

**Генеральная Ассамблея**

Distr.: Limited

21 July 2009

Russian

Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли
Рабочая группа VI (Обеспечительные интересы)
Шестнадцатая сессия
Вена, 2-6 ноября 2009 года**

**Проект дополнения к Руководству ЮНСИТРАЛ
для законодательных органов по обеспеченным сделкам,
касающегося обеспечительных прав в интеллектуальной
собственности**

Записка Секретариата

Содержание

	<i>Пункты</i>	<i>Стр.</i>
VI. Приоритет обеспечительного права в интеллектуальной собственности	1-15	2
A. Понятие приоритета	1-2	2
B. Идентификация конкурирующих заявителей требования	3-4	2
C. Значение осведомленности о предыдущих передачах или обеспечительных правах	5-6	4
D. Приоритет обеспечительных прав в интеллектуальной собственности, не зарегистрированных в реестре интеллектуальной собственности	7-8	4
E. Приоритет обеспечительных прав в интеллектуальной собственности, зарегистрированных в реестре интеллектуальной собственности.	9-11	5
F. Права получателей обремененной интеллектуальной собственности	12-15	7



VI. Приоритет обеспечительного права в интеллектуальной собственности

[Примечание для Рабочей группы: в отношении пунктов 1-15 ниже и пунктов 1-22 документа A/CN.9/WG.VI/WP.39/Add.5 см. документы A/CN.9/WG.VI/WP.37/Add.2, пункты 43-55, A/CN.9/WG.VI/WP.37/Add.3, пункты 1-23, A/CN.9/670, пункты 73-95, A/CN.9/WG.VI/WP.35/Add.1, пункты 33-61, A/CN.9/667, пункты 86-103, A/CN.9/WG.VI/WP.33/Add.1, пункты 1-25, и A/CN.9/649, пункты 41-56.]

A. Понятие приоритета

1. В соответствии с *Руководством* понятие приоритета обеспечительного права в случае конкурирующих заявителей требования связано с вопросом о том, может ли обеспеченный кредитор получить экономическую выгоду от своего обеспечительного права в обремененном активе в преференциальном порядке по сравнению с конкурирующим заявителем требования (в отношении значения термина "конкурирующий заявитель требования" см. A/CN.9/WG.VI/WP.39, пункты 19-20 и пункт 3 ниже). Следует также отметить, что согласно *Руководству* коллизия между двумя лицами, ни одно из которых не является обеспеченным кредитором, не относится к коллизии приоритетов.

2. В законодательстве, касающемся интеллектуальной собственности, напротив, понятие приоритета прав интеллектуальной собственности может иметь отношение к понятиям правового титула и их исходной действительности. В большинстве государств предусмотрено, что если интеллектуальная собственность была передана правообладателем интеллектуальной собственности один раз, то вторая передача тем же лицом обычно не влечет за собой передачи каких-либо прав второму получателю (за исключением случаев, когда первый получатель не соблюдает статутных требований о регистрации или второй получатель является добросовестным приобретателем; в отношении значения осведомленности о предыдущих передачах см. пункты 5-6). В таком случае никаких вопросов о приоритете в том смысле, в каком этот термин используется в *Руководстве*, не возникает. Соответственно, *Руководство* в данном случае не применяется, и этот вопрос будет регулироваться законодательством, касающимся интеллектуальной собственности. В любом случае следует отметить, что согласно *Руководству* сторона, не обладающая правами в каких-либо активах или полномочиями на их обременение, не может создавать обеспечительное право в этих активах (см. рекомендацию 13).

B. Идентификация конкурирующих заявителей требования

3. Согласно *Руководству* понятие "конкурирующего заявителя требования", обладающего правом в обремененном активе, означает еще одного обеспеченного кредитора, обладающего обеспечительным правом в том же активе (к которому относится получатель при передаче посредством обеспечения), получателя, арендатора или лицензиата обремененного актива, кредитора по решению суда, обладающего правом в обремененном активе, или

управляющего в деле о несостоятельности лица, предоставляющего право. В частности, *Руководство* распространяется на коллизии приоритетов: а) между двумя обеспечительными правами в интеллектуальной собственности, уведомления о которых зарегистрированы в общем реестре обеспечительных прав (см. подпункт (а) рекомендации 76); b) между обеспечительным правом, уведомление о котором зарегистрировано в общем реестре обеспечительных прав, и обеспечительным правом, документ или уведомление о котором зарегистрированы в соответствующем реестре интеллектуальной собственности (см. подпункт (а) рекомендации 77); c) между двумя обеспечительными правами, документы или уведомления о которых зарегистрированы в соответствующем реестре интеллектуальной собственности (см. подпункт (b) рекомендации 77); d) между правами получателя или лицензиата интеллектуальной собственности и обеспечительным правом в этой интеллектуальной собственности, которое может регистрироваться в реестре интеллектуальной собственности (см. рекомендацию 78); e) между правами получателя или лицензиата интеллектуальной собственности и обеспечительным правом в этой интеллектуальной собственности, которое не может регистрироваться в реестре интеллектуальной собственности (см. рекомендации 79-81); и f) между двумя обеспечительными правами, одно из которых предоставлено лицом, предоставляющим право, а другое – получателем, арендатором или лицензиатом обремененного актива (см. рекомендации 31, 79 и 82). Последняя коллизия предполагает, что получатель приобретает актив, обремененный обеспечительным правом (см. рекомендации 79 и 82), а обеспеченный кредитор получателя не приобретает больше прав, чем их имел получатель (см. рекомендацию 31).

4. В контексте интеллектуальной собственности вместо этого используется понятие "конфликтующих получателей", которое включает получателей и лицензиатов, конкурирующих между собой. Если коллизия с обеспечительным правом в интеллектуальной собственности (которое включает право получателя посредством обеспечения) отсутствует, то законодательство, рекомендованное в *Руководстве*, не применяется и этот вопрос регулируется законодательством, касающимся интеллектуальной собственности. При наличии коллизии с таким обеспечительным правом законодательство, рекомендованное в *Руководстве*, не применяется в той мере, в какой оно противоречит законодательству государства, касающемуся интеллектуальной собственности (см. подпункт (b) рекомендации 4). Кроме того, *Руководство* не применяется к коллизии между получателем обремененного актива, который получает актив от обеспеченного кредитора, принудительно исполняющего свое обеспечительное право, и другим обеспеченным кредитором, который позднее получил право в этом же активе от того же лица, предоставляющего право (который более не обладает никакими правами в обремененном активе). Согласно *Руководству* это не является подлинной коллизией приоритетов (однако это вполне может быть коллизией, которая регулируется законодательством, касающимся интеллектуальной собственности).

С. Значение осведомленности о предыдущих передачах или обеспечительных правах

5. Согласно *Руководству* осведомленность конкурирующего заявителя требования о существовании ранее созданного обеспечительного права, как правило, не имеет значения для установления приоритета (см. рекомендацию 93). Однако значение может иметь осведомленность о том, что передача обремененного актива является нарушением прав обеспеченного кредитора (см. подпункт (а) рекомендации 81). Таким образом, обеспечительное право обеспеченного кредитора, осведомленного о ранее созданном обеспечительном праве, может тем не менее иметь приоритет перед ранее созданным обеспечительным правом, если уведомление о созданном позднее обеспечительном праве было зарегистрировано до того, как созданное ранее обеспечительное право приобрело силу в отношении третьих сторон (см. подпункт (а) рекомендации 76).

6. И напротив, во многих государствах законодательство, касающееся интеллектуальной собственности, предусматривает, что более поздняя передача или обеспечительное право, в связи с которыми возникает коллизия, может получить приоритет лишь в том случае, если они были зарегистрированы первыми и осуществлены в отсутствие осведомленности о более ранней передаче, в связи с которой возникает коллизия. Содержащаяся в подпункте (b) рекомендации 4 отсылка к законодательству, касающемуся интеллектуальной собственности, призвана обеспечить сохранение действия этих правил определения приоритета, основанных на наличии осведомленности, в той степени, в какой они конкретно применимы к обеспечительным правам в интеллектуальной собственности.

D. Приоритет обеспечительных прав в интеллектуальной собственности, не зарегистрированных в реестре интеллектуальной собственности

7. Как уже отмечалось, если законодательство, касающееся интеллектуальной собственности, предусматривает правила установления приоритета, касающиеся приоритета обеспечительного права в интеллектуальной собственности и применяемые конкретно к интеллектуальной собственности, а правила установления приоритета в законодательстве, рекомендованном в *Руководстве*, противоречат этим правилам, то законодательство, рекомендованное в *Руководстве*, не применяется (см. подпункт (b) рекомендации 4). Однако если в законодательстве, касающемся интеллектуальной собственности, таких правил нет или правила установления приоритета, рекомендованные в *Руководстве*, не противоречат этим правилам, то применяются правила установления приоритета, предусмотренные в законодательстве, рекомендованном в *Руководстве*.

8. Согласно *Руководству* приоритет обеспечительных прав, предоставленных одним и тем же лицом, предоставляющим право, в одном и том же обремененном активе, которым придана сила в отношении третьих сторон путем регистрации в общем реестре обеспечительных прав, определяется

очередностью регистрации уведомления в этом реестре (см. подпункт (а) рекомендации 76). Это правило применяется, если уведомление или документ об обеспечительном праве не может быть зарегистрирован или не зарегистрирован в специальном реестре. Если такое уведомление или документ может быть зарегистрирован и регистрируется в специальном реестре, то применяются иные правила (см. рекомендацию 77 и пункты 9-11 ниже). Кроме того, иные правила применяются (см. рекомендации 79-83 и пункты 12-15 ниже и A/CN.9/WG.VI/WP.39/Add.5, пункты 1-14) в том случае, если обеспечительное право предоставляется другим лицом, предоставляющим право. Все эти правила в равной степени применимы к обеспечительным правам в интеллектуальной собственности.

Е. Приоритет обеспечительных прав в интеллектуальной собственности, зарегистрированных в реестре интеллектуальной собственности

9. Согласно содержащейся в *Руководстве* рекомендации обеспечительное право, в отношении которого документ или уведомление могут регистрироваться и регистрируются в специальном реестре и таким образом приобретают силу в отношении третьих сторон (см. рекомендацию 38), должны иметь приоритет перед обеспечительным правом, в отношении которого уведомление было зарегистрировано в общем реестре обеспечительных прав, независимо от очередности таких регистраций (см. подпункт (а) рекомендации 77). Согласно этой же рекомендации обеспечительное право, в отношении которого документ или уведомление могут быть зарегистрированы и регистрируются в специальном реестре, имеет приоритет перед обеспечительным правом, которое было зарегистрировано впоследствии в специальном реестре (см. подпункт (b) рекомендации 77). Кроме того, если обремененный актив передается, арендуется или лицензируется и в момент передачи, аренды или лицензирования обеспечительному праву придается сила в отношении третьих сторон путем регистрации в соответствующем реестре интеллектуальной собственности, то получатель или лицензиат приобретают свои права, обремененные обеспечительным правом. Если обеспечительное право может регистрироваться, но не регистрируется в специальном реестре, то получатель, арендатор или лицензиат обремененного актива приобретают этот актив без обеспечительного права, даже если уведомление об обеспечительном праве было зарегистрировано в общем реестре обеспечительных прав (см. рекомендацию 78). Если обеспечительное право не может быть зарегистрировано в специальном реестре, то получатель обремененного актива приобретает его с учетом обеспечительного права, если только не соблюдены определенные исключаящие условия (см. рекомендации 79-81). Обеспеченный кредитор получателя приобретает актив, обремененный обеспечительным правом, созданным лицом, осуществившим передачу (см. рекомендации 31 и 82).

10. Эти рекомендации в равной степени применимы к обеспечительным правам в интеллектуальной собственности. Таким образом, если существует коллизия между двумя обеспечительными правами в интеллектуальной собственности, по одному из которых уведомление должно быть зарегистрировано в общем реестре обеспечительных прав, а по другому

документ или уведомление должны быть зарегистрированы в соответствующем реестре интеллектуальной собственности, то применяется *Руководство*, отдающее приоритет последнему обеспечительному праву (см. подпункт (а) рекомендации 77). Если существует коллизия приоритетов между обеспечительными правами, документы или уведомления в отношении которых зарегистрированы в соответствующем реестре интеллектуальной собственности, то приоритет имеет право, документ или уведомление в отношении которого были зарегистрированы первыми, и *Руководство* подтверждает такой результат (см. подпункт (b) рекомендации 77). Если существует коллизия приоритетов между правами получателя интеллектуальной собственности и обеспечительным правом, в отношении которого в момент передачи документ или уведомление были зарегистрированы в соответствующем реестре интеллектуальной собственности, то получатель принимает обремененную интеллектуальную собственность с учетом этого обеспечительного права. Однако если обеспечительное право в интеллектуальной собственности может регистрироваться, но не зарегистрировано, то получатель или лицензиат обремененной интеллектуальной собственности принимает обремененную интеллектуальную собственность без обеспечительного права, даже если обеспечительное право было зарегистрировано в общем реестре обеспечительных прав (см. рекомендацию 78). В некоторых государствах в соответствии с законодательством, касающимся интеллектуальной собственности, обеспеченный кредитор будет в этом случае обладать приоритетом, если получатель не является добросовестным покупателем. В соответствии с подпунктом (b) рекомендации 4 *Руководство* будет отсылать к этому правилу, если оно конкретно применяется к интеллектуальной собственности. И наконец, обеспеченный кредитор получателя интеллектуальной собственности приобретает интеллектуальную собственность, обремененную обеспечительным правом лица, осуществившего передачу (см. рекомендации 31 и 82).

11. Так, например, если сторона А создает обеспечительное право в патенте в пользу стороны В, которая регистрирует уведомление о своем обеспечительном праве в общем реестре обеспечительных прав, после чего сторона А передает титул на данный патент стороне С, которая регистрирует документ или уведомление о его передаче в патентном реестре, то согласно *Руководству* этот патент переходит к стороне С свободным от обеспечительного права, поскольку в патентном реестре документ или уведомление в отношении обеспечительного права не зарегистрированы (см. рекомендацию 78). Аналогичным образом, если сторона А вместо передачи патента создает еще одно обеспечительное право в пользу стороны С и только сторона С регистрирует документ или уведомление об обеспечительном праве в патентном реестре, то согласно *Руководству* сторона С пользуется приоритетом (см. подпункт (а) рекомендации 77). В любом случае, поскольку регистрация документа или уведомления в патентном реестре создает преимущественные права, третьи стороны согласно *Руководству* могут опираться на результаты поиска в этом реестре и не проводить поиска в общем реестре обеспечительных прав. Во всех приведенных примерах вопросы, касающиеся идентификации получателя и требований, предъявляемых к передаче, регулируются законодательством, касающимся интеллектуальной собственности. Следует также отметить, что регистрация в реестре интеллектуальной собственности будет, как правило, относиться только к обеспечительному праву в интеллектуальной

собственности и не будет относиться к обеспечительному праву в материальных активах, в связи с которыми интеллектуальная собственность используется.

Г. Права получателей обремененной интеллектуальной собственности

12. В соответствии с *Руководством* получатель обремененного актива (включая интеллектуальную собственность), как правило, приобретает этот актив с учетом обеспечительного права, которое в момент передачи имеет силу в отношении третьих сторон (см. рекомендацию 79). Существуют два исключения из этого правила. Первое исключение имеет место тогда, когда обеспеченный кредитор дает свое согласие на реализацию актива свободным от обеспечительного права (см. подпункт (а) рекомендации 80 в отношении продажи обремененных активов и подпункт (b) в отношении аренды или лицензий на обремененные активы). Второе исключение касается передачи в рамках обычной коммерческой деятельности продавца, арендодателя или лицензиара в том случае, когда покупатель, арендатор или лицензиат нарушают права обеспеченного кредитора согласно соглашению об обеспечении (см. подпункт (а) рекомендации 81 в отношении продажи обремененных активов, подпункт (b) в отношении аренды и подпункт (c) в отношении лицензий). Если обеспечительное право может быть зарегистрировано (независимо от того, зарегистрировано или нет), то, как уже отмечалось, применяется иное правило (см. рекомендацию 78).

13. Рекомендация 79 в равной степени применяется к обеспечительным правам в интеллектуальной собственности, которые не могут быть зарегистрированы (независимо от того, зарегистрированы или нет) в реестре интеллектуальной собственности (и рекомендация 78 применяется к обеспечительным правам в интеллектуальной собственности, которые могут быть зарегистрированы (независимо от того, зарегистрированы или нет) в реестре интеллектуальной собственности). Таким образом, если уведомление об обеспечительном праве регистрируется в общем реестре обеспечительных прав, то получатель или лицензиат интеллектуальной собственности примут обремененную интеллектуальную собственность с учетом этого обеспечительного права, если только не применяется одно из исключений, изложенных в рекомендациях 80-82 (в отношении подпункта (c) рекомендации 81 см. A/CN.9/WG.VI/WP.39/Add.5, пункты 7-14). Эти рекомендации не применяются согласно подпункту (b) рекомендации 4 в случае наличия противоположных правил определения приоритета в законодательстве, касающемся интеллектуальной собственности, которое конкретно применяется к интеллектуальной собственности.

14. Важно отметить, что в случае передачи интеллектуальной собственности до создания обеспечительного права обеспеченный кредитор вообще не будет обладать обеспечительным правом в соответствии с общепринятым правилом имущественного права *neto dat*, применение которого в *Руководстве* не рассматривается. Этот подход отражен в содержащемся в *Руководстве* общем правиле, заключающемся в том, что лицо, предоставляющее право, может создать обеспечительное право только в том активе, в котором это лицо обладает правами или полномочием на создание обеспечительного права (см. рекомендацию 13). Однако это правило имеет меньшую силу, чем правило

законодательства, касающегося интеллектуальной собственности, согласно которому приоритет имеет добросовестный приобретатель обремененной интеллектуальной собственности (см. подпункт (b) рекомендации 4).

15. Важно также отметить, что, как уже упоминалось (см. A/CN.9/WG.VI/WP.39/Add.3, пункты 31-36), согласно *Руководству* лицензия на интеллектуальную собственность не является передачей лицензионной интеллектуальной собственности. Таким образом, правила *Руководства*, применимые к передаче обремененных активов, не применяются к лицензиям. Вместе с тем в *Руководстве* делается отсылка на положения законодательства, касающегося интеллектуальной собственности, согласно которым некоторые лицензии (в частности, исключительные лицензии) рассматриваются как передача (см. подпункт (b) рекомендации 4).
