

## ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ОБЪЕКТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ В КАЧЕСТВЕ ЗАЛОГОВОГО ИНСТРУМЕНТА

**Е. В. Алтухова**

Российский экономический университет имени Г. В. Плеханова,  
Москва, Россия

Современная экономика основана на знаниях и интеллекте, где главным элементом конкурентоспособности является интеллектуальная собственность. Неотъемлемым элементом развития инновационной экономики становится наличие рынка интеллектуальной собственности, определяющего форму и порядок обращения объектов интеллектуальной собственности. В экономически развитых государствах интеллектуальная собственность становится фактором производства. Необходимость использования объектов интеллектуальной собственности в экономических отношениях обусловлена в том числе и глобализационными процессами, происходящими сегодня в экономике. Реализация Стратегии научно-технологического развития Российской Федерации невозможна без создания новых технологий. В свою очередь создание, защита и внедрение новых технологий невозможны без новых подходов и методов использования объектов интеллектуальной собственности в системе экономических отношений. Одним из таких подходов является применение объектов интеллектуальной собственности в качестве залогового инструмента. В статье проведен анализ возможности использования объектов интеллектуальной собственности в качестве залога. Изучены практика и особенности организации подобных сделок в России и за рубежом. Рассмотрены вопросы законодательного регулирования этих отношений. Сформулированы ключевые условия оформления кредитной сделки с использованием объекта интеллектуальной собственности в качестве залога, где основным критерием реализации такой операции является использование уже работающего объекта интеллектуальной собственности, гарантирующего минимизацию рисков как для кредитора, так и для заемщика.

*Ключевые слова:* интеллектуальная собственность, залоговый инструмент, объект интеллектуальной собственности, залогодержатель, имущественные права, исключительные права, результат интеллектуальной деятельности, нематериальные активы, договор залога, кредитный институт, правовая охрана.

## THE USE OF OBJECTS OF INTELLECTUAL PROPERTY AS MORTGAGE TOOLS

**Elena V. Altukhova**

Plekhanov Russian University of Economics, Moscow, Russia

Present day economy is based on knowledge and intellect, where the principle element of competitiveness is intellectual property. Availability of intellectual property market is an integral part of the innovation economy development, which determines the form and procedure of objects of intellectual property circulation. In industrialized countries intellectual property becomes a factor of production. The necessity to use objects of intellectual property in economic relations is stipulated also by globalization processes taking place in economy. It is impossible to realize the Strategy of Scientific and Technological Development of the Russian Federation without new technologies. At the same time the development, protection and introduction of new technologies are not feasible without new approaches and methods of using objects of intellectual property in the system of economic relations. One of these approaches is the use of intellectual property as a mortgage tool. The article analyzes a possibility of using objects of intellectual property as a mortgage. It studies practice and features of such deals in Russia and abroad. Legislative regulation of these relations is also investigated. Key conditions of the credit deal using object of intellectual property as a mortgage were formulated, the principle criterion of conducting this transaction is the use of the effective object of intellectual property, which can guarantee min risks both for the creditor and the borrower.

*Keywords:* intellectual property, mortgage tool, object of intellectual property, mortgagee, property rights, result of intellectual activity, intangible assets, mortgage contract, credit institute, legal protection.

Новые экономические реалии и сопровождающие их глобализационные процессы вызывают серьезные преобразования в различных сферах экономических отношений. Все это требует немалых усилий как от государства, так и от общества.

Современное состояние российской экономики и тенденции ее дальнейшего развития во многом определяются общемировыми трендами. Усиливающееся значение использования интеллектуальной собственности как фактора производства вызывает необходимость значительных преобразований во всех сферах экономического развития.

Указ Президента Российской Федерации от 7 мая 2018 г. № 204 «О национальных целях и стратегических задачах развития Российской Федерации на период до 2024 года», а также Стратегия научно-технологического развития Российской Федерации, утвержденная Указом Президента Российской Федерации от 1 декабря 2016 г. № 642, обращают особое внимание на развитие прорывных технологий, определяемых приоритетами научно-технологического развития. Все это требует решения вопросов эффективности управления правами на результаты интеллектуальной деятельности (РИД) в целях их дальнейшего использования для ускорения инновационных процессов.

Необходимость модернизации российской экономики требует использования и новых финансовых инструментов, в том числе залоговых [2. – С. 35]. Учитывая, что стоимость объекта интеллектуальной собственности (ОИС) может быть намного выше, чем стоимость имущества всего предприятия (оборудования, сырья, текущих запасов готовой продукции), а в ряде случаев может даже соответствовать стоимости компании, то данный объект может сегодня свободно выступать в качестве залогового инструмента.

ОИС является достаточно новой категорией российского залогового права, практическое использование которого вызывает

множество вопросов. Однако необходимо учитывать и тот факт, что залог ОИС является сегодня чуть ли не единственным инструментом обеспечения для начинающих высокотехнологичных компаний.

Основанием залога исключительных прав является договор между кредитором (залогодержателем) и должником (залогодателем). При этом договор залога должен функционировать во взаимодействии с кредитным договором. В договоре залога должно быть четко определен момент о том, заложено ли исключительное право на РИД и в каком объеме. Более того, сам предмет договора залога нужно определять как можно точнее и корректнее. Исключительные права на отдельный объект могут состоять из отдельных правомочий.

Таким образом, договоры залога интеллектуальных прав имеют ряд существенных особенностей:

- обладают продолжительным сроком действия;
- легко передаются в обеспечение;
- регистрируются;
- аккумулируют доход;
- сохраняют свою стоимость вне зависимости от того, кто является их владельцем.

Следует также учитывать тот факт, что исключительное право оценивается по соглашению сторон.

В качестве предмета залога могут выступать имущественные права на РИД и приравненные к ним средства индивидуализации (СИ) при условии, что допустимо их отчуждение от правообладателя.

Методологической базой для стандартов использования прав интеллектуальной собственности в качестве залога в системе банковского кредитования стал Базель II, где в качестве залога определены нематериальные активы (НМА). При использовании объекта залога банковские риски изначально составляли около 100%. С введением в использование инструмента секьюритизации активов банковские риски значительно сократились.

На самом деле спектр видов интеллектуальной собственности, составляющей нематериальные активы организации, достаточно велик. К ним можно отнести:

- изобретение;
- полезную модель;
- промышленный образец;
- произведение науки, литературы, искусства;
- объект смежных прав;
- программу для ЭВМ;
- базу данных;
- знак обслуживания;
- товарный знак;
- секрет производства (ноу-хау);
- фирменное наименование;
- коммерческое обозначение.

В качестве предмета залога чаще всего могут выступать товарные знаки, изобретения, полезные модели, промышленные образцы, программы для ЭВМ, базы данных. Данный перечень также называют объектами промышленной собственности.

В рамках принятия решений о передаче в залог прав на ОИС необходимо учитывать некоторые особенности будущих залоговых отношений:

- 1) возможность использования ОИС и прав на них в качестве предмета залоговых отношений;
- 2) определение перечня документов, подтверждающих наличие у залогодателя прав на ОИС;
- 3) определение формы и обязательных условий договора залога;
- 4) возможность взыскания на предмет залога;
- 5) возможность упрощения порядка обращения взыскания на предмет залога.

Согласно пункту 1 статьи 336 Гражданского кодекса Российской Федерации, предметом залога может быть всякое имущество, в том числе вещи и имущественные права, за исключением имущества, на которое не допускается обращение взыскания, требований, неразрывно связанных с личностью кредитора, в частности требований об алиментах, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью,

и иных прав, уступка которых другому лицу запрещена законом.

Личные неимущественные права авторов изобретений, полезных моделей и промышленных образцов не могут выступать в качестве предмета залога, так как согласно статье 1228 Гражданского кодекса Российской Федерации право авторства неотчуждаемо и непередаваемо, отказ от этих прав ничтожен.

Имущественные права на ОИС могут стать предметом залога при условии, что они могут быть отчуждены от правообладателя. Например, невозможно предоставить в виде залога право авторства на изобретение, фирменное наименование, право на использование наименования места происхождения товаров и другие непередаваемые права [1. – С. 24].

Имущественный характер или возможность передачи права другому лицу и возможность денежной оценки прав являются ключевыми условиями для использования прав на ОИС в качестве залога.

Срок действия права не должен быть менее срока действия основного обязательства. При этом в качестве предмета залога может выступать право, возникшее у первоначального обладателя.

Российское законодательство определяет срок действия исключительного права и правовой охраны для каждого вида ОИС в следующем порядке:

- для патентов – 20 лет с даты подачи заявки;
- для полезных моделей – 10 лет;
- для промышленных образцов – 15 лет;
- для товарных знаков – 10 лет;
- для программ ЭВМ – в течение всей жизни автора и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора (так как программа для ЭВМ приравнивается к произведению);
- для базы данных – 15 лет, считая с 1 января года, следующего за годом ее создания или обнародования.

Гражданский кодекс Российской Федерации определяет обязательность государственной регистрации некоторых видов

ОИС. К ним относят изобретения, полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения, товарные знаки, знаки обслуживания, наименования места происхождения товара. Программы ЭВМ, базы данных, топологии интегральной микросхемы проходят государственную регистрацию в добровольном порядке. Остальные ОИС регистрации не требуют.

В случае если обладателем исключительного права на ОИС является не сам автор, то необходимо убедиться в наличии письменного соглашения между автором и обладателем исключительного права на ОИС о передаче права на получение патента.

Право на получение патента, возникающее после подачи заявки на выдачу патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец, может быть самостоятельным предметом залога.

Если лицо не являлось первоначальным обладателем и приобрело права на ОИС, подтверждением права на использование данного ОИС будет служить лицензионный договор. При этом он должен быть обязательно зарегистрирован в Роспатенте.

Договор залога исключительных прав на ОИС заключается в письменной форме. Договор залога прав на ОИС, которые подлежат государственной регистрации (объекты промышленной собственности), также подлежит обязательной государственной регистрации в порядке, определенном Административным регламентом исполнения Роспатента в соответствии с патентным законодательством Российской Федерации, утвержденным Приказом Министерства образования и науки Российской Федерации от 29 октября 2008 г. № 321. Несоблюдение требований обязательной государственной регистрации влечет за собой недействительность договора залога.

Обращение взыскания возможно не только по решению суда с обязательным проведением торгов, но и во внесудебном порядке при наличии соглашения между

сторонами о внесудебном порядке обращения взыскания.

Договор залога прав на ОИС должен удовлетворять следующим требованиям:

- 1) заключен в надлежащей форме;
- 2) содержать в себе условия соглашения с залогодателем о внесудебном порядке обращения взыскания на заложенное имущество;
- 3) содержать письменное согласие на внесудебный порядок обращения взыскания третьих лиц, согласие которых должно быть получено в обязательном порядке;
- 4) содержать способы реализации заложенного имущества.

На практике в случае принятия решения о кредитовании юридического лица под залог исключительных прав возникает ряд проблем, основные из которых заключаются в следующем:

1. Сложно провести адекватную оценку стоимости ОИС для целей залога. Существует значительный дефицит доверия в оценке ОИС. Оценка является ключевым инструментом в процессе финансирования на основе залогового обеспечения ОИС. Должна быть проведена формальная оценка стоимости кредита, которую ОИС могут поддержать. При этом существует значительный разрыв между стоимостью ОИС, рассчитанной для обеспечения или внутренней оценки, и стоимостью, приложенной к ОИС в реальной сделке.

2. Отсутствие стандартов, что усиливает экосистему финансирования на базе ИС.

3. Возможны сложности в случае необходимости реализации предмета залога ввиду того, что рынок ОИС более ограничен, чем, например, рынок недвижимости или оборудования.

4. Возможно обесценение предмета залога.

5. Ключевым вопросом для кредиторов и банковских регуляторов является ликвидность залога в форме ОИС. Реализация залога, представленного в форме ОИС, является непрофильной для банка деятельностью, что еще больше усложняет процедуру и требует дополнительных затрат.

Рассматривая зарубежный опыт использования ОИС в качестве залогового инструмента, следует отметить, что законодательство каждого государства имеет свою систему охраны прав на определенные виды ОИС.

Согласно методическим рекомендациям Российской венчурной компании касательно использования института залога венчурными фондами, в практике Великобритании проявляется различие между такими видами обеспечений, как залог и заклад. Различие состоит в том, что при использовании залога происходит переход прав на объект интеллектуальной собственности к залогодержателю. В рамках залога указанного перехода не происходит. На практике используется модель, в соответствии с которой кредитор предоставляет должнику право использовать заложенный объект интеллектуальной собственности на основании лицензионного договора (*license-back*). В таком договоре возможно ограничение использования указанного объекта должником, в том числе ограничение возможности заключать сублицензионные договоры и уступать права лицензиата.

Авторское право в Великобритании не регистрируется, поэтому кредитор всегда проводит тщательную проверку существования у залогодателя права на объект интеллектуальной собственности. При этом не только устанавливается наличие у залогодателя права на объект интеллектуальной собственности, но и определяется его содержание (выдавал ли правообладатель лицензии и т. п.). Кредитор предоставляет залогодателю исключительную лицензию на использование объекта интеллектуальной собственности в порядке, о котором договорились стороны.

Более того, будущая интеллектуальная собственность, которая на момент установления обеспечения еще не создана компанией, также может выступать в качестве предмета залога, что является элементом особого доверия к должнику.

В Силиконовой долине более половины кредитов выдается под залог будущих прав на ОИС. Использование НМА в качестве залога приводит к росту кредитоспособности на 18%, однако цена кредита при этом возрастает на 74% [6. – С. 17].

В соответствии с немецким законодательством передача в залог интеллектуальных прав возможна только на патенты и товарные знаки. Таким образом, в Германии патенты могут использоваться в качестве единственного залогового обеспечения.

Швейцарские банки используют залог ОИС в целях увеличения стоимости обеспечения.

В Австрии и США предметом залога выступают не исключительные права, а сам патент как движимое имущество. Единственным требованием является то, что залоговая сделка должна быть зарегистрирована в патентном бюро.

В Законе «Об авторском праве» определено, что залог авторских прав либо любого из исключительных прав, являющегося частью авторских прав, должен быть зарегистрирован в бюро по регистрации авторских прав как вид передачи права собственности на авторские права.

В США авторские права не подлежат обязательной государственной регистрации, несмотря на обязательную регистрацию финансовых операций с ними. Согласно опросу Федеральной резервной системы, в 2015 г. всеми американскими и иностранными коммерческими банками США было выполнено более 98 тыс. сделок по кредитам (обеспеченным залогом). При этом лишь в 4% случаев нематериальные активы (в основном патенты) использовались в качестве обеспечения.

Стоит обратить внимание на тот факт, что рынок залогового обеспечения в США, объектом которого выступают ОИС, в основном обслуживается специализированными кредиторами.

В США имеется централизованная база данных ОИС для использования данного

инструмента в качестве обеспечения. Однако это не относится ко всем странам.

Чаще всего крупные операции, в которых интеллектуальная собственность используется в качестве залога, выполняются компаниями, терпящими бедствие или находящимися под угрозой банкротства. Такого рода сделки встречаются, когда все другие возможности получения займов с использованием материальных активов в качестве обеспечения уже исчерпаны [7. – С. 44].

В целом в зарубежном праве в качестве залога чаще всего используются патенты и товарные знаки. Сам договор залога в обязательном порядке регистрируется в специальном органе.

Анализируя статистику использования ОИС в качестве залога в российской практике, можно отметить весьма незначительное количество подобных сделок – порядка нескольких десятков. Это может быть обусловлено не только законодательной неурегулированностью многих вопросов использования ОИС в качестве залога, но и недооценкой рыночной стоимости данных активов ввиду их низкой ликвидности, что вызывает увеличение фактора риска при реализации таких сделок.

Оценка является ключевым инструментом в процессе финансирования на основе залогового обеспечения ОИС. При этом должна быть проведена формальная оценка стоимости кредита, которую ОИС могут поддержать. В большинстве случаев необходимо проведение независимой оценки ОИС.

Чаще всего на оценку нематериальных активов влияют следующие факторы:

- величина компании;
- рынки использования ОИС;
- вероятность банкротства компании;
- тип ОИС;
- форма правовой защиты актива (патент, свидетельство, ноу-хау);
- зрелость технологии;
- жизненный цикл технологии (например, жизненный цикл технологии для ИТ-продуктов намного короче, чем для

технических или фармацевтических продуктов);

- конкурентоспособность технологии;
- жизненный цикл патента.

Оценка ОИС для кредитора должна включать ключевые факторы, демонстрирующие полную стоимость ОИС. К ним можно отнести:

- размер рынков для изобретений и ожидания их возможного роста;
- надежность потока наличности, генерируемого ОИС;
- ожидаемую будущую поддержку владельца ОИС (наличные деньги, технологические услуги);
- потенциальную ликвидационную стоимость.

Наиболее высокой ценностью обладают ОИС, которые используются сразу в нескольких отраслях. Компания должна иметь доказательства потенциальной ликвидности активов ОИС. Если она использует тот или иной ОИС в производственной или другой приносящей доход деятельности, то денежные потоки от использования ОИС должны быть отражены в финансовой отчетности.

Предполагаемый в залог ОИС должен обладать достаточной ликвидностью в случае необходимости его реализации.

Двумя основными препятствиями для использования ОИС в качестве инструмента залога являются достаточно низкая уверенность кредиторов в ценности такого обеспечения, а также отсутствие стандартов в оценке ОИС.

До принятия решения о сроке кредитования кредиторы должны иметь информацию об оставшемся сроке полезного использования патента [3. – С. 25].

Возможность использования ОИС в качестве залога создает необходимость появления не только дополнительных инструментов снижения риска, но и дополнительного функционала, связанного с особенностями оценки ОИС и сопровождения кредита с использованием подобного залога.

В целях успешного решения данных вопросов на первом этапе следует выделить

кредитные институты, которые будут специализироваться на кредитовании под залог ОИС, а также использовать определенные государственные меры, позволяющие реализовать дополнительное страхование для таких кредитных институтов [5. – С. 49].

Таким образом, получение кредита под залог ОИС возможно лишь при выполнении следующих основных условий:

1. Товарные знаки могут быть менее желательными для использования в качестве залога по причине низкой ликвидности данных активов, за исключением хорошо известных торговых марок.

2. Закладываемый ОИС не должен быть основным активом, чтобы в случае банкротства компании не привести к неисполнению задолженности по кредиту.

3. В качестве залога может выступать только уже работающий ОИС.

4. Срок действия лицензионного договора должен быть не меньше срока кредитного договора.

Компания, желающая использовать имеющиеся ОИС в качестве залога, должна владеть набором вариантов финансирования с использованием данных активов в качестве залога, знать преимущества и недостатки принимаемых решений, а также знать, как обеспечить высокую стоимость своего нематериального актива, чтобы сделать его привлекательным для потенциальных кредиторов [4. – С. 18].

В свою очередь предложенные выше меры должны позволить реализовать на практике эффективное взаимодействие высокотехнологичных компаний и банков, что станет не только серьезным импульсом развития рынка интеллектуальной собственности в России, но и залогом технологического прорыва, позволяющего реализовать инновационное развитие экономики нашего государства.

#### Список литературы

1. Бадалов Л. А., Сысоева А. А. Внедрение инновационно-инвестиционной составляющей в кредитном портфеле банка для развития экономики России // Банковские услуги. – 2016. – № 11. – С. 21–30.
2. Бектенова Г. С. Система проектного финансирования на мировом рынке и ее влияние на российскую экономику // Инновации и инвестиции. – 2016. – № 3. – С. 32–38.
3. Бескоровайная Н. Н. Влияние финансовых рисков на экономическое развитие бизнеса в России // Научно-практический журнал «Форум» Волгоградского филиала Московского гуманитарно-экономического института. – 2017. – № 1 (10). – С. 23–32.
4. Вацеккин А. Н., Вацеккина И. В. Информационное право: прикладные задачи и математические методы // Информационное право. – 2017. – № 3. – С. 17–21.
5. Марков М. А. Межбанковский бизнес: цели и принципы осуществления, основные инструменты и ценообразование на них // Управленец. – 2015. – № 2 (54). – С. 46–52.
6. Мойсейчик Г. Модели кредитования под залог прав интеллектуальной собственности // Банковский вестник. – 2014. – Февраль. – С. 16–21.
7. Переверзева В. В. Механизм проектного финансирования при реализации инвестиционных проектов // Вестник Российского экономического университета имени Г. В. Плеханова. – 2018. – № 3 (99). – С. 24–32.
8. Пятанова В. И. Современные аспекты международного факторинга // Финансы и кредит. – 2000. – № 5 (65). – С. 41–49.

## References

1. Badalov L. A., Sysoeva A. A. Vnedrenie innovatsionno-investitsionnoy sostavlyayushchey v kreditnom portfele banka dlya razvitiya ekonomiki Rossii [Introduction of the Innovation-Investment Component in the Loan Portfolio of the Bank for the Development of the Russian Economy]. *Bankovskie uslugi* [Banking services], 2016, No. 11, pp. 21–30. (In Russ.).
2. Bektenova G. S. Sistema proektnogo finansirovaniya na mirovom rynke i ee vliyanie na rossiyskuyu ekonomiku [The System of Project Financing in the Global Market and Its Impact on the Russian Economy]. *Innovatsii i investitsii* [Innovation and Investment], 2016, No. 3, pp. 32–38. (In Russ.).
3. Beskorovaynaya N. N. Vliyanie finansovykh riskov na ekonomicheskoe razvitie biznesa v Rossii [The Impact of Financial Risks on the Economic Development of Business in Russia]. *Nauchno-prakticheskiy zhurnal «Forum» Volgogradskogo filiala Moskovskogo gumanitarno-ekonomicheskogo instituta* [Scientific journal “Forum” of the Volgograd branch of the Moscow Institute of Humanities and Economics], 2017, No. 1 (10), pp. 23–32. (In Russ.).
4. Vashchekin A. N., Vashchekina I. V. Informatsionnoe pravo: prikladnye zadachi i matematicheskie metody [Information Law: Applied Problems and Mathematical Methods]. *Informatsionnoe pravo* [Information Law], 2017, No. 3, pp. 17–21. (In Russ.).
5. Markov M. A. Mezhsbankovskiy biznes: tseli i printsipy osushchestvleniya, osnovnye instrumenty i tsenoobrazovanie na nikh [Interbank Business: Goals and Implementation Principles, Basic Tools and Pricing for Them]. *Upravlenets* [Manager], 2015, No. 2 (54), pp. 46–52. (In Russ.).
6. Moyseychik G. Modeli kreditovaniya pod zalog prav intellektual'noy sobstvennosti [Models of Crediting on the Security of Intellectual Property Rights]. *Bankovskiy vestnik* [Bank Messenger], 2014, February, pp. 16–21. (In Russ.).
7. Pereverzeva V. V. Mekhanizm proektnogo finansirovaniya pri realizatsii investitsionnykh proektov [Project Finance Mechanism for Investment Project Realization]. *Vestnik Rossiyskogo ekonomicheskogo universiteta imeni G. V. Plekhanova* [Vestnik of the Plekhanov Russian University of Economics], 2018, No. 3 (99), pp. 24–32. (In Russ.).
8. Pyatanova V. I. Sovremennyye aspekty mezhdunarodnogo faktoringa [Modern Aspects of International Factoring]. *Finansy i kredit* [Finance and Credit], 2000, No. 5 (65), pp. 41–49. (In Russ.).

### Сведения об авторе

#### Елена Владимировна Алтухова

кандидат экономических наук, доцент,  
доцент кафедры финансового менеджмента  
РЭУ им. Г. В. Плеханова.

Адрес: ФГБОУ ВО «Российский экономический  
университет имени Г. В. Плеханова», 117997,  
Москва, Стремянный пер., д. 36.

E-mail: evaltuhova@mail.ru

### Information about the author

#### Elena V. Altukhova

PhD, Assistant Professor, Assistant Professor  
of the Department for Financial Management  
of the PRUE.

Address: Plekhanov Russian University  
of Economics, 36 Stremyanny Lane,  
Moscow, 117997, Russian Federation.

E-mail: evaltuhova@mail.ru