, также составляют совместные активы товарищества.</p> <p>Отдельный соавтор изобретения не имеет передаваемой доли в имуществе товарищества.</p> <p>Изобретения партнера товарищества принадлежат этому партнеру, но соглашение о товариществе может, к примеру, содержать условие, согласно которому такое изобретение автоматически становится частью совместных активов товарищества.</p>
Доходы и вознаграждение	<p>Каждый соавтор изобретения имеет право на получение своей прибыли от патента в зависимости от своего вклада в изобретение (см. гл. 722 (1), 743 (1) Гражданского кодекса Германии).</p>

**Закон о полезных моделях – Совместное авторство на изобретение,
глава 13 (3) Закона о полезных моделях вместе с главой 6 пунктом 2
Патентного закона Германии**

Общие сведения	<p>В гл. 13 (3) Патентного закона Германии говорится о соответствующем применении гл. 6 Патентного закона Германии. Правоотношения соавторов полезной модели, доходы и вознаграждение также соответствуют патентному закону:</p> <ul style="list-style-type: none"> • Если между соавторами изобретения нет другого соглашения, они формируют долевое участие согласно гл. 741 и последующим Гражданского кодекса Германии. • Если соавторы изобретения принимают решение вместе сотрудничать, то они создают частную корпорацию (товарищество совладельцев) согласно гл. 705 и последующим Гражданского кодекса Германии. • Каждый соавтор изобретения имеет право на получение своей прибыли от полезной модели в зависимости от своего вклада в его изобретение (см. гл. 722 (1), 743 (1) Гражданского кодекса Германии).
----------------	---

Закон об авторском праве

Соавторство (глава 8 Закона Германии «Об авторском праве»)	Составные произведения (глава 9 Закона Германии «Об авторском праве»)	Права составителей базы данных (глава 87а и последующие Закона Германии «Об авторском праве»)	ПО с открытым исходным кодом
--	---	---	------------------------------

**Закон об авторском праве – Соавторство,
глава 8 Закона Германии «Об авторском праве»**

Общие сведения	<p>Автором объекта авторского права может быть только физическое лицо.</p> <p>Если в создании (одного) объекта авторского права участвовало более одного человека, авторское право принадлежит тем, кто внес творческий вклад в объект. Совместное авторство допустимо, если различные части нельзя использовать по отдельности, гл. 8 (1) Закона Германии «Об авторском праве».</p> <p>Часть объекта можно использовать отдельно, если такая часть имеет самостоятельное значение и отделима от объекта.</p>
Правовые отношения	<p>Соавторы создают товарищество совладельцев (см. гл. 8 (2) предложение 1 Закона Германии «Об авторском праве»), которое похоже на частную корпорацию, поэтому к нему применяются гл. 705 и последующие Гражданского кодекса Германии.</p> <p>Аналогично каждое действие, касающееся объекта, требует согласия всех соавторов, гл. 709 (1) Гражданского кодекса Германии.</p> <p>Соавторы сами устанавливают правила, которые оформляют в договоре, сами решают, создавать ли им частную корпорацию, если только эти правила соответствуют Закону Германии «Об авторском праве» (например, соответствующее вознаграждение согласно главам 32, 32а Закона Германии «Об авторском праве» является частью авторского права без права передачи, поэтому корпорации понадобится отдельное разрешение соавторов при реализации требований о вознаграждении).</p> <p>Для внесения изменений в объект требуется согласие всех соавторов, гл. 8 (2) вторая половина предложения 1, Закона Германии «Об авторском праве».</p> <p>Каждый соавтор имеет право реализовывать требования о посягательстве, гл. 8 (3) предложение 3 Закона Германии «Об авторском праве».</p>
Вытекающие права	<p>В отношении объекта возникает только одно авторское право: все соавторы имеют коллективное право, и отдельный соавтор не может самостоятельно распоряжаться объектом.</p> <p>Соавторы имеют совместное право на публикацию, использование, гл. 8 (2) первая половина предложения 1 Закона Германии «Об авторском праве».</p>
Доходы и вознаграждение	<p>Каждый соавтор имеет право на получение прибыли от использования объекта на основании своего вклада в его создание, гл. 8 (3) Закона Германии «Об авторском праве».</p> <p>Соавтор может отказаться от своей доли в пользу остальных соавторов, гл. 8 (4) предложение 1 Закона Германии «Об авторском праве».</p>

Закон об авторском праве – Составные произведения, глава 9 Закона Германии «Об авторском праве»	
Общие сведения	Если двое и больше авторов не отвечают требованиям к соавторству, они все равно могут объединить свои работы и совместно их эксплуатировать, гл. 9 Закона Германии «Об авторском праве» (если они так поступят, их работы будут называться составными произведениями).
Правовые отношения	Каждый автор-участник обязан давать свое согласие на совместную публикацию, эксплуатацию и внесение изменений в составные работы, поскольку это обосновано принципами добросовестности, гл. 9 Закона Германии «Об авторском праве». Обычно авторы создают частную корпорацию путем заключения соответствующих договоров согласно гл. 705 и последующим Гражданского кодекса Германии.
Вытекающие права	Составные произведения не образуют одну работу, каждая работа остается независимой, их объединяют только для использования (эксплуатации). Каждый автор-участник сохраняет авторское право на свою работу, поэтому каждый автор может предоставлять права на использование без разрешения остальных авторов, но они при этом могут воздержаться от каких-либо действий, которые могут негативно повлиять на коллективное использование составных произведений.
Доходы и вознаграждение	Гл. 9 Закона Германии «Об авторском праве» никак не регулирует распределение доходов, поэтому здесь применяются обычные принципы: Если авторы-участники не подписали соглашение, доходы разделяются в зависимости от доли каждой работы. Если авторы-участники заключили соглашение, оно не должно выходить за рамки соответствующего вознаграждения, гл. 32 (1), 32b Закона Германии «Об авторском праве».

Закон об авторском праве – Право составителей базы данных, глава 87a и последующие Закона Германии «Об авторском праве»	
Общие сведения	Закон Германии «Об авторском праве» предоставляет некоторые дополнительные авторские права на работы, которые не соответствуют критериям защиты авторского права. Одним из таких прав является право составителей базы данных согласно гл. 87a и последующим Закона Германии «Об авторском праве». Составителем базы данных может быть, как физическое, так и юридическое лицо, а также товарищество (например, частная корпорация, но не долевая собственность). Право принадлежит тому, кто осуществляет значительные количественные или качественные инвестиции, необходимые для того, чтобы получить, проверить и представить элементы базы данных, а также тому, кто несет инвестиционные риски. Если в создании базы данных участвовали более одного лица то, права составителя базы данных принадлежит им совместно. Они являются соавторами и при этом не важно, в каком качестве они выступают (к примеру, соавторами могут быть физическое лицо и частная корпорация).
Правовые отношения вытекающие права	Если нет другого соглашения, соавторы формируют долевое участие согласно гл. 741 и последующим Гражданского кодекса Германии. Каждый соавтор может распоряжаться своей частью самостоятельно, гл. 741 (1) Гражданского кодекса Германии (но, чтобы распоряжаться всей базой данных, необходимо согласие всех соавторов). Каждый совместный создатель имеет право использовать базу данных (но не исключительно). Если соавторы принимают решение сотрудничать, то они создают частную корпорацию (как товарищество совладельцев) согласно гл. 705 и последующим Гражданского кодекса Германии. Отдельный создатель может распоряжаться своей долей только с согласия остальных соавторов, главы 717, 719 Гражданского кодекса Германии. Право составителей базы данных является частью совместных активов корпорации, гл. 719 Гражданского кодекса Германии.
Доходы и вознаграждение	Каждый соавтор имеет право на получение доли прибыли от базы данных в зависимости от своего вклада в ее создание, (см. гл. 722 (1), 743 (1) Гражданского кодекса Германии).

Закон об авторском праве – ПО с открытым исходным кодом	
Предоставляемые права	Любая лицензия на открытый исходный код предоставляет каждому неисключительное право на использование ПО с открытым исходным кодом (лицензия включает в себя права на воспроизводство и распространение, а также право на редактирование открытого исходного кода).
Владение	<p>Поскольку каждый может свободно редактировать открытый исходный код, часто возникает длинная и сложная правоустанавливающая последовательность.</p> <p>Чтобы упростить исполнение лицензий на открытый исходный код, некоторые доверительные собственники (в основном Фонд свободного ПО – Северная Америка и Фонд свободного ПО – Европа) пытаются заключать фидуциарные лицензионные соглашения с разработчиками ПО, что дает право доверительному собственнику реализовывать требования.</p> <p>Если оригинальное ПО было создано более чем одним человеком, то создатели являются соавторами согласно гл. 8 (1) Закона Германии «Об авторском праве».</p> <p>Соавторы дают свое согласие на публикацию, эксплуатацию и редактирование объекта, выбирая для лицензирования открытый исходный код.</p> <p>Каждая последующая разработка вносится в ПО согласно гл. 3 Закона Германии «Об авторском праве», который предоставляет редактору собственное авторское право (право, необходимое для редактирования, предоставляется лицензией).</p>
Вознаграждение	<p>Доступ к ПО с открытым исходным кодом должен предоставляться без необходимости выплачивать вознаграждение (кроме случаев, когда выплачиваемая сумма идет на покрытие только общих расходов).</p> <p>Создатель объекта авторского права может предоставлять неисключительное право на использование без вознаграждения, если подразумевается использование для всех, гл. 32 (3) предложение 3 Закона Германии «Об авторском праве».</p>

ЗАКОН О ПРОМЫШЛЕННЫХ ОБРАЗЦАХ И ЗАКОН О ТОВАРНЫХ ЗНАКАХ

Соавторство (глава 7 (1)
предложение 2 Закона Германии
«О промышленных образцах»)

Общая собственность (совместное
владение) (глава 7 Закона
Германии «О товарных знаках»)

Закон о промышленных образцах – Соавторство, глава 7 (1) предложение 2 Закона Германии «О промышленных образцах»	
Общие сведения	Если в создании промышленного образца участвовали более одного лица, право на промышленный образец принадлежит тем, кто внес творческий вклад в образец совместно, гл. 7 (1) предложение 2 Закона Германии «О промышленных образцах». Они являются соавторами.
Правовые отношения и вытекающие права	<p>Если нет другого соглашения, соавторы создают долевую собственность согласно гл. 741 и последующим Гражданского кодекса Германии.</p> <p>Каждый соавтор может распоряжаться своей долей самостоятельно, гл. 741 (1) Гражданского кодекса Германии (но для того чтобы распоряжаться промышленным образцом целиком, требуется согласие всех соавторов), и имеет право использовать промышленный образец (но не исключительно).</p> <p>Если соавторы принимают решение сотрудничать, то они создают частную корпорацию (как союз совладельцев) согласно гл. 705 и последующим Гражданского кодекса Германии.</p> <p>Отдельный соавтор может распоряжаться своей долей только с согласия остальных соавторов, гл. 717, 719 Гражданского кодекса Германии.</p> <p>Право на промышленные образцы является частью совместных активов корпорации, гл. 719 Гражданского кодекса Германии.</p>
Доходы и вознаграждение	Каждый соавтор имеет право на свою долю в прибыли от промышленного образца в зависимости от размера своего вклада в его создание (см. гл. 722 (1), 743 (1) Гражданского кодекса Германии).

Закон о товарных знаках – Общая собственность, глава 7 Закона Германии «О товарных знаках»	
Общие сведения	<p>Владельцем товарного знака может быть физическое лицо, юридическое лицо или товарищество (например, частная корпорация, но не долевое участие), гл. 7 Закона Германии «О товарных знаках».</p> <p>Хотя в гл. 7 Закона Германии «О товарных знаках» не упоминается совместное владение, там также нет строгого требования о наличии только одного владельца. Таким образом, если в создании товарного знака участвовали два лица и более, то эти участники могут быть совладельцами. Им необязательно быть при этом одинаковыми субъектами правоотношений.</p>
Правовые отношения и вытекающие права	<p>Если нет другого соглашения, совладельцы создают долевое участие согласно гл. 741 и последующим Гражданского кодекса Германии.</p> <p>Каждый совладелец может распоряжаться своей долей самостоятельно, гл. 741 (1) Гражданского кодекса Германии (но для того чтобы распоряжаться товарным знаком целиком, требуется согласие всех совладельцев), и имеет право использовать товарный знак (но не исключительно).</p> <p>Если совладельцы принимают решение сотрудничать, они создают частную корпорацию (как товарищество совладельцев) согласно гл. 705 и последующим Гражданского кодекса.</p> <p>Отдельный совладелец может распоряжаться своей долей только с согласия остальных совладельцев, гл. 717, 719 Гражданского кодекса Германии.</p> <p>Право на товарный знак является частью совместных активов корпорации, гл. 719 Гражданского кодекса Германии.</p>
Доходы и вознаграждение	Каждый совладелец имеет право на свою долю в прибыли от товарного знака, в зависимости от размера своего вклада в его создание (см. гл. 722 (1), 743 (1) Гражданского кодекса Германии).

Доли правообладателей в комплексной интеллектуальной собственности	
Общая информация	<p>Многие товары и услуги подпадают под многие права на интеллектуальную собственность самого разного правового характера.</p> <p>К примеру, технологию создания смартфона охватывают многочисленные патенты, ПО, данные, промышленные образцы и т. д.</p> <p>В немецком законодательстве нет конкретных положений касательно владения комплексной интеллектуальной собственностью.</p> <p>Как правило, каждое отдельное право на интеллектуальную собственность, владение таким правом, а также право на использование такого права третьим лицом приходится оценивать в индивидуальном порядке, то есть владение не централизовано законом, а ранее установленные принципы применяются индивидуально.</p>
Возможные решения	<p>Обычно компании стремятся сконцентрировать свою интеллектуальную собственность, относящуюся к их товарам и услугам, в управляющей компании, то есть права на интеллектуальную собственность, создаваемые в дочерних предприятиях, передаются в управляющую компанию.</p> <p>Создание пулов интеллектуальной собственности или холдингов интеллектуальной собственности – это вариант сконцентрировать определенные права на интеллектуальную собственность от разных владельцев в одной организации. Заметьте, что ни пул, ни холдинг интеллектуальной собственности не требуют владения соответствующим правом на интеллектуальную собственность – предоставление лицензий такой организации достаточно, чтобы она могла извлекать прибыль из таких прав (например, предоставление лицензий третьим лицам, требования о посягательстве).</p> <p>Компании также могут заключать кросс-лицензионные соглашения, по которым компании предоставляют друг другу неисключительную лицензию на соответствующие права на интеллектуальную собственность.</p>

Инвестиции в объекты интеллектуальной собственности

Исследования и рекомендации в отношении регулирования и практического применения согласно законодательству Германии в сфере создания объектов интеллектуальной собственности

ИНВЕСТИЦИИ В НИОКР	
Государственные инвестиции	Частные инвестиции
<p>В Германии 0,93% ВВП инвестируется государственным сектором в научно-исследовательские и опытно-конструкторские разработки (НИОКР) для создания инноваций (2015).</p> <p>Инвестиции в НИОКР распределяются следующим образом:</p> <p>государство самостоятельно напрямую финансирует университеты и научно-исследовательские организации);</p> <p>финансирование проектов в компаниях;</p> <p>налогово-льготное финансирование НИОКР.</p>	<p>В Германии 2,0% ВВП – это инвестиции частного сектора в НИОКР для создания инноваций (2015).</p> <p>62,8 миллиарда евро инвестируется частным сектором экономики, 53,4 из которых выделяются на промышленность (средние предприятия).</p> <p>Не рассматриваются конкретные виды инвестиций в права на интеллектуальную собственность.</p>

Государственные инвестиции

Государственные инвестиции в НИОКР	
Финансируемые проекты НИОКР	Налогово-льготное финансирование НИОКР
<p>Федеральное правительство Германии, а также власти отдельных земель Германии предлагают большое разнообразие финансирования проектов НИОКР.</p> <p>Проекты, подходящие для финансирования, обычно определяются конкретными (техническими) программами.</p> <p>Финансирование проектов НИОКР обеспечивает финансовую компенсацию затрат на НИОКР от финансирующего органа власти.</p>	<p>Федеральное правительство Германии рассматривает вопрос об учреждении налогово-льготного финансирования НИОКР.</p> <p>Расходы на НИОКР (персонал и материалы) подлежат льготному налогообложению.</p> <p>Согласно проходящим в настоящее время обсуждениям новая налоговая модель должна применяться только к малым (< 500 сотрудников) и средним предприятиям (< 1000 сотрудников).</p>

Финансирование проектов НИОКР	
Предмет	<p>Технологические программы заранее определены инвестиционными учреждениями в различных технических областях и применяются в промышленности, на малых и средних предприятиях).</p> <p>Финансирование вплоть до максимальной суммы на основе возмещения расходов (размер допустимых расходов различается).</p> <p>Финансирование обычно требует совместного исследования (то есть сотрудничество минимум двух предприятий), в котором могут участвовать университеты и научно-исследовательские организации.</p>

Возможные решения	<p>Финансирование всегда является предметом заявки от потенциального получателя финансирования. Такая заявка включает в себя информацию о заявителе и его возможностях, а также план исследования и план использования.</p> <p>Финансирование является предметом составления финансирующими органами административного акта. Такой акт определяет законные обязательные сроки и условия для каждого финансируемого предприятия относительно проведения исследования, принадлежности и использования результатов, бухгалтерской отчетности, прав на проведение проверок и т. д.</p> <p>Финансирование является предметом заключения соглашения о сотрудничестве между всеми финансируемыми предприятиями, содержащего условия реализации плана исследования, доступа к имеющейся и созданной интеллектуальной собственности любой из сторон, а также общие юридические положения.</p>
Обычные условия финансирования, касающиеся прав интеллектуальной собственности	<p>Каждое финансируемое предприятие остается владельцем всех прав на интеллектуальную собственность.</p> <p>Каждое финансируемое предприятие обязано подавать заявку на патенты на все полученные изобретения.</p> <p>Каждое финансируемое предприятие обязано использовать права на интеллектуальную собственность в соответствии с планом использования на территории финансирования (то есть Германии и Европейского Союза).</p> <p>Осударственный сектор может потребовать неисключительную лицензию, если это потребуется в государственных интересах.</p> <p>Для передачи результатов третьему лицу (за пределами Европейского Союза) может потребоваться согласие финансирующего органа власти.</p>
Обычные вопросы сотрудничества, связанные с правами на интеллектуальную собственность	<p>Каждый партнер проекта (= финансируемое предприятие) остается владельцем созданных им прав на интеллектуальную собственность, в случае совместных достижений участвующие партнеры проекта становятся совладельцами.</p> <p>Партнеры проекта предоставляют друг другу неисключительные и не требующие выплаты гонораров лицензии на свои уже существующие права на интеллектуальную собственность и результаты в той мере, в какой это необходимо для реализации проекта.</p> <p>Партнеры проекта могут предоставлять друг другу неисключительные лицензии на свои уже существующие права на интеллектуальную собственность и результаты в той мере, в какой это необходимо для использования своих результатов после завершения проекта. Обычно эти лицензии в будущем предусматривают выплаты гонораров.</p>

Налогово-льготное финансирование НИОКР	
Подход	<p>Налогово-льготное финансирование НИОКР осуществляется в большинстве стран – членов ОЭСР и в половине стран – участниц ЕС.</p> <p>Внедрение в Германии обсуждается уже почти 10 лет, действующая коалиция намерена реализовать налогово-льготное финансирование НИОКР во время текущего избирательного срока.</p> <p>Причиной для такой инициативы стал тот факт, что доля государственного финансирования НИОКР частных компаний продолжает снижаться на протяжении последних 20 лет.</p>
Потенциальная структура	<p>Структура еще не опубликована.</p> <p>Есть все признаки, что малые и средние предприятия получают налоговую льготу, которая будет вычитаться непосредственно из налогового бремени на ежегодной основе.</p> <p>Эту налоговую льготу можно рассчитать исходя из определенного процентного выражения общих собственных расходов компании на НИОКР (например, 10%) – средства, полученные в рамках государственного финансирования проекта, учитываться не будут.</p> <p>Определение и контроль над расходами на НИОКР обсуждаются.</p>

Частные инвестиции

Частные инвестиции в НИОКР	
Различные подходы	<p>Рассматриваются различные формы инвестиций в создание прав на интеллектуальную собственность в том числе:</p> <p>Инвестиции третьих лиц / инвесторов / частного предприятия в основной капитал / акции компании, осуществляющей НИОКР</p> <p>«Народное финансирование» через интернет частично используется для поддержки инноваций – модели очень отличаются, но, похоже, чаще всего используются частными лицами / для стартапов и ограничено по объему. Обычно взносы собираются посредниками, а займы предоставляются вносителями финансируемому лицу или предприятию, возможно также делать взносы в уставный капитал финансируемой компании.</p> <p>В конце 90-х в киноиндустрии были учреждены целевые организации, которые выполняли функцию продюсера. Инвестиции использовались для производства отдельного фильма, а все права на интеллектуальную собственность, связанные с ним, были сконцентрированы в такой организации. Инвестиции партнеров сразу подлежали налоговому вычету, действующему в то время. Этот подход был отменен в 2005 г.</p> <p>Некоторые компании используют так называемые платформы открытых инноваций, представляя там определенные технические проблемы, которые предлагаются решить «народу». Люди могут вносить свои идеи провайдеру, получая все права, связанные с решением проблемы. Часто такие платформы не предлагают никакой компенсации отдельному вносителю идеи, на компенсацию может рассчитывать только успешный интеллектуальный вклад.</p>

Способы передачи прав на интеллектуальную собственность в электронном виде

Можно ли использовать электронные формы документов при передаче прав на интеллектуальную собственность и какие требования предъявляются к сторонам, участвующим в сделке по передаче прав в этом случае? Как идентифицировать участников сделки по передаче прав и юридические и физические лица?

ТРЕБОВАНИЯ К ФОРМЕ	
Права на интеллектуальную собственность	Закон об авторском праве
<p>Нет специальных требований к форме, можно передавать права на интеллектуальную собственность в электронном виде.</p> <p>Только владение, не лицензирование, подлежит регистрации в Бюро патентов и товарных знаков Германии.</p> <p>Однако не нужно делать записей в реестре при предоставлении права, регистрация носит декларативный характер.</p> <p>Заявка на европейский патент подается в письменном виде.</p>	<p>Предоставление авторского права само по себе невозможно по немецким законам, поскольку считается, что оно состоит из личных неимущественных и имущественных прав.</p> <p>В основном нет специальных требований к форме для лицензирования авторского права.</p> <p>Исключения: документы в письменном виде необходимы при передаче прав, связанных с:</p> <ul style="list-style-type: none"> • Неизвестными способами использования; • Соглашениями касательно будущих работ.

Требования к форме при лицензировании авторского права касательно неизвестных способов использования (§ 31a Закона «Об авторском праве»)	
Понятие «неизвестные способы использования»	<p>Формы использования, которые еще широко не известны или которые уже технически возможны, но еще не получили на практике экономического признания и поэтому не рассматривались на момент заключения лицензионного соглашения.</p> <p>Примеры: использование интернета до 1995 года, потоковая передача музыки по требованию до 2000 года.</p>
Требования к формам	<p>Соглашения должны быть составлены в письменном виде (§ 31a Закона «Об авторском праве», § 126 Гражданского кодекса), электронной формы недостаточно.</p> <p>Письменная форма: собственноручная подпись сторон на одном и том же документе, если составлено две и более копии договора, достаточно, если каждая из сторон подпишет документ, предназначенный для другой стороны.</p> <p>Применяется только к лицензионным соглашениям между отдельным автором объекта и лицензиатом.</p> <p>Лицензиат может – если имеет право на сублицензирование – переуступить право на неизвестные способы использования без соблюдения требования о составлении соглашения в письменном виде.</p>
Электронная форма	<p>Собственноручную подпись можно заменить правомочной электронной подписью сторон, заключающих договор (§§ 126 III, 126a II Гражданского кодекса, ст. 3 (12) Регламента eIDAS).</p>

Требования при лицензировании авторского права «будущих работ» (§ 40 Закона «Об авторском праве»)	
Понятие «будущие работы»	Соглашения, где автор обязуется предоставить права на использование будущих работ, которые никак не указаны или только упоминаются по типу.
Требования к формам	Соглашения должны быть составлены в письменном виде (§ 40 Закона «Об авторском праве», § 126 Гражданского кодекса), электронной формы недостаточно. Письменная форма: собственноручная подпись сторон на одном и том же документе, если составлено две и более копии договора, достаточно, если каждая из сторон подпишет документ, предназначенный для другой стороны.
Электронная форма	Собственноручную подпись можно заменить правомочной электронной подписью сторон, заключающих договор (§§ 126 III, 126a II Гражданского кодекса, ст. 3 (12) Регламента eIDAS).

Способы передачи прав на интеллектуальную собственность в электронном виде

Schufa + (информация, касающаяся оценки кредитоспособности физических и юридических лиц)

Электронное подтверждение идентификационных данных контрагентов				
Цифровые водяные знаки	(Правомочная) электронная подпись/ сертификат	Видео-идентификация	Электронная идентификация	Сервис PostIdent
Информация об авторе вставляется в код файла, файл помечается, а информацию нельзя отделить от файла	Основана на Регламенте ЕС по eIDAS; создается устройством, создающим правомочные подписи на основании правомочного сертификата для электронных подписей	Идентификационные данные подтверждаются с помощью видеочата и удостоверения личности	Дополнительное свойство нового удостоверения личности для онлайн-идентификации, менее 1/3 владельцев активировали это свойство	Идентификационная платформа почты Германии, идентификация возможна с помощью электронной идентификации, видео-/ фото-идентификации (или лично в почтовом отделении)

Идентификация в случае посягательства на интеллектуальную собственность

Цифровые
водяные знаки

Право на информацию
в защиту от третьих лиц

Идентификация в случае посягательства на интеллектуальную собственность

Цифровые водяные знаки: создается код файла для хранения информации об авторе, лицензиате, а также сублицензиатах.

Требование права на информацию, касающуюся идентификационных данных нарушителя против третьих лиц, требует юридического заверения, в котором информацию можно предоставить только с помощью потока передаваемых сообщений (особенно информацию об IP-адресе от интернет-провайдеров)

- Закон об авторском праве: § 101 II UrhG
- Закон о товарных знаках: § 19 II MarkenG
- Патентный закон: § 140b II PatG
- Полезные образцы: § 24b II GebrmG
- Промышленные образцы: § 46 II DesignG

Право на информацию против нарушителя (если посягательство достигло уровня коммерческой угрозы либо из-за количества посягательств, либо из-за серьезной степени тяжести посягательства) касательно происхождения и сети распространения контрафактных копий или других продуктов. (§ 101 I UrhG, § 19 I MarkenG, § 140 b II PatG, § 24b I GebrmG, § 46 I DesignG)

Требования к онлайн-платформам, работающим с правами на интеллектуальную собственность

Каковы требования к онлайн-платформам, работающим с правами на интеллектуальную собственность?

Требования к платформам			
Авторизация правообладателями (присвоение права, лицензионное соглашение)	Обязательство предоставить выходные данные, требования к последующей информации	Степень ответственности за содержание (контент)	Договорное право на интеллектуальную собственность (включая формальные требования)

Информационные требования к операторам платформ электронной торговли E-commerce	
Требования к содержанию выходных данных, § 5 TMG	<p>Название и адрес поставщика услуг, организационно-правовая форма предприятия, уполномоченные представители.</p> <p>Контактные данные, включая адрес электронной почты.</p> <p>Ответственный орган регулирования.</p> <p>Регистрационный номер, если поставщик зарегистрирован в торговом реестре, реестре ассоциаций, товариществ или кооперативов.</p> <p>Номер плательщика НДС.</p> <p>Соответствующая информация, если поставщик находится в состоянии ликвидации и при этом является акционерным обществом, обществом с ограниченной ответственностью, товариществом с ограниченным правом выпуска акций.</p>

Информационные требования к договорам дистанционной торговли, § 312d Гражданского кодекса, § 246a вводного закона к Гражданскому кодексу EGBGB	
Предмет	<p>Применяется, если один из контрагентов является частным потребителем (закон о защите потребителей).</p> <p>Дистанционные договоры – это договоры, для которых предприниматель или лицо, действующее от имени или в интересах предпринимателя, и клиент исключительно пользуются средствами дистанционной связи для проведения переговоров и заключения договора, кроме случаев, когда заключение договора не происходит в контексте продаж или схемы предоставления услуг, организованной для дистанционных продаж.</p>
Содержание	<p>Основные характеристики товаров или услуг.</p> <p>Название компании, контактная информация (как минимум почтовый адрес и номер телефона).</p> <p>Общая стоимость товаров и услуг, включая все налоги и сборы, а также дополнительные расходы, как, например, расходы по погрузке; если нельзя заранее рассчитать общую стоимость – критерии для расчета.</p> <p>В случае неопределенного договора или подписки общая стоимость, включающая в себя общую стоимость за расчетный период, и ежемесячная стоимость, если цены фиксированные.</p> <p>Информация о правах на гарантию, предусмотренную законом.</p>

Содержание	<p>Расходы на использование средств дистанционной связи для заключения договора, если они превышают обычные расходы на использование самого устройства.</p> <p>Организация оплаты и доставки, порядок рассмотрения жалоб в компании.</p> <p>При необходимости наличие и условия обслуживания клиентов, служба поддержки покупателей и гарантии.</p> <p>Срок действия договора или условия для прекращения действия неопределенных договоров или автоматическое продление срока действия договоров.</p> <p>Минимальный срок действия обязательств, принятых на себя клиентом.</p> <p>При необходимости информация о том, что гарантийный взнос или финансовое обеспечение предоставляются по запросу.</p> <p>При необходимости режимы работы цифрового контента, включая технологические меры по защите такого контента.</p> <p>При необходимости ограничения возможности взаимодействия и совместимости цифрового контента с аппаратными средствами и программным обеспечением, поскольку компания должна знать о таких ограничениях.</p> <p>При необходимости возможности использования клиентом и условия внесудебных разбирательств.</p> <p>Право отзыва.</p>
------------	--

Информационные требования к договорам дистанционной торговли – подтверждение договора, § 312f Гражданского кодекса

Подтверждение	<p>Обязательство предпринимателя своевременно и не позднее начала исполнения договора предоставить клиенту подтверждение договора (включающее условия договора).</p> <p>Информация должна быть предоставлена на долговечном носителе, позволяющем получателю сохранить сведения, которые содержатся на носителе, и адресована лично получателю. Они становятся доступными получателю своевременно согласно их назначению, и их можно воспроизвести в неизменном виде).</p> <p>Если предприниматель не сделал этого до заключения договора, подтверждение также должно содержать информацию в соответствии с требованиями § 312d Гражданского кодекса, § 246a вводного закона к Гражданскому кодексу.</p>
---------------	--

Информация о праве клиента на отзыв (отмену), §§ 312g, 355 Гражданского кодекса

Предмет	<p>Применяется, если один из контрагентов является частным потребителем (закон о защите потребителей).</p> <p>Договоры дистанционной торговли.</p> <p>Исключения: например, при заказе товаров, которые четко предназначены для личных нужд клиента, товаров, у которых быстро заканчивается срок действия, которые быстро портятся, герметически упакованных аудио- или видеозаписей или компьютерного ПО, если они были распакованы после доставки, газет, журналов.</p>
Срок отзыва	<p>14 дней, отсчет не начинается, пока предприниматель не сообщит клиенту о его праве отзыва.</p> <p>Срок отзыва начинается с момента заключения договора, если в услуги по договору входит доставка цифрового контента договора на физическом носителе данных.</p>
Окончание срока действия § 356 (5) Гражданского кодекса	<p>Если в услуги по договору входит доставка цифрового контента договора на физическом носителе данных, право отзыва истекает, если предприниматель приступил к исполнению договора и:</p> <ul style="list-style-type: none"> • клиент прямо и открыто согласился с тем, что предприниматель приступил к исполнению договора до окончания срока отзыва, а также; • подтвердил свою осведомленность о потере права на отзыв, воспользовавшись им.

Заявление об отзыве	<p>Клиент должен реализовать свое право отзыва с помощью явного объявления, адресованного предпринимателю (используя образец формы расторжения или, к примеру, по телефону или электронной почте).</p> <p>Причины отзыва указывать не нужно (§ 355 (1) Гражданского кодекса).</p> <p>Предприниматель должен подтвердить получение отзыва.</p>
Форма расторжения	<p>Предприниматель может предоставить стандартную форму отзыва (размещенную на веб-сайте предпринимателя), которую клиент заполняет и отправляет назад предпринимателю.</p> <p>Образец указаний по оформлению отзыва в Приложении 1 и 2 статьи 246а главы 1 (2) предложение 2 вводного закона к Гражданскому кодексу.</p>

Требования к онлайн-платформам, работающим с правами на интеллектуальную собственность

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ПОСТАВЩИКОВ ТЕЛЕМЕДИЙНЫХ УСЛУГ ЗА КОНТЕНТ	
Принцип, § 7 Закона «О телемедицинских услугах»	Исключение, § Закона «О телемедицинских услугах»
<p>Ответственность за поставщиков услуг согласно общенациональным нормам:</p> <p>требования о запрещении противоправного действия (например, в случае посягательств на авторское право / товарный знак);</p> <p>требования о возмещении ущерба.</p>	<p>Отсутствие ответственности за поставщиков услуг, если их деятельность как главных поставщиков состоит просто из передачи информации от третьих лиц (или краткосрочного промежуточного хранения информации) и при этом поставщик:</p> <ul style="list-style-type: none"> • не организовывал трансляцию; • не выбирал получателей информации; • не отбирал и не изменял информацию.

Другие требования	
«Кнопочное решение»	<p>Обозначение и размещение кнопки заказа на веб-сайте должно быть четким и эффективным.</p> <p>Кнопка должна четко сигнализировать клиенту о том, что, нажав ее, он налагает на себя юридически подтвержденные финансовые обязательства («купить сейчас» или «заказать сейчас»).</p>
Положение о конфиденциальности	<p>Положение о конфиденциальности на каждом веб-сайте, удовлетворяющее требованиям Общего регламента ЕС по защите персональных данных (GDPR) и уведомляющее о любой обработке персональных данных через веб-сайт.</p>
Cookies	<p>Согласие посетителей веб-сайта использовать cookie-файлы.</p> <p>Информация об использовании cookie-файлов.</p>

Страхование передачи прав (транзакций) на интеллектуальную собственность

Существует ли страхование операций с объектами интеллектуальной собственности в случае продажи или передачи прав на объекты интеллектуальной собственности лицом или юридическим лицом, не являющимся правообладателем? Если да, опишите механизм заключения и обеспечения страхования договоров в таких случаях. Существуют ли какие-либо специализированные учреждения в Германии или любые другие организации, которые выплачивают компенсацию правообладателям в случае какого-либо страхового случая, то есть незаконную продажу/передачу интеллектуальной собственности?

Система страхования согласно немецкому законодательству

Обязательное
страхование

Добровольное
страхование

Сферы, покрываемые страхованием: социальное страхование, страхование ответственности (предпринимательской деятельности), страхование судебных издержек, страхование от финансовых потерь, связанных со злоупотреблениями служащих.

Закон о договорах страхования (VVG) в качестве юридического основания.

Различие между обязательным и добровольным страхованием	
Обязательное страхование	<p>Страхование, которое необходимо оформить в связи с правовыми положениями.</p> <p>Примеры: социальное страхование (например, медицинское страхование, раздел 5 Социального кодекса V, раздел 192 Закона о договорах страхования) является важной частью обязательного страхования.</p> <p>Необходимо оформить несколько видов страхования ответственности (раздел 113 Закона о договорах страхования), например, различные страховые полисы профессиональной ответственности, страхование оборудования (раздел 5 Закона о обязательном страховании) и различные полисы страхования рисков ответственности в предпринимательской деятельности.</p>
Добровольное страхование	<p>Примеры: страхование судебных расходов (раздел 125 Закона о договорах страхования) не является обязательным страхованием ответственности.</p> <p>Страхование директоров и сотрудников, страхование грузов (раздел 130 Закона о договорах страхования), страхование оборудования, страхование ответственности за качество выпускаемой продукции – это обычные виды страхования в коммерческом и промышленном секторах.</p> <p>Основная цель в данных секторах – покрыть предпринимательские или промышленные риски и финансовые потери, связанные с каким-либо страховым случаем.</p>

Страхование ответственности в целом	
Личный и имущественный ущерб	<p>Личный и имущественный ущерб является основным типом застрахованного ущерба.</p> <p>Страхование покрывает финансовые потери, которые являются результатом нанесенного личного или имущественного ущерба (материального ущерба).</p> <p>Дальнейшее определение: убытки, которые могут быть окончательно установлены и нести количественную денежную стоимость.</p>
Чисто финансовый ущерб	<p>В противоположность этому основной личный или имущественный ущерб не является источником финансовых потерь, он чисто денежный (например, потерянная прибыль).</p> <p>Этот тип ущерба часто не охватывается положениями в договоре.</p> <p>Причина исключения заключается в трудностях определения риска и огромной области, в которой может возникнуть материальный ущерб.</p>

Страхование рисков ответственности в предпринимательской деятельности для компаний (разделы 100, 102 Закона о договорах страхования)	
Сфера покрытия	<p>Многие конкретные риски, связанные с компаниями, являются предметом договора страхования.</p> <p>Страхование покрывает компанию, если ей предъявлен иск в отношении компенсации финансового ущерба, причиненного сотрудником, и компания несет юридическую ответственность за возмещение ущерба.</p> <p>Типичными застрахованными событиями являются ущерб имуществу третьих лиц или причинение личного ущерба третьим лицам сотрудником. Покрывается финансовый ущерб.</p> <p>Как правило, ущерб от неисполнения, ущерб, вызванный задержкой, умышленно причиненный ущерб, ущерб арендованным/сданным в аренду товарным запасам и штрафы исключаются из страхового покрытия.</p>
Практическая реализация	<p>Заключается гражданско-правовой договор (даже в случае обязательного страхования), который главным образом основывается на общих условиях страхования ответственности (АНВ), установленных Немецкой страховой ассоциацией (GDV). Закон о договорах страхования является юридическим основанием.</p> <p>Общие условия разрабатываются для отдельной коммерческой ситуации (например, для покрытия различных бизнес-рисков).</p>
Добровольное и обязательное страхование	<p>Этот вид страхования в основном является добровольным, но существует ряд предприятий, в случаях с которыми правовые положения требуют страхования ответственности. Примерами являются фармацевтический бизнес (раздел 94 «Закон о лекарственных средствах»), действующие генетические лаборатории (раздел 36 «Закон о геномной инженерии») или атомные электростанции (раздел 13 «Закон об атомной энергии»).</p> <p>Но большинство компаний оформляют добровольное страхование предпринимательской деятельности, чтобы защитить себя от различных бизнес-рисков.</p>

Возможность страхования и исполнение контракта	
Целевой предмет договора страхования	<p>Одной из основных целей страхования ответственности является создание финансовой защиты в отношении претензий другой стороны договора вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения страхователя.</p> <p>Причиненный этим компенсаторный убыток покрывается договором страхования при условии уплаты периодических страховых взносов.</p>

Основные положения и положения об исключении	<p>Не существует универсального страхования исполнения контракта как такового, например, невозможность исполнения контракта не может быть логически застрахована.</p> <p>Существуют также обширные положения об исключении касательно большинства нарушений контрактов в отношении основных обязательств во многих страховых полисах.</p>
Обратное исключение	<p>Некоторые полисы включают компенсацию ущерба, связанного с неисполнением.</p> <p>Другие полисы включают компенсацию ущерба, причиненного ненадлежащим исполнением застрахованного лица. Таким образом, даже упущенная прибыль подлежит страхованию.</p>

Интеллектуальная собственность в рамках Закона о страховании

Тип ущерба	<p>В секторе ИС существует только чисто денежный ущерб.</p> <p>Нарушение прав ИС не классифицируется как имущественный ущерб согласно немецкому закону о страховании.</p>
Покрываемый риск	<p>В области нарушений ИС и нарушений контрактов они приводят к чистому финансовому ущербу, поэтому это является основным риском для страхования.</p> <p>Страхование риска чисто финансового ущерба является необходимым.</p>
Реализация	<p>Эта область в основном характеризуется отдельными договорными положениями на основе общих условий страхования ответственности (АНВ) или общих условий страхования ответственности относительно финансового ущерба (AVB-Vermögen). В результате покрывается даже чисто финансовый ущерб.</p> <p>Существует также несколько исключений в области ИС.</p> <p>Они влияют на отношения страхователя и партнеров по договору в сфере бизнеса, а также на отношения между страхователем и третьими лицами.</p>

Страхование в случае отсутствия принадлежности права – отношения между страхователем и договорным партнером

Правовая классификация	<p>Является спорным вопросом, если «продажи без покрытия» классифицируются как юридический недостаток (применяется раздел 435 Гражданского кодекса Германии) или как невыполнение основных обязательств (применяется раздел 275 Гражданского кодекса Германии).</p> <p>Недействительная передача имущества классифицируется как невыполнение основных обязательств высшей судебной юрисдикцией. В результате преобладающее мнение относит это к передаче прав ИС.</p> <p>Таким образом, «продажи без покрытия» – являются случаем исключения обязанности исполнения (раздел 275 Гражданского кодекса Германии).</p>
Страхование в контексте ИС	<p>Общие положения об исключении также касаются договоров в области авторского права, законодательства о товарных знаках, патентного права и других прав интеллектуальной собственности.</p> <p>Имеет большое значение, поскольку добросовестное приобретение прав интеллектуальной собственности отсутствует в законодательстве Германии.</p> <p>Ущерб в связи с неисполнением, причиненный распоряжением несуществующими правами или правами третьих лиц, покрывается несколькими полисами.</p> <p>Другие включают компенсацию ущерба, причиненного ненадлежащим исполнением (при условии, что продажи без покрытия классифицируются как юридический недостаток) застрахованного лица.</p>

Компенсационные выплаты при страховом случае – отношения между страхователем и третьими лицами	
Предел страхования	<p>Материальный ущерб, понесенный третьими лицами в области интеллектуальной собственности, покрывается договором нескольких страховых компаний.</p> <p>В зависимости от типа договора большинство случаев нарушения прав интеллектуальной собственности могут быть застрахованы.</p> <p>Точное разграничение сфер законодательства актуально на уровне оценки риска, который определяет стоимость и предел покрытия.</p> <p>Большинство практических областей застрахованы, например, производственное и торговое аппаратное и программное обеспечение, ИТ-консалтинг, обеспечение доступа к интернету, веб-дизайн и облачные вычисления.</p>
Проблемные вопросы	<p>Существуют положения, которые частично исключают нарушения патентного права, но для их покрытия доступны специальные блоки. Они могут быть добавлены к контракту.</p> <p>Высокий и трудноопределяемый риск нарушений приводит к снижению покрытия по сравнению с обычными полисами страхования, доступными на рынке.</p> <p>Несколько региональных исключений включены во многие контракты, в частности, затрагиваются страны общего права (например, США или Канада).</p> <p>Полисы включают в себя дополнительные обязательства для застрахованной стороны по исследованию и контролю используемых средств массовой информации. Какое-либо нарушение приводит к отсутствию страхового покрытия.</p>

Соответствующие договоры страхования		
Сектор ИТ	Сектор кинопроизводства	
<p>Сектор ИТ обычно покрывается различными видами страхования особой ответственности.</p> <p>Примерами являются страхование ИТ, кибер-страхование или страхование от кибер-рисков.</p>	<p>Оба сектора также могут покрываться полисами общего страхования предпринимательской деятельности.</p> <p>Включаются в виде дополнительных положений или блоков, которые могут быть разработаны для различных бизнес-моделей.</p>	<p>Полисы страхования кинопроизводства обычно покрывают множество рисков, связанных с созданием фильма или других проектов в медиа индустрии.</p> <p>Также представлены в виде полиса страхования от ошибок и упущений в основном для режиссера.</p>

Нарушения прав в секторе ИТ

Страхование ИТ:

- Эти виды страхования покрывают несколько рисков использования технологий.
- Они могут включать в себя допущенное по небрежности нарушение прав интеллектуальной собственности при использовании ИТ, таких как несанкционированное использование товарных знаков на веб-сайтах или незаконное распространение материалов, защищенных авторским правом, на онлайн-платформах.
- Существенное размещение в социальных медиа также может вызывать нарушения, которые необходимо застраховать.
- Компании, работающие с онлайн-платформами для сделок с ИС, потоковым вещанием, базами данных или различными типами обмена файлами и информационными средствами, нуждаются в специальном страховом покрытии, поскольку эти сервисы особенно уязвимы.

Также актуально в контексте публикации продукта или предоставления услуг третьим лицам.

Нарушения прав в секторе ИТ, связанные с кинопроизводством

Страхование в секторе кинопроизводства:

- Страхование кинопроизводства включает в себя процесс реализации прав (например, распространение через кино, DVD, телевидение и т. д.) и возможные допущенные по небрежности нарушения прав интеллектуальной собственности.
- Закон об авторском праве: незаконное распространение может быть застраховано, например, использование цитат, музыки или изображений сторонних авторов без согласия при создании фильма или во время процесса продажи.
- Закон о товарных знаках: неправильное использование/размещение зарегистрированного товарного знака в созданном фильме.
- Помимо кинопродюсера общества по сбору авторских отчислений также нуждаются в страховании, поскольку они несут ответственность за реализацию прав и могут дать основания для нарушений, допущенных по небрежности.

Контактная информация:

Профессор, доктор юридических наук,
магистр правоведения Себастьян Вюндлих

Юрист, партнер

Тел. +49 351 81 660 61
Факс +49 351 81 660 81

Sebastian.Wuendisch@noerr.com

Компания Noerr LLP

Paul-Schwarze-Straße 2
01097 Dresden