ФЕДЕРАЛЬНОЕ АГЕНТСТВО

ПО ТЕХНИЧЕСКОМУ РЕГУЛИРОВАНИЮ И МЕТРОЛОГИИ

НАЦИОНАЛЬНЫЙ СТАНДАРТ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ГОСТ Р 58223— 2018

Интеллектуальная собственность

АНТИМОНОПОЛЬНОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ И ЗАЩИТА ОТ НЕДОБРОСОВЕСТНОЙ КОНКУРЕНЦИИ

Издание официальное

Москва
Стандартинформ
2018

gost.e-ecolog.ru

Предисловие

1 РАЗРАБОТАН Автономной некоммерческой организацией «Республиканский научно-исследовательский институт интеллектуальной собственности» (РНИИИС)

2 ВНЕСЕН Техническим комитетом по стандартизации ТК 481 «Интеллектуальная собственность»

3 УТВЕРЖДЕН И ВВЕДЕН В ДЕЙСТВИЕ Приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 13 сентября 2018 г. № 597-ст

4 ВВЕДЕН ВПЕРВЫЕ

*Правила применения настоящего стандарта установлены в статье 26 Федерального закона от 29 июня 2015 г. № 162-ФЗ «О стандартизации в Российской Федерации». Информация об изменениях к настоящему стандарту публикуется в ежегодном (по состоянию на 1 января текущего года) информационном указателе «Национальные стандарты», а официальный текст изменений и поправок — в ежемесячном информационном указателе «Национальные стандарты». В случае пересмотра (замены) или отмены настоящего стандарта соответствующее уведомление будет опубликовано в ближайшем выпуске ежемесячного информационного указателя «Национальные стандарты». Соответствующая информация, уведомление и тексты размещаются также в информационной системе общего пользования — на официальном сайте Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии в сети Интернет (*gost.e-ecolog.ru

© Стандартинформ, оформление, 2018

Настоящий стандарт не может быть частично или полностью воспроизведен, тиражирован и распространен в качестве официального издания без разрешения Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии

Содержание

1 Область применения . . . 1
2 Нормативные ссылки . . . 1
3 Термины и определения . . . 2
4 Сокращения . . . 4
5 Объекты антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции в сфере интеллектуальной собственности . . . 4
6 Субъекты антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции в сфере интеллектуальной собственности . . . 7
7 Принципы антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции в сфере интеллектуальной собственности . . . 20
8 Особенности антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции в сфере интеллектуальной собственности при размещении и выполнении государственного и муниципального заказа на выполнение НИОКР (при софинансировании НИОКР) . . . 23
9 Особенности антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при коммерциализации интеллектуальной собственности . . . 28
10 Особенности антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при использовании интеллектуальной собственности в кредитных организациях . . . 34
11 Особенности антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при использовании интеллектуальной собственности на фондовых рынках . . . 38
12 Особенности антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при злоупотреблениях со стороны правообладателей . . . 59
Библиография . . . 62

Введение

Между ростом недобросовестной конкуренции и отсутствием рынка интеллектуальной собственности в Российской Федерации и других странах Евразийского экономического союза (ЕАЭС) есть прямая взаимозависимость и взаимообусловленность. В условиях когда доля рынка интеллектуальной собственности в мировой торговле в XXI столетии выросла в четыре раза (превышает 15 % ВВП) и продолжает расти, национальные рынки интеллектуальной собственности в странах ЕАЭС остались на прежнем уровне (менее 1—2 % патентных продаж от общего числа действующих патентов). При переходе к цифровой экономике доля добавленной стоимости от оборота интеллектуальной собственности в ценообразовании произведенных товаров, работ/услуг и финансов будет только возрастать, что, в свою очередь, будет усиливать конкуренцию, в том числе и недобросовестную, в этой сфере.

Согласно Стратегии развития информационного общества в Российской Федерации на 2017—2030 годы, формирование цифровой экономики отнесено к национальным интересам России, включая:

- формирование новых рынков, основанных на использовании информационных и коммуникационных технологий, и обеспечение лидерства на этих рынках за счет эффективного развития российской экосистемы цифровой экономики (крупных российских организаций в сфере информационных и коммуникационных технологий);
- повышение конкурентоспособности российских высокотехнологичных организаций на международном рынке;
- обеспечение технологической независимости и безопасности инфраструктуры, используемой для продажи товаров и оказания услуг российским гражданам и организациям;
- защиту граждан от контрафактной и некачественной продукции;
- совершенствование антимонопольного законодательства, в том числе при предоставлении программного обеспечения, товаров и услуг с использованием сети Интернет лицам, находящимся на территории Российской Федерации;
- развитие торговых и экономических связей со стратегическими партнерами Российской Федерации, в том числе в рамках ЕАЭС.

Решениями высших органов ЕАЭС всем государствам — членам ЕАЭС предписано расширить набор применяемых инструментов, активизировать усилия по достижению и поддержанию макроэкономической устойчивости, реализовывать совместные меры в рамках ЕАЭС и национальные меры по ключевым направлениям. Реализация указанных мер предполагает активное включение экономического потенциала от использования в данных процессах интеллектуальной собственности: от ценообразования при взимании таможенных платежей до формирования нематериальных активов и использования интеллектуальной собственности как инвестиционного ресурса при диверсификации экономик на всех уровнях.

По результатам анализа законодательства и правоприменительной практики в сфере производства, оборота и защиты интеллектуальной собственности в России и других странах ЕАЭС при переходе к цифровой экономике выявлены устойчивые противоречия (коллизии), новые вызовы и закономерности, требующие принятия первоочередных мер в сфере антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции как путем изменения правил, так и процедур их применения.

По оценке директора Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации академика РАН, доктора юридических наук, профессора Т. Я. Хабриевой, «нахождение баланса между интересами правообладателей исключительных прав и публичными и частными интересами, защищаемыми антимонопольным законодательством», является сегодня одной из реальных проблем становления и развития современного конкурентного права.

Согласно ч. 7 ст. 1252 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ), в случаях когда нарушение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признано в установленном порядке недобросовестной конкуренцией, защита нарушенного исключительного права может осуществляться как способами, предусмотренными ГК РФ, так и в соответствии с антимонопольным законодательством. В соответствии с Федеральным законом от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» возможности применения антимонопольных мер в сфере интеллектуальной собственности ограничены.

Так, в последнее десятилетие сложилось устойчивое противоречие между патентной монополией на результаты интеллектуальной деятельности и возможностями развития конкуренции на рынках товаров, работ и услуг с использованием таких объектов патентного права. Результаты интеллектуальной деятельности, зачастую полученные при бюджетном финансировании (85 % всех расходов

на исследования и разработки в Российской Федерации в 2015—2017 гг. — средства федерального бюджета), при возможном сроке правовой патентной охраны 20 лет переходят в режим свободного использования через два — три года с момента выдачи патента. Этим нередко пользуются иностранные компании, в том числе транснациональные компании (ТНК), которые при небольших доработках вновь патентуют эти технические решения на себя. За последние 10 лет весь прирост выдачи патентов в России (5 %) обеспечен только иностранцами. При этом совместные предприятия не создаются, лицензионные договоры с отечественными производителями не заключаются, вытесняя тем самым с национальных рынков отечественные компании в угоду интересам международных и иностранных ТНК. Такие злоупотребления в рамках как формальной патентной монополии иностранных правообладателей, так и при заключении антиконкурентных соглашений ведут к фактической монополии с их стороны на товарных рынках, что предполагает меры антимонопольного регулирования, применение которых в сфере осуществления исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации, а также оборота интеллектуальной собственности запрещено ст. 10, 11 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ.

Глобализация мировой торговли, введение экономических санкций актуализировали юридическую проблему исчерпания прав правообладателя в отношении товарного знака, которое является юридическим ограничением легальной монополии на использование исключительного права на товарный знак. Параллельный импорт, под которым понимается ввоз из-за границы в страны ЕАЭС импортерами оригинальных товаров, маркированных товарным знаком правообладателя, но без его разрешения, порождает конфликт интересов импортеров и правообладателей, претендующих на абсолютные правомочия по контролю параллельного импорта. В соответствии с Договором о ЕАЭС (приложение № 26) и с принятием и вступлением в силу с 1 января 2018 г. нового Таможенного кодекса в ЕАЭС действует региональный принцип исчерпания права, тогда как в Российской Федерации — национальный принцип исчерпания права (ст. 1487 ГК РФ), предполагающий запрет на импорт в Россию товаров с размещенными на них товарными знаками без разрешения правообладателей. В этих условиях иностранный правообладатель может недобросовестно использовать исключительное право на товарный знак и ограничивать ввоз на внутренний евразийский рынок конкретных товаров или реализовывать ценовую политику, состоящую в завышении цен на этом рынке. В целях обеспечения единообразия подходов разрешения конфликтов частных и публичных интересов при антимонопольном регулировании и защиты от недобросовестной конкуренции с учетом разъяснений Конституционного суда Российской Федерации (Постановление от 13 февраля 2018 г. № 8-П) в случаях недобросовестного поведения иностранных правообладателей товарных знаков, в том числе создания с их стороны угрозы монополии на товарных рынках стран ЕАЭС, необходимо использовать механизмы антимонопольного регулирования и гражданско-правовые институты противодействия злоупотреблению правом в интересах реализации публичных интересов по защите конкуренции, включая государственную поддержку национальных товаропроизводителей.

При этом, исходя из судебной практики, сохраняется высокая правовая неопределенность в разделении недобросовестной конкуренции, связанной с оборотом товара с использованием результатов интеллектуальной деятельности (РИД), и недобросовестной конкуренции, связанной с оборотом исключительных прав на данные РИД. При этом нормы действующего Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ не могут быть применены в рамках научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ (НИОКТР), так как основным объектом оборота здесь на разных этапах «НИР — ОКР — ТР — производство» может быть только исключительное право на РИД, созданный/используемый в рамках данного НИОКТР. Отсюда многочисленные злоупотребления со стороны государственных заказчиков на использование предшествующей интеллектуальной собственности, где правообладателями являются исполнители или третьи лица.

Несмотря на заявленные цели гармонизации национальных законодательств для построения единых рынков в ЕАЭС в сфере интеллектуальной собственности, защиты от недобросовестной конкуренции и противодействия контрафакту, по-прежнему существуют принципиальные различия в странах ЕАЭС.

- система охраняемых объектов интеллектуальной собственности;
- определение правообладателей РИД, созданных с использованием бюджетных средств;
- содержание прав на РИД;
- ограничения исключительных прав на РИД;
- механизмы гражданско-правовой и таможенной защиты интеллектуальной собственности;
- понимание института контрафакта и способов защиты от него;

- определение перечня субъектов недобросовестной конкуренции в сфере интеллектуальной собственности и особенностей их правового статуса;

- способы недобросовестной конкуренции в сфере интеллектуальной собственности и их выявление;

- способы защиты от недобросовестной конкуренции в сфере интеллектуальной собственности, в том числе в рамках ЕАЭС.

Согласно Консультативному заключению Суда Евразийского экономического союза от 4 апреля 2017 г. № СЕ-2-1/1-17-БК «О разъяснении положений статей 74, 75, 76 Договора о Евразийском экономическом союзе от 29.05.2014», конкурентное право Союза включает все три вида политик:

- единую конкурентную (антимонопольную) политику Союза (наднациональное регулирование) для защиты конкуренции на трансграничных рынках;

- скоординированную конкурентную (антимонопольную) политику для защиты конкуренции на национальных рынках государств — членов ЕАЭС, в том числе скоординированных мер, направленных на предотвращение и пресечение оборота контрафактной продукции;

- согласованную конкурентную (антимонопольную) политику в отношении действий хозяйствующих субъектов (субъектов рынка) третьих стран, если такие действия могут оказать негативное влияние на состояние конкуренции на товарных рынках государств — членов ЕАЭС.

Применение политик зависит от следующих критериев: 1) характер рынка (национальный или трансграничный); 2) национальность хозяйствующего субъекта (субъект рынка государства-члена или субъект рынка третьих стран).

Успешная правоприменительная практика антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции в сфере интеллектуальной собственности является междисциплинарной темой, что предполагает определение границ и правил межведомственного взаимодействия на всех уровнях (региональном, национальном и межгосударственном) при исполнении функций защиты от недобросовестной конкуренции и противодействия контрафакту, а также определенную корректировку системы подготовки и принятия решений в ЕЭК ЕАЭС в силу сохраняющихся принципиальных противоречий национальных законов стран ЕАЭС и существующей автономности министров (членов коллегии) ЕЭК и подчиненных им департаментов.

Если целью инновационного развития является конкурентоспособность, а рынок интеллектуальной собственности служит необходимым условием его успешности, то антимонопольное регулирование и защита от недобросовестной конкуренции в сфере интеллектуальной собственности могут стать достаточным средством обеспечения такой конкурентоспособности.

НАЦИОНАЛЬНЫЙ СТАНДАРТ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Интеллектуальная собственность

АНТИМОНОПОЛЬНОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ И ЗАЩИТА ОТ НЕДОБРОСОВЕСТНОЙ КОНКУРЕНЦИИ

Intellectual property. Antitrust regulation and protection against unfair competition

Дата введения — 2018—12—01

1 Область применения

Настоящий стандарт устанавливает единые подходы в рамках антимонопольного регулирования, в том числе через установление границ, правил и процедур межведомственного взаимодействия при исполнении функций защиты от недобросовестной конкуренции в сфере интеллектуальной собственности и противодействия контрафакту (как на национальном, так и в последующем на межгосударственном уровнях) в интересах защиты конкуренции и реализации экономического потенциала интеллектуальной собственности, повышения конкурентоспособности инновационной продукции и отечественных товаропроизводителей, создания благоприятных условий для формирования рынка интеллектуальной собственности как механизма инновационного развития и для эффективного функционирования товарных рынков, обеспечивающих национальную конкурентоспособность при переходе к цифровой экономике в России и ЕАЭС в XXI в.

Предметная область регулирования в рамках настоящего стандарта определяется в пересечении общественных отношений, связанных с 1) интеллектуальной собственностью, 2) антимонопольным регулированием и защитой от недобросовестной конкуренции, 3) противодействием производству и обороту контрафактной продукции.

2 Нормативные ссылки

В настоящем стандарте использованы нормативные ссылки на следующие стандарты:

ГОСТ Р 55384 Интеллектуальная собственность. Научные открытия

ГОСТ Р 55385 Интеллектуальная собственность. Научные произведения

ГОСТ Р 55386 Интеллектуальная собственность. Термины и определения

ГОСТ Р 56823 Интеллектуальная собственность. Служебные результаты интеллектуальной деятельности

ГОСТ Р 58086 Интеллектуальная собственность. Распределение интеллектуальных прав между заказчиком, исполнителем и автором на охраняемые результаты интеллектуальной деятельности, создаваемые и/или используемые при выполнении научно-исследовательских, опытно-конструкторских и производственных работ

Примечание — При пользовании настоящим стандартом целесообразно проверить действие ссылочных стандартов в информационной системе общего пользования — на официальном сайте Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии в сети Интернет или по ежегодному информационному указателю «Национальные стандарты», который опубликован по состоянию на 1 января текущего года, и по выпускам ежемесячного информационного указателя «Национальные стандарты» за текущий год. Если заменен ссылочный стандарт, на который дана недатированная ссылка, то рекомендуется использовать действующую версию этого стандарта с учетом всех внесенных в данную версию изменений. Если заменен ссылочный стандарт, на который дана датированная ссылка, то рекомендуется использовать версию этого стандарта с указанным выше годом утверждения (принятия). Если после утверждения настоящего стандарта в ссылочный стандарт, на который дана датированная ссылка, внесено изменение, затрагивающее положение, на которое дана ссылка,

Издание официальное

то это положение рекомендуется применять без учета данного изменения. Если ссылочный стандарт отменен без замены, то положение, в котором дана ссылка на него, рекомендуется применять в части, не затрагивающей эту ссылку.

3 Термины и определения

В настоящем стандарте применены термины, установленные в Договоре о ЕАЭС [1], Гражданском кодексе Российской Федерации [2], Федеральном законе «О защите конкуренции» [3], Федеральном законе «Об организованных торгах» [4], Федеральном законе «О рынке ценных бумаг» [5], Федеральном законе «О клиринге, клиринговой деятельности и центральном контрагенте» [6], Федеральном законе «Об акционерных обществах» [7], Федеральном законе «Об инвестиционных фондах» [8], Федеральном законе «О противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» [9], ГОСТ Р 55386, а также следующие термины с соответствующими определениями:

3.1 **антимонопольный орган:** Федеральный антимонопольный орган и его территориальные органы.

3.2 **защита конкуренции:** Совокупность мер, направленных на предупреждение и пресечение монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, а также недопущение, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации.

3.3 **антимонопольное регулирование:** Комплекс экономических, административных и законодательных мер, осуществляемых государством с целью обеспечения условий для рыночной конкуренции и ограничения возможности чрезмерной монополизации рынка, угрожающей нормальному функционированию рыночного механизма.

3.4 **единая конкурентная (антимонопольная) политика:** Политика, осуществляемая государствами — членами ЕАЭС в сфере антимонопольного регулирования для защиты конкуренции на трансграничных рынках (если его географические границы охватывают территории двух и более государств-членов) на основе применения норм и механизмов наднационального унифицированного правового регулирования как общих правил конкуренции, которые обладают прямым действием и должны непосредственно применяться государствами-членами как нормы международного договора, а также на основе решений органов ЕАЭС в рамках их полномочий.

3.5 **скоординированная конкурентная (антимонопольная) политика:** Политика, предполагающая осуществление сотрудничества государств — членов ЕАЭС для защиты конкуренции на национальных рынках государств — членов ЕАЭС на основе общих принципов и подходов, одобренных в рамках органов ЕАЭС, необходимых для достижения его целей.

3.6 **согласованная конкурентная (антимонопольная) политика:** Политика, осуществляемая государствами — членами ЕАЭС в отношении действий хозяйствующих субъектов (субъектов рынка) третьих стран, если такие действия могут оказать негативное влияние на состояние конкуренции на товарных рынках государств — членов ЕАЭС, предполагающая гармонизацию правового регулирования, в том числе на основе решений органов ЕАЭС, в такой степени, которая необходима для достижения его целей.

3.7 **хозяйствующий субъект:** Коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

3.8 **конкуренция:** Состязательность хозяйствующих субъектов, при которой самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

3.9 **доминирующее положение:** Положение хозяйствующего субъекта (субъекта рынка) (группы лиц) либо нескольких хозяйствующих субъектов (субъектов рынка) (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому(им) хозяйствующему(им) субъекту(ам) [субъекту рынка] [группе лиц] возмож-

ность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов (субъектов рынка), и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам (субъектам рынка).

3.10 **монополистическая деятельность:** Злоупотребление хозяйствующим субъектом, группой лиц своим доминирующим положением, соглашения или согласованные действия, запрещенные антимонопольным законодательством, а также иные действия (бездействие), признанные(ое) в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью.

3.11 **признаки ограничения конкуренции:** Обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта (субъекта рынка) или нескольких хозяйствующих субъектов (субъектов рынка) в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, в том числе:

- сокращение числа хозяйствующих субъектов (субъектов рынка), не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке;
- рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке;
- отказ хозяйствующих субъектов (субъектов рынка), не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке;
- определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами (субъектами рынка) или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами (субъектами рынка), не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке;
- иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке;
- установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

3.12 **вертикальное соглашение:** Соглашение между хозяйствующими субъектами (субъектами рынка), один из которых приобретает товар или является его потенциальным приобретателем, а другой предоставляет товар или является его потенциальным продавцом.

3.13 **недобросовестная конкуренция:** Любые направленные на приобретение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые противоречат законодательству, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить ущерб другим хозяйствующим субъектам — конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

3.14 **товар:** Объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

3.15 **товарный рынок:** Сфера обращения товара, который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географической), исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности, приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

3.16 **контрафакт:** Товары, содержащие любые охраняемые результаты интеллектуальной деятельности или приравненные к ним средства индивидуализации, действия с которыми (в том числе изготовление, распространение или иное использование, а также импорт, перевозка или хранение) приводят к нарушению исключительных прав их правообладателей (например, оригинальная продукция, ввезенная в ЕАЭС без согласия правообладателей, и поддельная продукция с незаконным использованием охраняемых средств индивидуализации этих товаров, в том числе обозначений, сходных до степени смешения).

3.17 **коммерциализация интеллектуальной собственности:** Деятельность по получению экономического дохода от реализации исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности как при использовании объектов интеллектуальной собственности в создании, производстве и продаже товаров (работ/услуг) субъектами товарного рынка, так и при гражданско-правовом обороте интеллектуальной собственности, в том числе в целях привлечения дополнительных инвестиций и докапитализации активов хозяйствующими субъектами как правообладателями.

3.18 **предшествующая интеллектуальная собственность:** Совокупность исключительных (имущественных) прав на созданные ранее и релевантные теме научно-исследовательской, опытно-конструкторской работы объекты интеллектуальной собственности, правообладателями которых могут быть Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования и третьи лица, в том числе стороны контракта на выполнение научно-исследовательской, опытно-конструкторской работы.

4 Сокращения

В настоящем стандарте применены следующие сокращения:
- БД — база данных;
- ЕАЭС — Евразийский экономический союз;
- ЕЭК — Евразийская экономическая комиссия;
- ИС — интеллектуальная собственность;
- НИОКР — научно-исследовательские, опытно-конструкторские работы;
- НИОКТР — научно-исследовательские, опытно-конструкторские и технологические работы;
- НМА — нематериальные активы;
- ОИС — объекты интеллектуальной собственности;
- ПЭВМ — программа для электронно-вычислительной машины;
- РИД — результаты интеллектуальной деятельности;
- СИП — Суд по интеллектуальным правам;
- Суд ЕАЭС — Суд Евразийского экономического союза;
- субъекты МСП — субъекты малого и среднего предпринимательства;
- ФАС — Федеральная антимонопольная служба.

5 Объекты антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции в сфере интеллектуальной собственности

5.1 Объектами антимонопольного регулирования, гражданско-правового оборота и защиты от недобросовестной конкуренции в предметной области настоящего стандарта являются товары, работы, услуги, объекты финансового рынка, содержащие ОИС (далее — товары с ОИС), а также исключительные (имущественные) права на эти охраняемые РИД и на приравненные к ним средства индивидуализации (далее — исключительные права на ОИС).

5.2 ОИС являются охраняемые РИД и приравненные к ним средства индивидуализации, на которые распространяются исключительные права их правообладателей.

Охраноспособные РИД и неохраняемые РИД объектами исключительных прав/ОИС и объектами гражданско-правового оборота не являются.

5.3 ОИС не являются объектами гражданско-правового оборота, но могут быть использованы при разработке, производстве и обороте товаров.

К основным ОИС в рамках настоящего стандарта относятся:

а) охраняемые РИД, которым по закону предоставляется правовая охрана в силу факта их создания:

1) объекты авторского права:
- произведения науки (по ГОСТ Р 55385),
- произведения литературы (по ГОСТ Р 55386),
- произведения искусства (по ГОСТ Р 55386),
- иные произведения (по ГОСТ Р 55386),
- ПЭВМ (в соответствии со ст. 1261 [2]),
- БД (по ГОСТ Р 55386);

2) объекты смежных прав:
- содержание БД (по ГОСТ Р 55386),
- исполнения (по ГОСТ Р 55386),
- фонограммы (по ГОСТ Р 55386),
- сообщения в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания) (по ГОСТ Р 55386),

- произведения науки, литературы и искусства, обнародованные после их перехода в общественное достояние (по ГОСТ Р 55386);

3) топологии интегральных микросхем (по ГОСТ Р 55386);

4) сложные ОИС:

- аудиовизуальные произведения (по ГОСТ Р 55386),
- театрально-зрелищные представления (по ГОСТ Р 55386),
- мультимедийные продукты (по ГОСТ Р 55386),
- БД,
- единые технологии (по ГОСТ Р 55386),
- научные открытия (по ГОСТ Р 55384);

б) охраняемые РИД, которым по закону предоставляется правовая охрана в силу факта их государственной регистрации и получения патента: изобретения (согласно ст. 1350 [2]), полезные модели (согласно ст. 1351 [2]), промышленные образцы (ст. 1352 [2]), селекционные достижения (согласно ст. 1412 [2]) (далее — объекты патентного права);

в) охраняемые РИД, которым по закону предоставляется правовая охрана в силу факта установления специального по отношению к ним правового режима, в том числе конфиденциальности, включая режим коммерческой тайны — секреты производства (ноу-хау) (согласно ст. 1465 [2]);

г) средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ и услуг, приравненные к охраняемым РИД, в том числе фирменное наименование (по ГОСТ Р 55386); коммерческое обозначение (по ГОСТ Р 55386); товарный знак (по ГОСТ Р 55386); знак обслуживания (по ГОСТ Р 55386); наименование места происхождения товара (по ГОСТ Р 55386), также являются объектами правовой охраны и использования хозяйствующими субъектами в товарах и на товарном рынке.

5.4 К исключительным (имущественным) правам на ОИС относятся:

- право использовать ОИС в любой форме и любым не противоречащим закону способом независимо от того, совершаются ли соответствующие действия в целях извлечения прибыли или без такой цели;
- право распоряжаться исключительным правом на ОИС, в том числе передавать его по договору (договор отчуждения) или предоставлять право его использования (лицензионный договор);
- право разрешать или запрещать по своему усмотрению другим лицам использование ОИС, при этом отсутствие запрета не означает наличие согласия;
- право на вознаграждение за использование ОИС (кроме служебных РИД).

5.5 Объективным критерием для классификации товара с ОИС является его предполагаемое назначение, которое подлежит оценке на основании объективных характеристик и свойств товара, а также результатов экспертизы документов, подтверждающих наличие ОИС и прав на него, в том числе автора(ов) РИД и правообладателя(ей) ОИС, начало и срок правовой охраны ОИС.

Правовыми основаниями, необходимыми и достаточными для возникновения исключительного (имущественного) права на ОИС, являются:

а) для РИД, которым по закону предоставляется правовая охрана в силу факта их создания, — первичные документы, во исполнение которых создан данный РИД [государственный контракт/договор и акты по сдаче-приемке его результатов, отчетные документы (при внешнем финансировании)]; приказ/план и документы по исполнению (например, служебные записки, уведомления работника о создании РИД) (при внутреннем/сметном финансировании) — с даты итогового документа, фиксирующего создание РИД;

б) для РИД, которым по закону предоставляется правовая охрана в силу факта их государственной регистрации, — получение патента на такой РИД с даты его приоритета;

в) для РИД, которым по закону предоставляется правовая охрана в силу факта установления специального по отношению к ним правового режима конфиденциальности, в том числе режима коммерческой тайны — введение правового режима конфиденциальности, в том числе режима коммерческой тайны по отношению к этим РИД [как правило, с даты издания приказа об отнесении охраноспособных РИД к секретам производства (ноу-хау)];

г) для сложных ОИС — издание приказа/принятие решения о создании таких ОИС при соблюдении других условий, установленных законом для данных объектов (в том числе заключение договоров с правообладателями других охраняемых РИД, включенных в данный сложный объект при его создании);

д) для научных открытий — выполнение процедуры депонирования после получения диплома в установленном порядке (согласно ГОСТ Р 55384);

е) для средств индивидуализации:

- фирменное наименование — регистрация юридического лица в налоговых органах с даты внесения в Единый государственных реестр юридических лиц;

- товарный знак и наименование места происхождения товара — государственная регистрация в патентном ведомстве — с даты принятия такого решения и выдачи свидетельства об этом;

ж) для всех охраняемых РИД — договор отчуждения исключительного права на ОИС, либо лицензионный договор, договор коммерческой концессии или другой на предоставление права использования РИД — с даты заключения такого договора;

и) для сделок в отношении ОИС, когда РИД или средство индивидуализации подлежит обязательной государственной регистрации (объекты патентного права и средства индивидуализации) или государственная регистрация РИД (ПЭВМ, БД или топологии интегральной микросхемы) осуществлена по желанию правообладателя, отчуждение исключительного права на такой результат или на такое средство по договору, залог этого права и предоставление права использования такого результата или такого средства по договору, а равно и переход исключительного права на такой результат или на такое средство без договора — с даты государственной регистрации такого перехода/предоставления/залога в патентом ведомстве.

5.6 К основным формам недобросовестной конкуренции при использовании ИС могут быть отнесены [3]:

а) дискредитация путем распространения ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту и (или) нанести ущерб его деловой репутации, в том числе в отношении:

- качества и потребительских свойств товара с ОИС, предлагаемого к продаже другим хозяйствующим субъектом-конкурентом, назначения такого товара, способов и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определенных целей,

- количества товара с ОИС, предлагаемого к продаже другим хозяйствующим субъектом-конкурентом, наличия такого товара на рынке, возможности его приобретения на определенных условиях, фактического размера спроса на такой товар,

- условий, на которых предлагается к продаже товар с ОИС другим хозяйствующим субъектом-конкурентом, в частности цены товара;

б) ведение в заблуждение, в том числе в отношении:

- качества и потребительских свойств товара с ОИС, предлагаемого к продаже, назначения такого товара, способов и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определенных целей,

- количества товара с ОИС, предлагаемого к продаже, наличия такого товара на рынке, возможности его приобретения на определенных условиях, фактического размера спроса на такой товар,

- места производства товара с ОИС, предлагаемого к продаже, изготовителя такого товара, гарантийных обязательств продавца или изготовителя,

- условий, на которых товар с ОИС предлагается к продаже, в частности цены такого товара;

в) некорректное сравнение хозяйствующего субъекта и (или) его товара с ОИС с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром, в том числе сравнение с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром с ОИС:

- путем использования слов «лучший», «первый», «номер один», «самый», «только», «единственный», иных слов или обозначений, создающих впечатление о превосходстве такого товара и (или) хозяйствующего субъекта, без указания конкретных характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение, либо в том случае, если утверждения, содержащие указанные слова, являются ложными, неточными или искаженными,

- в котором отсутствует указание конкретных сравниваемых характеристик или параметров либо результаты сравнения не могут быть объективно проверены,

- основанное исключительно на незначительных или несопоставимых фактах и содержащее негативную оценку деятельности хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товара;

г) незаконное приобретение и использование исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг;

д) совершение хозяйствующим субъектом действий по продаже, обмену или иному введению в оборот товара с ОИС, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности, за исключением средств индивидуализации, принадлежащих хозяйствующему субъекту-конкуренту;

е) совершение хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе:

- незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети Интернет, включая размещение в доменном имени и при других способах адресации,

- копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар;

ж) незаконное получение, использование или разглашение информации, составляющей коммерческую или иную охраняемую законом тайну, включая секреты производства (ноу-хау), в том числе:

- получение и использование указанной информации, обладателем которой является другой хозяйствующий субъект-конкурент, без согласия лица, имеющего право ею распоряжаться,

- использование или разглашение указанной информации, обладателем которой является другой хозяйствующий субъект-конкурент, вследствие нарушения условий договора с лицом, имеющим право ею распоряжаться,

- использование или разглашение указанной информации, обладателем которой является другой хозяйствующий субъект-конкурент и которая получена от лица, имеющего или имевшего доступ к указанной информации вследствие выполнения служебных обязанностей, если не истек установленный законом или договором срок ее неразглашения;

и) иные формы недобросовестной конкуренции, в том числе указанные в разделах 8—12.

6 Субъекты антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции в сфере интеллектуальной собственности

6.1 К основным субъектам отношений в области регулирования настоящего стандарта на территории Российской Федерации относятся:

- наднациональные органы ЕАЭС, уполномоченные в сферах конкурентной политики и ИС (ЕЭК);
- национальные государственные органы, уполномоченные в сферах антимонопольного регулирования и защиты конкуренции;
- национальные государственные органы, уполномоченные в сфере ИС и противодействия контрафакту;
- авторы РИД как ОИС;
- правообладатели РИД и приравненных к ним средств индивидуализации как ОИС;
- хозяйствующие субъекты;
- суды (Суд ЕАЭС и суды Российской Федерации).

6.2 ЕЭК как наднациональный, постоянно действующий регулирующий орган ЕАЭС осуществляет деятельность в пределах полномочий, предоставленных правом ЕАЭС, в том числе в сферах конкурентной политики, государственных и (или) муниципальных закупок, установления торговых режимов в отношении третьих сторон, технического регулирования и ИС.

В рамках ведения единой, скоординированной и согласованной конкурентных (антимонопольных) политик ЕЭК осуществляет следующие основные функции:

- контроль за соблюдением общих правил конкуренции на трансграничных рынках (включая взаимодействие с уполномоченными органами государств — членов ЕАЭС), взаимодействия уполномоченных органов государств-членов между собой при осуществлении контроля за соблюдением конкурентного (антимонопольного) законодательства, а также введения государственного ценового регулирования и оспаривания решений государств — членов ЕАЭС о его введении;

- пресечение нарушений хозяйствующими субъектами (субъектами рынка) государств — членов ЕАЭС, а также физическими лицами и некоммерческими организациями государств-членов, не являющимися хозяйствующими субъектами (субъектами рынка), общих правил конкуренции, если такие нарушения оказывают или могут оказать негативное влияние на конкуренцию на трансграничных рынках.

К основным полномочиям ЕЭК в предметной области настоящего стандарта относятся:

- рассмотрение заявления (материалы) о наличии признаков нарушения общих правил конкуренции, которое оказывает или может оказать негативное влияние на конкуренцию на трансграничных рынках, а также проведение необходимых расследований;

- возбуждение и рассмотрение дела о нарушении общих правил конкуренции, которое оказывает или может оказать негативное влияние на конкуренцию на трансграничных рынках, на основании обращений антимонопольного органа, хозяйствующих субъектов (субъектов рынка), органов власти, физических лиц или по собственной инициативе;

- вынесение определения, принятие обязательных для исполнения хозяйствующими субъектами (субъектами рынка) решений, в том числе о применении штрафных санкций к хозяйствующим субъектам (субъектам рынка), о совершении действий, направленных на прекращение нарушения общих правил конкуренции, устранение последствий их нарушения, обеспечение конкуренции, о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) привести к ограничению, устранению конкуренции на трансграничном рынке и нарушению общих правил конкуренции;

- запрос и получение информации от органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных осуществляющих их функции органов или организаций государств — членов ЕАЭС, юридических лиц и физических лиц, в том числе конфиденциальной информации, необходимой для осуществления полномочий по контролю за соблюдением общих правил конкуренции на трансграничных рынках,

- осуществление взаимодействия с центральными аппаратами уполномоченных органов государств — членов ЕАЭС (при передаче уполномоченными органами государств-членов заявлений о нарушении общих правил конкуренции на рассмотрение ЕЭК, при рассмотрении ЕЭК заявлений о нарушении общих правил конкуренции на трансграничных рынках, при проведении ЕЭК расследований нарушений общих правил конкуренции на трансграничных рынках, при рассмотрении ЕЭК дел о нарушении общих правил конкуренции на трансграничных рынках, а также в иных случаях);

- направление ежегодно, не позднее 1 июня, в Высший совет ЕАЭС годового отчета о состоянии конкуренции на трансграничных рынках и мерах, принимаемых по пресечению нарушений общих правил конкуренции на них, и размещение одобренного отчета на официальном сайте ЕАЭС в сети Интернет;

- размещение решений по рассмотренным делам о нарушении общих правил конкуренции на официальном сайте ЕАЭС в сети Интернет.

6.3 В систему национальных государственных органов, осуществляющих на территории России антимонопольное регулирование, защиту и развитие конкуренции, входят федеральный антимонопольный орган, осуществляющий свою деятельность в соответствии с федеральными законами [3], [10], Банк России — для финансовых рынков [4]—[11] и уполномоченные органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации по содействию развитию конкуренции в регионах, осуществляющие свою деятельность на основе Стандарта развития конкуренции в субъектах Российской Федерации [12].

6.3.1 Федеральный антимонопольный орган

Основным федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным в сфере антимонопольного регулирования и защиты конкуренции в России, является ФАС России, который осуществляет следующие функции и полномочия (ст. 22, 23 [3]):

- обеспечение государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами;

- выявление нарушений антимонопольного законодательства, в том числе нарушения хозяйствующими субъектами (субъектами рынка), а также физическими лицами и некоммерческими организациями, не являющимися хозяйствующими субъектами (субъектами рынка), общих правил конкуренции, установленных Договором о ЕАЭС, принятие мер по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и привлечение к ответственности за такие нарушения;

- предупреждение монополистической деятельности, недобросовестной конкуренции, других нарушений антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, орга-

нами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами;

- издание в установленном порядке нормативных правовых актов, выдача разъяснений по вопросам применения им антимонопольного законодательства и заключений о последствиях воздействия специальных защитных, антидемпинговых и компенсационных мер, последствиях изменения ставок таможенных пошлин для конкуренции на товарном рынке Российской Федерации;

- возбуждение и рассмотрение дел о нарушениях антимонопольного законодательства, принятие по результатам их рассмотрения решений и выдача обязательных для исполнения предписаний, в том числе о прекращении действия регистрации и признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку в тех случаях, когда в действиях, связанных с приобретением и использованием исключительного права на средство индивидуализации, обнаруживается состав недобросовестной конкуренции;

- направление в письменной форме предостережения о недопустимости нарушения антимонопольного законодательства должностным лицам, публично заявляющим о планируемом поведении на товарном рынке, если такое поведение может привести к нарушению антимонопольного законодательства;

- рассмотрение жалоб на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества;

- привлечение к ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в случаях и в порядке, которые установлены законодательством Российской Федерации;

- обращение в суд с заявлениями об обжаловании противоречащих антимонопольному законодательству нормативных правовых актов;

- обращение в арбитражный суд с исками, заявлениями о нарушении антимонопольного законодательства (в том числе о признании недействующими либо недействительными полностью или частично противоречащих антимонопольному законодательству, в том числе создающих необоснованные препятствия для осуществления предпринимательской деятельности, ненормативных актов; о признании недействительными полностью или частично договоров, не соответствующих антимонопольному законодательству; об обязательном заключении договора; об изменении или о расторжении договора; о ликвидации юридических лиц в случаях, предусмотренных антимонопольным законодательством; о взыскании в федеральный бюджет дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства; о привлечении к ответственности за нарушение антимонопольного законодательства лиц, допустивших такое нарушение; о признании торгов недействительными; о понуждении к исполнению решений и предписаний антимонопольного органа);

- участие в рассмотрении судом или арбитражным судом дел, связанных с применением и (или) нарушением антимонопольного законодательства;

- ведение реестра лиц, привлеченных к административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства;

- размещение на сайте в Интернете решений и предписаний, затрагивающих интересы неопределенного круга лиц;

- установление доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией;

- проведение проверки соблюдения антимонопольного законодательства, получение от проверяемых лиц необходимых документов и информации, объяснений в письменной или устной форме, обращение в установленном законодательством Российской Федерации порядке в органы, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность, с просьбой о проведении оперативно-розыскных мероприятий;

- осуществление контроля за предоставлением и использованием государственных или муниципальных преференций;

- утверждение порядка проведения анализа состояния конкуренции в целях установления доминирующего положения хозяйствующего субъекта и выявления иных случаев недопущения, ограничения или устранения конкуренции;

- внесение в лицензирующие органы предложения об аннулировании, отзыве лицензий на осуществление хозяйствующими субъектами, нарушающими антимонопольное законодательство, отдельных видов деятельности или о приостановлении действия таких лицензий;

- осуществление взаимодействия с ЕЭК и сотрудничества с международными организациями, государственными органами иностранных государств, принимает участие в разработке и реализации международных договоров Российской Федерации, в работе межправительственных или межведом-

ственных комиссий, координирующих международное сотрудничество Российской Федерации, в осуществлении международных программ и проектов по вопросам защиты конкуренции;

- осуществление совместно с Банком России контроля за соблюдением антимонопольного законодательства кредитными организациями — на кредитном рынке банковских услуг (ст. 32 [10]); иными финансовыми организациями — на фондовом, страховом и иных финансовых рынках;

- обобщение и анализ практики применения антимонопольного законодательства, разработка рекомендаций по его применению;

- ежегодное представление в Правительство Российской Федерации доклада о состоянии конкуренции в Российской Федерации и его размещение на сайте антимонопольного органа в Интернете.

6.3.2 Банк России

В соответствии с федеральными законами в целях развития и обеспечения стабильности финансовых рынков Российской Федерации, в том числе антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции на финансовых рынках (включая кредитный, фондовый, страховой), Банк России осуществляет следующие полномочия и функции (ст. 1, 4 [11]):

- разработка и проведение во взаимодействии с Правительством Российской Федерации политики развития и обеспечения стабильности функционирования финансовых рынков Российской Федерации;

- осуществление совместно с антимонопольным органом контроля за соблюдением кредитными организациями антимонопольного законодательства на рынке банковских услуг (ст. 32 [10]);

- установление правил проведения банковских операций;

- принятие решений о государственной регистрации кредитных организаций, выдача кредитным организациям лицензии на осуществление банковских операций, приостановка их действия и отзыв;

- осуществление надзора за деятельностью кредитных организаций и банковских групп (далее — банковский надзор);

- осуществление регулирования, контроль и надзор за деятельностью некредитных финансовых организаций в соответствии с федеральными законами;

- регистрация выпусков эмиссионных ценных бумаг и проспектов ценных бумаг, а также отчетов об итогах выпусков эмиссионных ценных бумаг;

- контроль и надзор за соблюдением эмитентами требований законодательства Российской Федерации об акционерных обществах и ценных бумагах;

- регулирование, контроль и надзор в сфере корпоративных отношений в акционерных обществах;

- утверждение отраслевых стандартов бухгалтерского учета для кредитных организаций, Банка России и некредитных финансовых организаций, план счетов бухгалтерского учета для кредитных организаций и порядок его применения, план счетов для Банка России и порядок его применения;

- утверждение плана счетов бухгалтерского учета для некредитных финансовых организаций и порядок его применения;

- анализ и прогнозирование состояния экономики Российской Федерации, публикация соответствующих материалов и статистических данных;

- контроль за соблюдением требований законодательства Российской Федерации о противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком;

- защита прав и законных интересов акционеров и инвесторов на финансовых рынках, страхователей, застрахованных лиц и выгодоприобретателей, признаваемых таковыми в соответствии со страховым законодательством, а также застрахованных лиц по обязательному пенсионному страхованию, вкладчиков и участников негосударственного пенсионного фонда по негосударственному пенсионному обеспечению;

- осуществление иных функций в соответствии с федеральными законами [4]—[9].

Банк России подотчетен Государственной думе Федерального собрания Российской Федерации, для чего:

1) один раз в три года представляет в Государственную думу (для рассмотрения на парламентских слушаниях и получения рекомендаций) проект основных направлений развития финансового рынка Российской Федерации с предварительным направлением проекта Президенту России и в Правительство Российской Федерации;

2) ежегодно не позднее 15 мая года, следующего за отчетным, представляет в Государственную думу годовой отчет Банка России (публикуется не позднее 15 июля года, следующего за отчетным), который включает в том числе перечень мероприятий по реализации единой государственной денежно-кредитной политики, анализ состояния экономики Российской Федерации, в том числе анализ кредита, финансового рынка Российской Федерации.

Банк России по вопросам, отнесенным к его компетенции, издает в форме указаний, положений и инструкций нормативные акты, обязательные для исполнения федеральными органами государственной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления, а также всеми юридическими и физическими лицами.

Банк России при осуществлении функций, предусмотренных федеральными законами, обязан разрабатывать и реализовывать политику по предотвращению, выявлению и управлению конфликтами интересов (ст. 4.1 [11]).

Банк России вправе обращаться с исками в суды в порядке, определенном законодательством Российской Федерации.

Основными органами управления Банка России являются Национальный финансовый совет (коллегиальный орган), Совет директоров, Комитет банковского надзора и Комитет финансового надзора, к компетенции которых в предметной области настоящего стандарта в соответствии с федеральными законами отнесены перечисленные далее полномочия и функции.

Национальный финансовый совет выполняет следующие функции:

- рассмотрение годового отчета Банка России и ежегодного отчета о деятельности общества с ограниченной ответственностью «Управляющая компания Фонда консолидации банковского сектора»;
- рассмотрение вопросов развития и совершенствования финансового рынка Российской Федерации, совершенствования банковской системы Российской Федерации;
- рассмотрение основных направлений единой государственной денежно-кредитной политики и их проекта;
- решение вопросов, связанных с участием Банка России в капиталах кредитных организаций;
- ежеквартальное рассмотрение информации Совета директоров по основным вопросам деятельности Банка России, в том числе вопросам реализации основных направлений единой государственной денежно-кредитной политики, банковского регулирования и банковского надзора, регулирования, контроля и надзора за деятельностью некредитных финансовых организаций, подготовки проектов законодательных актов и иных нормативных актов в области развития и обеспечения стабильности функционирования финансового рынка Российской Федерации;
- рассмотрение представленной Советом директоров политики по предотвращению, выявлению и управлению конфликтами интересов при осуществлении Банком России функций, предусмотренных федеральными законами, и дача рекомендаций по указанной политике.

К основным функциям Совета директоров Банка России (во главе с председателем Банка России) относятся:

- разработка во взаимодействии с Правительством Российской Федерации проекта основных направлений единой государственной денежно-кредитной политики, проекта основных направлений развития финансового рынка и основных направлений единой государственной денежно-кредитной политики и представление этих документов для рассмотрения в Национальный финансовый совет, а также Президенту Российской Федерации, в Правительство Российской Федерации и Государственную думу;
- обеспечение выполнения основных направлений денежно-кредитной политики и основных направлений развития финансового рынка;
- утверждение отчета о деятельности Банка России, подготовка анализа состояния экономики Российской Федерации и представление указанных материалов в составе годового отчета Банка России в Национальный финансовый совет до представления в Государственную думу;
- принятие решений об установлении обязательных нормативов для кредитных организаций и банковских групп, а также некредитных финансовых организаций; о размещении облигаций Банка России; о составе, порядке и сроках раскрытия информации по сделкам, совершенным Банком России с ценными бумагами на организованных торгах;
- утверждение порядка работы Совета директоров, структуры Банка России, положений о структурных подразделениях и учреждениях Банка России, уставов организаций Банка России, порядка назначения руководителей структурных подразделений и организаций Банка России;
- утверждение правил проведения банковских операций для банковской системы Российской Федерации;
- утверждение отраслевых стандартов бухгалтерского учета для кредитных организаций и некредитных финансовых организаций;
- утверждение планов счетов бухгалтерского учета для кредитных и некредитных финансовых организаций и порядков их применения;
- утверждение решения о выпуске (дополнительном выпуске) облигаций Банка России.

Комитет банковского надзора — действующий на постоянной основе орган, объединяющий руководителей структурных подразделений Банка России, обеспечивающих выполнение его надзорных функций, осуществляющий регулирующие и надзорные функции Банка России в сфере банковской деятельности.

Комитет финансового надзора — действующий на постоянной основе орган, объединяющий руководителей структурных подразделений Банка России, обеспечивающих выполнение его функций, осуществляющий регулирующие, контрольные и надзорные функции Банка России в сфере финансовых рынков.

6.3.3 Уполномоченный орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации по содействию развитию конкуренции в регионе на основе Стандарта развития конкуренции в субъектах Российской Федерации осуществляет следующие полномочия:

а) формирует проект перечня с аргументированным обоснованием выбора каждого рынка и представляет его на рассмотрение и утверждение высшему должностному лицу субъекта Российской Федерации;

б) подготавливает ежегодный доклад о состоянии и развитии конкурентной среды на рынках товаров, работ и услуг субъекта Российской Федерации для его рассмотрения и утверждения коллегиальным органом субъекта Российской Федерации;

в) разрабатывает проект «дорожной карты» и представляет его на рассмотрение и утверждение высшему должностному лицу субъекта Российской Федерации;

г) координирует деятельность органов исполнительной власти субъекта Российской Федерации по выполнению мероприятий, предусмотренных «дорожной картой»;

д) организует проведение и (или) проводит не реже двух раз в год обучающие мероприятия и тренинги для органов местного самоуправления субъекта Российской Федерации по вопросам содействия развитию конкуренции;

е) формирует при принятии высшим должностным лицом субъекта Российской Федерации решения, предусматривающего систему поощрений, рейтинг муниципальных образований в части их деятельности по содействию развитию конкуренции и обеспечению условий для благоприятного инвестиционного климата;

ж) размещает информацию о деятельности по содействию развитию конкуренции и соответствующие материалы на официальном сайте уполномоченного органа субъекта Российской Федерации в Интернете;

и) рассматривает обращения субъектов предпринимательской деятельности, потребителей товаров, работ и услуг и общественных организаций, представляющих интересы потребителей, по вопросам содействия развитию конкуренции, относящимся к компетенции уполномоченного органа субъекта Российской Федерации;

к) организует проведение мониторинга состояния и развития конкурентной среды на рынках товаров, работ и услуг субъекта Российской Федерации.

6.4 Уполномоченные государственные органы в сфере интеллектуальной собственности

К уполномоченным государственным органам в сфере ИС относятся федеральные органы исполнительной власти, наделенные специальными функциями и полномочиями, а также органы государственной власти — государственные заказчики и комиссии по противодействию контрафакту.

6.4.1 Министерство образования и науки Российской Федерации (Минобрнауки России) исполняет следующие функции в сфере управления ИС:

а) выработка государственной политики и нормативно-правовое регулирование в сфере научной, научно-технической и инновационной деятельности, развития федеральных центров науки и высоких технологий, государственных научных центров и наукоградов, ИС (за исключением нормативно-правового регулирования вопросов, касающихся контроля, надзора и оказания государственных услуг в сфере правовой охраны изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, ПВЭМ, БД и топологий интегральных микросхем, в том числе входящих в состав единой технологии, товарных знаков, знаков обслуживания, наименований мест происхождения товаров), в том числе самостоятельно принимает следующие нормативные правовые акты:

1) порядок формирования и функционирования инновационной инфраструктуры в системе образования (в том числе порядок признания организации федеральной инновационной площадкой), перечень федеральных инновационных площадок,

2) перечень показателей, критерии и периодичность оценки эффективности реализации программ развития национальных исследовательских университетов,

3) разработка и реализация мер по развитию конкуренции на товарных рынках, включая выполнение соответствующих ведомственных целевых программ, в установленной сфере деятельности;

б) координация фундаментальных исследований в рамках программ государственных фондов поддержки научной, научно-технической, инновационной деятельности, а также программы фундаментальных научных исследований государственных академий наук и фундаментальных исследований в вузах;

в) осуществление функций государственного заказчика федеральных целевых программ и проектов в установленной сфере деятельности;

г) формирование приборно-инструментальной, технологической и информационной базы для развития наноиндустрии;

д) мониторинг научно-технического и производственного потенциала в сфере нанотехнологий;

е) формирование и ведение единой государственной информационной системы учета НИОКТР гражданского назначения и их результатов, в том числе оформление регистрационных свидетельств на зарегистрированные в единой государственной информационной системе учета НИОКТР гражданского назначения объекты учета;

ж) ведение реестра учета уведомлений о создании бюджетными научными учреждениями и автономными научными учреждениями либо образовательными организациями высшего образования, являющимися бюджетными учреждениями и автономными учреждениями, хозяйственных обществ и хозяйственных партнерств, деятельность которых заключается в практическом применении (внедрении) результатов интеллектуальной деятельности [ПВЭМ, БД, изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, селекционных достижений, топологий интегральных микросхем, секретов производства (ноу-хау)], исключительные права на которые принадлежат учредителям (участникам) (в том числе совместно с другими лицами) таких хозяйственных обществ и участникам таких хозяйственных партнерств — бюджетным научным учреждениям и автономным научным учреждениям либо образовательным организациям высшего образования, являющимся бюджетными учреждениями и автономными учреждениями;

и) оформление заявлений, ходатайств, заявок на выдачу патентов и свидетельств о государственной регистрации охраняемых РИД;

к) распоряжение в установленном порядке от имени Российской Федерации правами на ОИС, созданные за счет средств федерального бюджета по заказу Минобрнауки России.

6.4.2 Министерство культуры Российской Федерации (Минкультуры России) осуществляет следующие функции в сфере управления ИС:

- выработка и реализация государственной политики и нормативно-правовое регулирование в сфере авторского права и смежных прав;

- управление государственным имуществом и оказание государственных услуг по охране авторского права и смежных прав;

- утверждение перечня библиотечно-информационных организаций, получающих обязательный федеральный экземпляр печатных изданий, фонограмм и видеофильмов, электронных изданий, патентных документов на электронных носителях; формы отчета о деятельности аккредитованных государством организаций, осуществляющих коллективное управление авторскими и смежными правами;

- осуществление государственного контроля и надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации об авторском праве и смежных правах в установленной сфере деятельности; за деятельностью аккредитованных государством организаций, осуществляющих коллективное управление авторскими и смежными правами.

6.4.3 Министерство экономического развития Российской Федерации осуществляет следующие функции в сфере управления ИС:

- выработка и реализация государственной политики и нормативно-правовое регулирование в области контроля и надзора в сфере правовой охраны и использования результатов интеллектуальной деятельности гражданского, военного, специального и двойного назначения, созданных за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета;

- контроль и надзор в отношении государственных заказчиков и организаций — исполнителей государственных контрактов, предусматривающих проведение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ;

- нормативно-правовое регулирование вопросов, касающихся оказания государственных услуг в сфере правовой охраны изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, ПЭВМ, БД и топологий интегральных микросхем, в том числе входящих в состав единой технологии, товарных знаков, знаков обслуживания и наименований мест происхождения товаров;

- формирование технологических платформ, реализация кластерной политики, программ инновационного развития компаний с государственным участием, федеральных целевых программ и федеральных адресных инвестиционных программ;

- координация и контроль деятельности находящихся в его ведении Федеральной службы по интеллектуальной собственности (Роспатент) и Федерального агентства по управлению государственным имуществом (Росимущество).

6.4.4 Министерство сельского хозяйства Российской Федерации (Минсельхоз России) является федеральным органом исполнительной власти по селекционным достижениям и осуществляет следующие функции в сфере управления ИС:

- выработка и реализация государственной политики и нормативно-правовое регулирование в сфере агропромышленного комплекса, включая животноводство (в том числе разведение одомашненных видов и пород рыб, включенных в Государственный реестр охраняемых селекционных достижений);

- принятие нормативных правовых актов в целях регулирования отношений в сфере интеллектуальной собственности, связанных с селекционными достижениями;

- формирование и использование федерального фонда семян сельскохозяйственных растений, а также резерва средств защиты растений (пестицидов); организация проведения сортового и семенного контроля в отношении посевов и семян сельскохозяйственных растений;

- регистрация племенных животных и племенных стад соответственно в государственной книге племенных животных и государственном племенном регистре;

- выдача сертификатов (свидетельств) на племенную продукцию (материал); определение видов организаций, осуществляющих деятельность в области племенного животноводства;

- осуществление юридически значимых действий по государственной регистрации селекционных достижений, включая прием и экспертизу заявок, по выдаче патентов, удостоверяющих исключительное право их обладателей на селекционные достижения, а также иные действия, связанные с правовой охраной селекционных достижений, в случаях, предусмотренных законом;

- подготовка и выдача заключения Минсельхоза России на заявку о государственной регистрации наименования места происхождения товара и на предоставление исключительного права на такое наименование [на основе анализа информации, представленной заявителем и профильными научными организациями, о соответствии сведений, указанных в заявке заявителем, что товар производится в границах указанного географического объекта, соответствует производимому заявителем товару и описанию его особых свойств, имеет зависимость перечисленных особых свойств от характерных для данного географического объекта природных условий и (или) людских факторов].

6.4.5 Министерство цифрового развития, связи и массовых коммуникаций Российской Федерации (Минкомсвязь России) осуществляет следующие функции в сфере управления ИС:

- выработка и реализация государственной политики и нормативно-правовое регулирование в сфере информационных технологий, средств массовой информации, в том числе электронных [включая развитие сети Интернет, систем телевизионного (в том числе цифрового) вещания и радиовещания и новых технологий в этих областях], печати, издательской и полиграфической деятельности;

- управление государственным имуществом и оказание государственных услуг в сфере информационных технологий, в том числе в части использования информационных технологий для формирования государственных информационных ресурсов и обеспечения доступа к ним;

- обеспечение защиты интересов государства в области авторского права и смежных прав в сфере массовых коммуникаций и средств массовой информации, информационных технологий.

6.4.6 Министерство обороны Российской Федерации (Минобороны России) осуществляет функции по выработке и реализации государственной политики, нормативно-правовому регулированию в области обороны, в сфере управления и распоряжения имуществом Вооруженных сил Российской Федерации и подведомственных Министерству обороны Российской Федерации организаций; координацию и контроль деятельности подведомственных ему Федеральной службы по военно-техническому сотрудничеству, Федеральной службы по техническому и экспортному контролю и Федерального агентства специального строительства и имеет следующие полномочия в сфере управления ИС:

- организует научные исследования в целях обороны, осуществляет в установленном порядке размещение и оплату НИОКТР в области обороны;

- разрабатывает единую военно-техническую политику в Российской Федерации по вопросам создания и совершенствования вооружения и военной техники и координирует ее проведение;

- осуществляет функции государственного заказчика государственного оборонного заказа по закупке товаров, работ, услуг по номенклатуре вооружения, военной, специальной техники и материальных средств для обеспечения нужд Вооруженных сил России;

- осуществляет закупки товаров, работ, услуг в установленной сфере деятельности в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о кон-

трактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд;

- организует в установленном порядке патентно-лицензионную, изобретательскую, рационализаторскую работу, в том числе рассмотрение заявок и выдачу патентов на секретные изобретения, относящиеся к средствам вооружения и военной техники, осуществляет управление правами Российской Федерации на результаты интеллектуальной деятельности, находящиеся в ведении Минобороны России, в том числе исключительными правами на них, проводит мониторинг их использования, а также участвует в мероприятиях по их правовой защите;

- утверждает тактико-технические требования к образцам вооружения и военной техники, разрешенным для экспорта, экспортную комплектацию продукции военного назначения, а также основные положения научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ военного назначения, разрешенных для экспорта;

- осуществляет военно-техническое сопровождение поставок продукции военного назначения, предназначенной для экспорта, в том числе контроль качества и приемку указанной продукции.

6.4.7 Министерство промышленности и торговли Российской Федерации (Минпромторг России) является уполномоченным органом Российской Федерации в сфере промышленной политики и осуществляет:

- функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере промышленного и оборонно-промышленного комплексов, промышленности строительных материалов (изделий) и строительных конструкций, энергосбережения и повышения энергетической эффективности при обороте товаров, а также в области развития авиационной техники и экспериментальной авиации, технического регулирования, стандартизации и обеспечения единства измерений, науки и техники в интересах обороны и безопасности государства, внешней и внутренней торговли, общественного питания и бытового обслуживания, народных художественных промыслов, индустрии детских товаров;

- функции по оказанию государственных услуг, управлению государственным имуществом в сфере машиностроения, металлургической, химической, фармацевтической, биотехнологической, медицинской, легкой, лесной, целлюлозно-бумажной и деревообрабатывающей, электронной, авиационной и судостроительной промышленности, промышленности средств связи, радиопромышленности, промышленности боеприпасов и специальной химии, химического разоружения, промышленности обычных вооружений, народных художественных промыслов;

- функции по поддержке экспорта промышленной продукции, обеспечения доступа на рынки товаров и услуг, выставочной и ярмарочной деятельности, по проведению расследований, предшествующих введению компенсирующих мер, предусмотренных Договором о ЕАЭС;

- разработку государственной политики Российской Федерации в сфере стандартизации;

- функции по обеспечению реализации обязательств, вытекающих из членства Российской Федерации во Всемирной торговой организации, в установленной сфере деятельности;

- закрепление за Российской Федерацией прав на ОИС и другие результаты научно-технической деятельности, созданные за счет средств федерального бюджета при реализации государственных контрактов, заключаемых Минпромторгом России, а также распоряжение закрепленными правами Российской Федерации на результаты научно-технической деятельности в целях их доведения до стадии промышленного применения и реализации готовой продукции.

6.4.8 Федеральная служба по интеллектуальной собственности (Роспатент) осуществляет следующие функции в сфере управления ИС:

- правовая защита интересов государства в процессе экономического и гражданско-правового оборота результатов НИОКТР военного, специального и двойного назначения, в том числе подтверждает урегулирование вопросов правовой защиты интересов государства в процессе передачи иностранным заказчикам и использования ими результатов НИОКТР военного назначения, которые содержатся в предусмотренной для передачи продукции военного назначения и права на которые принадлежат Российской Федерации;

- контроль и надзор в установленной сфере деятельности в отношении государственных заказчиков и организаций — исполнителей государственных контрактов, предусматривающих проведение НИОКТР;

- оказание государственных услуг в сфере правовой охраны изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, ПЭВМ, БД и топологий интегральных микросхем, в том числе входящих в состав единой технологии, товарных знаков, знаков обслуживания, наименований мест происхождения товаров;

- контроль и надзор в сфере правовой охраны и использования РИД гражданского, военного, специального и двойного назначения, созданных за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета;

- прием, рассмотрение и экспертиза заявок на выдачу патента/свидетельства на ОИС, государственная регистрация изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, товарных знаков, знаков обслуживания, наименований мест происхождения товаров с выдачей на них в установленном порядке патентов и свидетельств, а также продление срока действия исключительного права на указанные ОИС, восстановление/прекращение действия патента/свидетельства, выдача их дубликатов;

- государственная регистрация распоряжений исключительным правом на объекты патентного права, товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товара, а также сделок, предусматривающих использование единой технологии за пределами Российской Федерации;

- учет переданных иностранным государствам лицензий на производство продукции военного назначения;

- формирование и ведение: единого реестра результатов НИОКТР военного, специального и двойного назначения, права на которые принадлежат Российской Федерации; Государственного реестра изобретений Российской Федерации; Государственного реестра полезных моделей Российской Федерации; Государственного реестра промышленных образцов Российской Федерации; Государственного реестра товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации; Перечня общеизвестных в Российской Федерации товарных знаков; Государственного реестра наименований мест происхождения товаров Российской Федерации;

- рассмотрение и разрешение в административном порядке споров, возникающих в связи с защитой интеллектуальных прав в отношениях, связанных с подачей и рассмотрением заявок на выдачу патентов на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания и наименования мест происхождения товаров, с государственной регистрацией этих результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, с выдачей соответствующих правоустанавливающих документов, с оспариванием предоставления этим результатам и средствам правовой охраны или с ее прекращением;

- обобщение практики применения законодательства Российской Федерации и подготовка предложений по совершенствованию законодательства Российской Федерации в установленной сфере деятельности;

- аттестация и регистрация патентных поверенных Российской Федерации, выдача им регистрационных свидетельств, а также контроль за выполнением патентными поверенными требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации .

6.4.9 Федеральное агентство по управлению государственным имуществом (Росимущество) осуществляет следующие функции в сфере управления ИС:

- учет в составе федерального имущества исключительных (имущественных) прав Российской Федерации на РИД, являющихся объектами бюджетного учета, ведение такого реестра в составе реестра федерального имущества и выдача выписок из указанного реестра;

- осуществление от имени Российской Федерации в соответствии с законодательством Российской Федерации прав акционера (участника, члена) организаций, акции (доли) в уставном (складочном) капитале или паи в имуществе которых находятся в федеральной собственности;

- осуществление от имени Российской Федерации юридических действий по защите имущественных и иных прав и законных интересов Российской Федерации при управлении федеральным имуществом и его приватизации на территории Российской Федерации и за рубежом;

- отдельные функции и полномочия собственника федерального имущества, в том числе права акционера и участника общества с ограниченной ответственностью, в сфере управления имуществом Российской Федерации (за исключением тех случаев, когда указанные полномочия в соответствии с законодательством осуществляют иные федеральные органы исполнительной власти), включая контроль в этой области, в том числе согласование внесения в порядке и случаях, которые предусмотрены федеральными законами, имущества (имущественных прав), за исключением особо ценного движимого имущества, закрепленного за академией собственником или приобретенного за счет средств, выделенных ей собственником на приобретение такого имущества, в уставный (складочный) капитал хозяйственных обществ или передачи им такого имущества (имущественных прав) иным образом в качестве их учредителя или участника.

6.4.10 Федеральная таможенная служба (ФТС России) осуществляет следующие функции в сфере управления ИС:

- принимает нормативные правовые акты, определяющие порядок ведения национального таможенного реестра ОИС; порядок подачи заявления о включении ОИС в таможенный реестр ОИС, требования к заявляемым сведениям и представляемым документам в зависимости от вида ОИС;

- ведет таможенный реестр ОИС, обеспечивает опубликование данных таможенного реестра ОИС в своих официальных изданиях и их размещение на своем официальном сайте;

- принимает решение о принятии мер, связанных с приостановлением выпуска товаров, или об отказе в принятии таких мер и во включении ОИС в таможенный реестр ОИС;

- дает заключение о возможности включения ОИС в единый таможенный реестр ОИС государств — членов ЕАЭС и (или) продления сроков включения;

- осуществляет противодействие незаконному обороту ОИС, перемещаемых через таможенную границу ЕАЭС и (или) через государственную границу Российской Федерации;

- обеспечивают в пределах своей компетенции защиту прав на ОИС.

6.4.11 Государственные заказчики

В рамках контрактной системы в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных нужд в качестве государственных заказчиков выступают действующие от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации, уполномоченные принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации от имени России или субъекта Российской Федерации и осуществляющие закупки: органы государственной власти; государственная корпорация по атомной энергии «Росатом»; органы управления государственными внебюджетными фондами (органы управления Пенсионного фонда Российской Федерации, Фонда социального страхования Российской Федерации, Федерального фонда обязательного медицинского страхования); государственные казенные учреждения.

В рамках контрактной системы предусмотрена передача государственными заказчиками своих полномочий автономным учреждениям, унитарным предприятиям.

Государственные заказчики осуществляют следующие основные функции в сфере управления интеллектуальной собственностью:

- принятие решения об использовании предшествующей ИС, в том числе на безвозмездной лицензионной основе (если данные РИД созданы за счет бюджетных средств, а правообладателем является исполнитель государственного контракта, по которому эти РИД созданы);

- включение в государственные контракты на выполнение НИОКТР при их заключении положений по созданию, правовой охране, распределению прав, учету и использованию РИД, в том числе предшествующей ИС, а также включение в структуру цены контрактов средств на обеспечение правовой охраны этих результатов, проведение патентных исследований, лицензионных платежей за использование предшествующей ИС и выплату вознаграждения авторам за создание РИД;

- внесение по итогам размещения заказов данных в реестр государственных контрактов, заключенных от имени Российской Федерации (реестр ведет Федеральное казначейство);

- распределение прав на созданные РИД (за Российской Федерацией, за Российской Федерацией и исполнителем совместно, за исполнителем);

- принятие решения о способе правовой охраны РИД на основании уведомления исполнителя о создании в рамках государственного контракта охраноспособного РИД;

- государственный учет РИД, полученных при выполнении НИОКТР за счет средств федерального бюджета и (или) в ходе выполнения государственных контрактов, путем внесения в БД государственного заказчика сведений об указанных результатах, представленных исполнителями;

- внесение данных в единый реестр результатов НИОКТР гражданского назначения, выполняемых за счет средств федерального бюджета (ведет Минобрнауки России);

- внесение данных в единый реестр результатов НИОКТР военного, специального и двойного назначения, права на которые принадлежат Российской Федерации (ведет Роспатент);

- управление правами Российской Федерации на РИД, созданные по заказу в рамках государственных контрактов, в которых они выступали заказчиками, включая:

а) осуществление мероприятий по оформлению прав Российской Федерации на РИД, используемые и (или) созданные при выполнении государственных контрактов,

б) организацию работ по оценке стоимости и принятие на бухгалтерский и бюджетный учет исключительных прав на РИД,

в) постановку исключительных прав на РИД, являющихся объектами бюджетного учета, на учет в реестр исключительных прав Российской Федерации в реестре Росимущества,

г) распоряжение правами Российской Федерации на РИД,

д) организацию использования РИД, в том числе в целях их доведения до стадии промышленного применения и реализации готовой продукции.

Правила и процедуры деятельности государственных заказчиков в отношении охраняемых РИД, создаваемых и (или) используемых при выполнении НИОКТР гражданского, военного, специального и двойного назначения за счет средств государственного бюджета, определены в ГОСТ Р 58086.

6.4.12 В систему государственных органов по противодействию незаконному обороту промышленной продукции, в том числе контрафактной, входят Государственная комиссия и комиссии в субъектах Российской Федерации.

Государственная комиссия по противодействию незаконному обороту промышленной продукции является органом, осуществляющим в том числе следующие функции [13], [14]:

- координация деятельности федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления по противодействию незаконному ввозу, производству и обороту промышленной продукции, в том числе контрафактной;
- разработка концепций, стратегий и планов в сфере противодействия незаконному обороту промышленной продукции;
- разработка мер, направленных на противодействие незаконному обороту промышленной продукции, в том числе на профилактику этого оборота, а также на повышение эффективности их реализации;
- участие в международном сотрудничестве в сфере противодействия незаконному обороту промышленной продукции, в том числе в подготовке проектов международных договоров Российской Федерации;
- мониторинг и оценка ситуации в этой сфере на территории Российской Федерации;
- подготовка предложений Правительству Российской Федерации по формированию государственной политики, рассмотрение проектов законодательных и иных нормативных правовых актов Российской Федерации в сфере противодействия незаконному обороту промышленной продукции;
- подготовка ежегодных докладов о ситуации в сфере незаконного оборота промышленной продукции на территории Российской Федерации и представление их в Правительство Российской Федерации не позднее второго квартала года, следующего за отчетным.

Комиссии по противодействию незаконному обороту промышленной продукции в субъектах Российской Федерации являются органами, осуществляющими в том числе следующие функции на территории субъектов Российской Федерации:

- координация деятельности территориальных органов федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъекта Российской Федерации и органов местного самоуправления по противодействию незаконному обороту промышленной продукции на территории субъекта Российской Федерации, а также организация их взаимодействия с общественными объединениями и организациями;
- участие в формировании и реализации на территории субъекта Российской Федерации государственной политики в сфере противодействия незаконному обороту промышленной продукции;
- подготовка ежегодных докладов о ситуации на рынке промышленной продукции в субъекте Российской Федерации, а также о работе комиссии и представление их в государственную комиссию не позднее первого квартала года, следующего за отчетным;
- разработка мер, направленных на противодействие незаконному обороту промышленной продукции на территории субъекта Российской Федерации, в том числе на профилактику этого оборота, а также на повышение эффективности их реализации;
- анализ эффективности деятельности органов исполнительной власти субъекта Российской Федерации и органов местного самоуправления по противодействию незаконному обороту промышленной продукции на территории субъекта Российской Федерации;
- сотрудничество с органами государственной власти других субъектов Российской Федерации в сфере противодействия незаконному обороту промышленной продукции, в том числе подготовка проектов соответствующих совместных решений;
- мониторинг и оценка ситуации в сфере незаконного оборота промышленной продукции на территории субъекта Российской Федерации, а также подготовка предложений по улучшению ситуации в этой сфере на территории субъекта Российской Федерации.

Комиссии осуществляют свою деятельность во взаимодействии с государственной комиссией, аппаратом полномочного представителя Президента Российской Федерации в федеральном округе, территориальными органами федеральных органов исполнительной власти, органами государственной власти субъекта Российской Федерации, органами местного самоуправления, общественными объединениями и организациями.

6.5 Правообладатели

Правообладателями могут быть физические и юридические лица, правомерно обладающие исключительным правом на ОИС в период действия такого исключительного права в силу закона или на основании договора, в том числе:

- авторы РИД (согласно ГОСТ Р 55386);
- наследники авторов РИД (в период действия исключительного права на ОИС);
- Российская Федерация (в лице уполномоченных государственных органов, в том числе государственных заказчиков);
- субъекты Российской Федерации (в лице уполномоченных государственных органов, в том числе государственных заказчиков);
- муниципальные образования (в лице уполномоченных органов, в том числе муниципальных заказчиков);
- заказчики;
- иные лица, являющиеся правообладателями в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с особенностями правового статуса, объема и характера полномочий в сфере распределения исключительных (имущественных) прав на охраняемые РИД, создаваемые и (или) используемые при выполнении НИОКТР, выделяются следующие группы авторов:

- авторы РИД, используемых при выполнении научных исследований по государственному заказу, муниципальному заказу, договору выполнения НИОКТР;
- авторы служебных РИД;
- авторы (соавторы) сложных РИД.

6.6 Хозяйствующие субъекты

К хозяйствующим субъектам относятся российские и иностранные лица, осуществляющие свою деятельность на территории Российской Федерации, а также лица, находящиеся за пределами территории Российской Федерации, если соглашения между российскими и (или) иностранными лицами, а также совершаемые ими действия оказывают влияние на состояние конкуренции на территории Российской Федерации, в том числе:

- коммерческие организации;
- некоммерческие организации, осуществляющие приносящую им доход деятельность;
- физические лица, включая индивидуальных предпринимателей, осуществляющих профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

6.7 Суды

Судебная защита в предметной области настоящего стандарта может быть осуществлена Судом ЕАЭС согласно статуту Суда ЕАЭС и судами Российской Федерации в соответствии с национальным процессуальным законодательством.

6.7.1 Суд ЕАЭС как наднациональный судебный орган ЕАЭС рассматривает в рамках своей компетенции и в соответствии со статутом по обращениям государств — членов ЕАЭС или хозяйствующих субъектов следующие споры:

- дела о соответствии международного договора в рамках ЕАЭС или его отдельных положений Договору о ЕАЭС (при обязательном условии предварительного обращения заявителя к государству-члену или ЕЭК для урегулирования вопроса в досудебном порядке);
- дела о соответствии решения ЕЭК или его отдельных положений Договору о ЕАЭС или международным договорам в рамках ЕАЭС, а также решениям Высшего Евразийского экономического совета и Межправительственного совета (по заявлению государств — членов ЕАЭС);
- дела о неисполнении государствами своих обязательств (по заявлению ЕЭК или государств — членов ЕАЭС);
- дела об обжаловании решения, действия или бездействия ЕЭК (по заявлению хозяйствующих субъектов) при условии установления следующих фактов: затрагиваются ли права хозяйствующего субъекта в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности; нарушаются ли предоставленные Договором о ЕАЭС или международными договорами права или законные интересы этого хозяйствующего субъекта. При этом заявление об обжаловании решения Комиссии по делу о нарушении общих правил конкуренции на трансграничных рынках Суд ЕАЭС принимает к рассмотрению без предварительного обращения заявителя в Комиссию для урегулирования вопроса в досудебном порядке.

В случае принятия Судом ЕАЭС заявления об обжаловании решения Комиссии по делу о нарушении общих правил конкуренции на трансграничных рынках к производству действие решения Комиссии приостанавливается до дня вступления решения Суда ЕАЭС в законную силу;

- дела о разъяснении положения Договора о ЕАЭС, международных договоров в рамках ЕАЭС и решений органов ЕАЭС (по заявлению государства — члена или органа ЕАЭС), а также о разъяснении положений права ЕАЭС, связанных с трудовыми правоотношениями (по заявлениям сотрудников и должностных лиц органов ЕАЭС и Суда).

По делам о разрешении споров Суд выносит решения, которые являются обязательными для исполнения государствами-членами или Комиссией, а по делам о разъяснении Суд выносит консультативное заключение, имеющее рекомендательный характер.

Суд вправе при наличии ходатайства приостановить действие признанного не соответствующим праву Союза решения Комиссии с момента вступления в законную силу решения Суда.

6.7.2 В систему национальных органов судебной защиты в рамках настоящего стандарта входят суды общей юрисдикции и арбитражные суды, включая специализированный арбитражный суд — Суд по интеллектуальным правам, которые рассматривают дела по спорам о защите конкуренции как по инициативе антимонопольного органа, так и лиц, обжалующих его решения в порядке, установленном процессуальным законодательством Российской Федерации.

Дела по спорам о защите конкуренции по согласованию сторон могут рассматриваться третейскими судами, в том числе международными, в порядке, установленном законодательством.

7 Принципы антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции в сфере интеллектуальной собственности

7.1 Реализация основных задач в рамках настоящего стандарта осуществляется на следующих принципах:

- приоритетность развития конкуренции;
- обеспечение баланса интересов правообладателей интеллектуальной собственности и развития конкуренции на товарных рынках;
- эффективность и комплексность мер правоприменительной конкурентной практики;
- определенность и неотвратимость санкций за антиконкурентные действия (бездействие);
- снижение административных барьеров и экономическая обоснованность принимаемых решений;
- дифференциация защиты от недобросовестной конкуренции;
- информационная открытость, гласность и объективность;
- координация и взаимодействие.

7.2 Приоритетность развития конкуренции предусматривает развитие конкуренции как приоритета государственной экономической политики на основе конституционных гарантий поддержки конкуренции, свободы творчества и экономической деятельности, а также равенства признания и защиты всех форм собственности.

7.3 Обеспечение баланса между интересами правообладателей исключительных прав и публичными и частными интересами развития конкуренции на товарных рынках осуществляется на основе разумного сочетания законодательных запретов монополизации, злоупотребления правом и недобросовестной конкуренции в экономической деятельности и ограничений их применения для сферы интеллектуальной собственности, оптимизации подходов к определению перечня запрещенных практик, признаваемых недобросовестной конкуренцией в сфере интеллектуальной собственности, включая злоупотребления со стороны правообладателей.

7.4 Эффективность и комплексность мер правоприменительной практики обеспечиваются на постоянной компетентной основе в рамках деятельности единого антимонопольного органа, уполномоченного по контролю за соблюдением законодательных запретов на антиконкурентные действия и недобросовестную конкуренцию, предупреждению, выявлению, пресечению таких нарушений и привлечению к ответственности за них.

7.5 Определенность и неотвратимость применения штрафных санкций за совершение антиконкурентных действий в отношении хозяйствующих субъектов (субъектов рынка) и должностных лиц органов власти достигаются путем обеспечения соразмерности этих санкций степени угрозы таких нарушений для конкуренции [ограничивающие конкуренцию соглашения, злоупотребление доминирующим положением хозяйствующими субъектами (субъектами рынка)], исходя из суммы выручки

правонарушителя от реализации товара или из суммы расходов правонарушителя на приобретение товара, на рынке которого совершено правонарушение. При этом применение норм конкурентного (антимонопольного) законодательства к хозяйствующим субъектам (субъектам рынка) обеспечивается одинаковым образом и в равной мере независимо от организационно-правовой формы и места регистрации таких хозяйствующих субъектов (субъектов рынка) государств — членов ЕАЭС на равных условиях.

7.6 Снижение административных барьеров, препятствующих развитию и свободному функционированию рынка ИС, предусматривает меры по созданию благоприятной институциональной и организационной среды для эффективной защиты и развития конкуренции, в том числе при создании и обороте товаров, работ, услуг и финансов с использованием ОИС, а также при размещении государственного и муниципального заказа на выполнение НИОКР с использованием предшествующей ИС.

7.7 Дифференциация подходов при организации защиты от недобросовестной конкуренции в сфере ИС и противодействия контрафакту предполагает необходимость учета частных интересов иностранных компаний и публичных интересов вывода отечественной продукции на национальный, евразийский и международный рынки.

7.8 Информационная открытость и гласность проводимой конкурентной (антимонопольной) политики достигаются в том числе посредством размещения сведений о деятельности ЕЭК и антимонопольных органов в средствах массовой информации и сети Интернет с использованием информационно-коммуникационных технологий и трансграничного пространства доверия в рамках ЕАЭС, а также формирования официальной статистической информации на принципах профессиональной независимости; научной обоснованности и сопоставимости; полноты и достоверности; актуальности и своевременности; эффективности затрат и статистической конфиденциальности.

7.9 Координация и взаимодействие предполагают координацию деятельности в рамках настоящего стандарта уполномоченных органов на наднациональном, национальном и региональном уровнях, а также их взаимодействие в рамках выработки и реализации единой, скоординированной и согласованной конкурентной (антимонопольной) политики.

Межгосударственное взаимодействие уполномоченного национального антимонопольного органа с ЕЭК, уполномоченными антимонопольными органами других государств — членов ЕАЭС осуществляется в интересах обеспечения взаимной выгоды, равноправия и учета национальных интересов государств — членов ЕАЭС путем направления уведомлений, запросов о предоставлении информации, проведения консультаций, информирования о расследованиях (рассмотрении дел), затрагивающих интересы другого государства — члена Союза, проведения расследований (рассмотрения дел) по запросу уполномоченного органа одного из государств-членов и информирования о его результатах.

7.10 К законодательным запретам на осуществление монополистической деятельности применительно к инновациям и ИС относятся:

а) запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением.

Доминирующее положение хозяйствующего субъекта (субъекта рынка) устанавливается исходя из анализа следующих обстоятельств:

- доля хозяйствующего субъекта (субъекта рынка) и ее соотношение с долями конкурентов и покупателей;

- возможность хозяйствующего субъекта (субъекта рынка) в одностороннем порядке определять уровень цены товара и оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке;

- наличие экономических, технологических, административных или иных ограничений для доступа на товарный рынок;

- период существования возможности хозяйствующего субъекта (субъекта рынка) оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Для признания доминирующего положения достаточно наличие одного из признаков: возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товаров на товарном рынке; возможность устранять с товарного рынка других хозяйствующих субъектов; возможность затруднять доступ на товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

При оценке обстоятельств и признаков доминирующего положения используются количественный критерий (указывает на размер рыночной доли хозяйствующего субъекта — соотношение объема производимого и поставленного товара к общему объему товаров, поставленных на рынок всеми хозяйствующими субъектами) и качественный критерий (указывает на размер реальных возможностей хозяйствующего субъекта определять условия обращения товара на товарном рынке).

Запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Запрет не распространяется на действия по осуществлению исключительных прав на РИД и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг;

б) запрет на ограничивающие конкуренцию соглашения хозяйствующих субъектов, в том числе на соглашения между органами государственной власти, органами местного самоуправления, иными осуществляющими их функции органами или организациями или между ними и хозяйствующими субъектами (субъектами рынка), а также «вертикальные» соглашения, если такие соглашения приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Допускаются «вертикальные» соглашения, если:

1) такие соглашения являются договорами коммерческой концессии;

2) доля каждого хозяйствующего субъекта (субъекта рынка), являющегося участником такого соглашения, на товарном рынке товара, являющегося предметом «вертикального» соглашения, не превышает 20 %;

3) если суммарная выручка таких хозяйствующих субъектов от реализации товаров за последний календарный год не превышает 400 млн руб.

Критерии допустимости устанавливаются лишь для «вертикальных» соглашений, имеют императивный характер и обеспечивают как фактическое равенство участников на товарном рынке, так и единообразное правовое регулирование «вертикальных» соглашений в рамках ЕАЭС при оценке законности и разумности действий хозяйствующего субъекта.

Запрет не распространяется на соглашения о предоставлении и (или) об отчуждении права использования ОИС.

7.11 К законодательным запретам недобросовестной конкуренции в экономической деятельности и их ограничениям, применительно к инновациям и ИС, относятся:

а) запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг.

Не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг (далее — средства индивидуализации).

Решение антимонопольного органа в отношении приобретения и использования исключительного права на товарный знак направляется заинтересованным лицом в федеральный орган исполнительной власти по ИС для признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку;

б) запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с использованием результатов интеллектуальной деятельности.

Не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий по продаже, обмену или иному введению в оборот товара, если при этом незаконно использовались РИД, за исключением средств индивидуализации, принадлежащих хозяйствующему субъекту — конкуренту;

в) запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения.

Не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации;

г) запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с незаконным получением, использованием, разглашением информации, составляющей коммерческую или иную охраняемую законом тайну.

Не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с незаконным получением, использованием или разглашением информации, составляющей коммерческую или иную охраняемую законом тайну, в том числе:

1) получение и использование указанной информации, обладателем которой является другой хозяйствующий субъект-конкурент, без согласия лица, имеющего право ею распоряжаться;

2) использование или разглашение указанной информации, обладателем которой является другой хозяйствующий субъект-конкурент, вследствие нарушения условий договора с лицом, имеющим право ею распоряжаться;

3) использование или разглашение указанной информации, обладателем которой является другой хозяйствующий субъект-конкурент и которая получена от лица, имеющего или имевшего доступ к указанной информации вследствие выполнения служебных обязанностей, если не истек установленный законом или договором срок ее неразглашения;

д) запрет на иные формы недобросовестной конкуренции, виды и особенности которых приведены в разделах 8—12.

8 Особенности антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции в сфере интеллектуальной собственности при размещении и выполнении государственного и муниципального заказа на выполнение НИОКР (при софинансировании НИОКР)

8.1 Объекты антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции в сфере интеллектуальной собственности при размещении и выполнении государственного и муниципального заказа на выполнение НИОКР (при софинансировании НИОКР)

К основным объектам антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при размещении и выполнении государственного и муниципального заказа на выполнение НИОКР (при софинансировании НИОКР) относятся исключительные права на ОИС в части действий с ними в случаях:

а) использования в ходе размещения и выполнения НИОКР ОИС, созданных в предшествующие периоды, правообладателем которых являются Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования и третьи лица, включая исполнителей государственного и муниципального заказа на выполнение НИОКР;

б) использования охраняемых и (или) подлежащих правовой охране РИД, созданных (права на которые получены) в ходе выполнения предыдущих составных частей НИОКР (СЧ НИОКР) без соответствующего оформления права их использования;

в) выявления создаваемых в ходе НИОКР (СЧ НИОКР) охраняемых по факту создания РИД и РИД, подлежащих правовой охране, распределения и закрепления прав на них;

г) калькулирования (выделения) затрат, связанных с созданием в ходе НИОКР (СЧ НИОКР) охраняемых и подлежащих правовой охране РИД, включая затраты на обеспечение правовой охраны РИД;

д) соблюдения конфиденциальности сведений, раскрывающих созданные в ходе НИОКР (СЧ НИОКР) РИД до их опубликования (раскрытия) неопределенному кругу лиц;

е) учета (корпоративного, государственного) созданных в ходе НИОКР РИД;

ж) практического использования РИД и распоряжения исключительными правами на ОИС, как используемых в ходе НИОКР, так и создаваемых в ходе НИОКР;

и) реализации действий, способных вводить в заблуждение в отношении характера, способа и места выполнения НИОКР, в рамках которых ожидаются к созданию ОИС, ожидаемых свойств ОИС, качества и количества результатов НИОКР или в отношении исполнителя НИОКР в части смешения.

8.2 Процессы государственного и муниципального заказа на выполнение НИОКР (при софинансировании НИОКР), в которых требуются антимонопольное регулирование и защита от недобросовестной конкуренции в сфере интеллектуальной собственности

К основным процессам государственного и муниципального заказа на выполнение НИОКР (при софинансировании НИОКР), в которых требуются антимонопольное регулирование и защита от недобросовестной конкуренции в сфере ИС, относятся:

а) проведение при размещении государственного и муниципального заказа на выполнение НИОКР конкурсных процедур (проведение конкурсных процедур);

б) заключение государственного или муниципального контракта на выполнение НИОКТР (заключение контракта);

в) исполнение государственного или муниципального контракта на выполнение НИОКТР (исполнение контракта);

г) приемка результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ (приемка результатов НИОКР).

8.3 Особенности монополистической деятельности хозяйствующих субъектов и формы недобросовестной конкуренции в сфере интеллектуальной собственности в рамках государственного и муниципального заказа на выполнение НИОКР (при софинансировании НИОКР)

8.3.1 Антиконкурентные соглашения в сфере ИС могут включать заключение соглашений между органами государственной власти, органами местного самоуправления, иными осуществляющими их функции органами или организациями, или между ними и хозяйствующими субъектами (субъектами рынка), а также «вертикальные» соглашения в части устранения на соответствующем товарном рынке конкуренции в отношении товара с использованием планируемых и (или) создаваемых в ходе НИОКР ОИС.

8.3.2 К основным формам недобросовестной конкуренции в сфере ИС могут быть отнесены следующие действия (бездействия):

а) согласно 5.6, перечисление в) в части некорректного сравнения предшествующей ИС различных хозяйствующих субъектов и (или) их товаров с ОИС;

б) согласно 5.6, перечисление г) в части незаконного приобретения исключительных прав на РИД и незаконного использования РИД;

в) согласно 5.6, перечисление ж) в части незаконного получения, использования, разглашения сведений, составляющих коммерческую или иную охраняемую законом тайну, включая секреты производства (ноу-хау);

г) направление третьим лицам предложений о выпуске товара с использованием создаваемых в ходе НИОКР ОИС и предоставление права их использования без уведомления заказчика.

8.4 Субъекты антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции в сфере интеллектуальной собственности в рамках государственного и муниципального заказа на выполнение НИОКР (при софинансировании НИОКР)

Особенности правового статуса основных субъектов антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции, перечисленных в разделе 6, при размещении государственного и муниципального заказа на выполнение НИОКР (при софинансировании НИОКР) определены профилем их деятельности, а также уровнем их компетенций (наднациональный — национальный — региональный/местный) с учетом основных направлений, способов и форм использования ИС в процессах (процедурах), указанных в 8.1, 8.2. К таким субъектам также могут быть отнесены:

а) государственный заказчик — распорядитель бюджетных средств, расходуемых на выполнение НИОКТР (заказчик);

б) головной исполнитель НИОКТР (исполнитель);

в) исполнитель составной части НИОКТР (соисполнитель);

г) государственные органы (6.4.1—6.4.10) в соответствии с их функциями и компетенциями в части:

- государственного регулирования (далее — государственные регуляторы),
- обеспечения контроля и надзора, включая финансовый надзор и контроль (далее — государственный надзорный орган и государственный контрольный орган).

Дополнительно к перечисленным в 6.4.1—6.4.10 государственным органам, участвующим в процедурах по размещению государственных закупок, выполнению государственных контрактов на НИОКР, приемке результатов НИОКР, относятся Счетная палата Российской Федерации и контрольно-счетные органы субъектов Российской Федерации, Прокуратура Российской Федерации.

8.5 Правила и процедуры взаимодействия субъектов антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции в сфере интеллектуальной собственности в рамках государственного и муниципального заказа на выполнение НИОКР (при софинансировании НИОКР)

8.5.1 К общим правилам и процедурам взаимодействия субъектов антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции в сфере ИС в рамках государственного и муниципального заказа на выполнение НИОКР (при софинансировании НИОКР) относятся действия субъектов, направленные на минимизацию рисков в этой области.

Баланс интересов, эффективное использование бюджетных средств и недопущение недобросовестной конкуренции в сфере ИС обеспечиваются путем информирования установленным порядком о созданных ранее по теме НИОКР ОИС посредством размещения информации о результатах предшествующих НИОКР в соответствующих государственных реестрах: реестр государственных контрактов (Казначейство), РИД гражданского назначения (Минобрнауки), РНТД военного, специального и двойного назначения (Роспатент), Реестры изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, ПЭВМ, БД, топологий (Роспатент), селекционных достижений (Минсельхоз России), объектов авторских прав (Минкультуры России), реестр прав Российской Федерации на ОИС (Росимущество).

Правила и процедуры взаимодействия государственных органов с заказчиками (созаказчиками) и исполнителями (соисполнителями) определены установленными функциями и их компетенциями:

- государственные регуляторы в целях обеспечения антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции проводят работу по совершенствованию законодательства и подзаконных нормативно-правовых актов, в том числе на основании заключений по результатам проверок надзорных и контрольных органов,

- государственные надзорные и контрольные органы проводят плановые и внеплановые проверки деятельности заказчика (созаказчика) и исполнителя (соисполнителя) и принимают необходимые меры по процессам, указанным в 8.2.

При этом получение и использование в ходе заключения контракта информации, составляющей коммерческую или иную охраняемую законом тайну третьих лиц, допускается только на основе договорных отношений с их обладателями.

В случае выявления заказчиком и (или) исполнителем фактов недобросовестной конкуренции последние обращаются в надзорные органы (ФАС России, Прокуратура Российской Федерации), а исполнители также к государственным заказчикам для проведения проверок и пресечения фактов недобросовестной конкуренции.

8.5.2 При осуществлении надзора и контроля соответствия на этапе проведения конкурсных процедур на размещение государственного и (или) муниципального заказа на выполнение НИОКР (при софинансировании НИОКР) и в целях предупреждения недобросовестной конкуренции при использовании ИС особое внимание обращается на следующие критерии, несоблюдение которых создает риски ИС:

- поиск релевантных теме НИОКР ОИС в целях их использования (патентно-информационные поиски) и обеспечение патентной чистоты являются обязательными условиями конкурентоспособности результатов НИОКР;

- раскрытие установленным порядком сведений о созданных ранее и релевантных теме НИОКР ОИС, правообладателем которых являются Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, а также третьи лица, включая исполнителя (соисполнителя) контракта, является обязательным. Ограничение перечня правообладателей ОИС, релевантных теме НИОКР, для их использования в ходе НИОКР не допускается. Допускается указание (отражение) результатов поиска выявленной предшествующей ИС в ходе выполнения НИОКР;

- применение ОИС, правообладателями которых являются резиденты иностранных государств, допускается только в случае отсутствия аналогов ОИС, правообладателями которых являются резиденты Российской Федерации;

- соглашение хозяйствующих субъектов независимо от их доли (в том числе суммарной) на любом из товарных рынков о совместном проведении и использовании результатов НИОКР может быть признано допустимым, если все расходы каждой из сторон по реализации соглашения являются расходами на НИОКР в соответствии с установленными в Российской Федерации правилами бюджетного и бухгалтерского учета, а также если соглашение определяет права сторон на использование научных и (или) научно-технических результатов, полученных в результате осуществления совместных научных исследований;

- заключение лицензионных договоров на право использования известных и релевантных теме НИОКР ОИС является обязательным с их правообладателем независимо от того, является ли он стороной конкурсных процедур;

- получение и использование в ходе конкурсных процедур информации, составляющей коммерческую или иную охраняемую законом тайну третьих лиц, допускается только на основе договорных отношений с их обладателями.

8.5.3 При осуществлении надзора и контроля соответствия на этапе заключения контракта на выполнение НИОКР и в целях предупреждения недобросовестной конкуренции особое внимание обращается на следующие критерии, несоблюдение которых создает риски ИС:

- указание в контракте на созданные ранее и релевантные теме НИОКР ОИС, использование которых признано необходимым сторонами контракта;

- обязательное заключение договоров на право использования в ходе проведения НИОКР созданных ранее и релевантных теме НИОКР ОИС, правообладателем(лями) которых являются Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, а также третьи лица, включая исполнителя (соисполнителя) контракта, с учетом стоимости таких договоров в цене контракта. Бездоговорное использование предшествующей ИС не допускается;

- возмездность лицензионного договора (договора отчуждения) на использование в ходе проведения НИОКР созданных ранее и релевантных теме НИОКР ОИС определяется с учетом источника финансирования создания таких ОИС и их формального правообладания. При использовании в рамках НИОКР для публичных нужд РИД, правообладателем которых являются Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования для выполнения госконтракта, лицензионный договор, как правило, заключается на безвозмездной основе в целях снижения стоимости конечной продукции и повышения ее конкурентоспособности.

8.5.4 При осуществлении надзора и контроля соответствия на этапе выполнения контракта НИОКР и в целях предупреждения недобросовестной конкуренции особое внимание обращается на следующие критерии, несоблюдение которых создает риски ИС:

- степень использования исполнителем (соисполнителем) при выполнении НИОКР предшествующей ИС должна соответствовать предмету соответствующего лицензионного договора на использование таких ОИС. При этом бездоговорное использование предшествующей ИС не допускается;

- уведомление заказчика исполнителем контракта о создании РИД должно соответствовать основному содержанию уведомления работником — автором РИД своего работодателя — исполнителя контракта о создании такого РИД в рамках НИОКР и служебному заданию работодателя в адрес работника на его разработку. При этом степень детализации передаваемых заказчику сведений о созданных РИД определяется соответствующим регламентом государственного заказчика/стандартом организации на основе ГОСТ Р 58086;

- решение заказчика по уведомлению исполнителя о создании РИД должно предусматривать распределение прав на созданные РИД, выбранный им способ правовой охраны РИД, а также источник затрат на правовую охрану РИД и быть направлено Исполнителю до окончания выполнения НИОКР (СЧ НИОКР);

- выделение затрат на создание охраняемых и (или) охраноспособных РИД в ходе НИОКР (СЧ НИОКР) является необходимым в целях формирования стоимости ИС и ее последующего бухгалтерского и бюджетного учета;

- направление исполнителем третьим лицам предложений о выпуске товара с использованием создаваемых в ходе НИОКР РИД возможно только с письменного разрешения заказчика.

8.5.5 При осуществлении надзора и контроля соответствия при приемке результатов НИОКР по государственному или муниципальному заказу и в целях предупреждения недобросовестной конкуренции особое внимание обращается на следующие критерии, несоблюдение которых создает риски ИС:

а) приемке результатов НИОКР должна предшествовать работа, включающая последовательность обязательных мероприятий:

- по организации выявления созданных в ходе НИОКР охраняемых и (или) охраноспособных РИД, а также приобретенных прав на ОИС и области их практического применения,

- проведению проектной инвентаризации созданных в ходе НИОКР результатов научно-технической деятельности,

- обеспечению учета созданных РИД в соответствующих государственных реестрах учета НИОКР и их результатов с учетом выбранного заказчиком режима правовой охраны РИД на основании уведомлений исполнителя о создании РИД,

- определению затрат на создание охраняемых и (или) охраноспособных РИД в целях формирования учетной стоимости созданной в ходе НИОКР ИС по категориям и по видам РИД;

б) степень использования исполнителем (соисполнителем) при выполнении НИОКР предшествующей ИС должна соответствовать предмету соответствующего лицензионного договора на использование таких ОИС и техническому заданию на создание конечной продукции в рамках НИОКР с учетом сроков, территории лицензии и способов использования ОИС. При этом должна определяться доля предшествующей ИС в стоимости прав на созданные в ходе НИОКР РИД;

в) принятие к бюджетному и бухгалтерскому учету стоимости ИС, в том числе в качестве объектов нематериальных активов, проводится установленным порядком по каждому ОИС, созданному в рамках

НИОКР с учетом долевого участия сторон в финансировании этих НИОКР и условий контракта по распределению прав на полученные РИД;

г) при приемке результатов НИОКР по государственному или муниципальному заказу в отчетной документации отражают итоги выполнения указанных в настоящем пункте обязательных мероприятий с перечнем созданных ОИС, их авторов и правообладателей, стоимости ИС (по каждому ОИС), а также указания целесообразности их использования в практической деятельности (в собственном производстве) исполнителя контракта;

д) направление третьим лицам предложений о выпуске товара с использованием созданных в ходе НИОКР ОИС и предоставление права их использования возможно только с письменного разрешения их правообладателя;

е) при принятии решения о целесообразности использования ОИС, полученных в рамках НИОКР по государственному или муниципальному заказу в практической деятельности для публичных нужд или в собственном производстве исполнителя контракта, стороны обеспечивают заключение соответствующего лицензионного договора о предоставлении права на использование таких ОИС.

8.5.6 К основным видам потенциальных рисков в сфере ИС в рамках государственного и муниципального заказа на выполнение НИОКР (при софинансировании НИОКР) при невыполнении указанных в 8.5.1—8.5.5 правил и процедур могут быть отнесены:

а) увеличение стоимости государственных закупок НИОКР вследствие:

- наличия положений, которые способствуют и (или) обеспечивают формирование условий для коррупции в государственных закупках на НИОКР (пункт 8.3),

- неиспользования и учета предшествующей ИС и повторных затрат на аналогичные работы, релевантные теме НИОКР,

- применения системы оценок и индикативных показателей результативности НИОКР, основанных на информационных показателях «экономики знаний», позволяющих «закрывать» государственные контракты на НИОКР только по числу публикаций и патентных заявок/патентов;

б) отказ исполнителя (соисполнителя) от проведения мероприятий, связанных с информированием заказчика о юридически значимых событиях, связанных с создаваемыми РИД и приобретаемыми правами на ОИС по жизненному циклу ИС вследствие отсутствия в материалах контракта (договора) соответствующих обязательств;

в) неправомерное распределение и закрепление прав на создаваемые РИД (приобретаемые ОИС);

г) нарушение прав правообладателей при использовании предшествующей ИС;

д) замечания и предписания со стороны надзорных органов, санкции в отношении юридических лиц — сторон контракта и их руководителей;

е) утрата возможности потенциальной докапитализации активов казны и организаций — сторон контракта и создания добавленной стоимости за счет созданной ИС и ее оборота;

ж) отсутствие учета (государственного, бухгалтерского, бюджетного) прав на ОИС, созданные за бюджетные (муниципальные) средства, и формирование предпосылок для нелегального «серого» оборота ИС, созданной за счет бюджетных средств;

и) невозможность принятия к бухгалтерскому (бюджетному) учету активов по их реальной стоимости;

к) некачественное выполнение НИОКР и создание формальных РИД, отсутствие инновационной мотивации авторов РИД и исполнителей контрактов к совершенствованию полученных РИД и дальнейшему софинансированию этих работ.

8.5.7 Для выявления, оценки и управления рисками в целях антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции в сфере ИС в рамках государственного и муниципального заказа на выполнение НИОКР/при софинансировании НИОКР:

- антимонопольные органы используют риск-ориентированный подход в целях снижения административных барьеров для хозяйствующих субъектов и коррупционных рисков в деятельности государственных заказчиков и надзорных органов;

- государственные заказчики разрабатывают, принимают и реализуют стратегию управления рисками в этой сфере, обеспечивают ее реализацию в рамках политик управления рисками хозяйствующими субъектами — сторонами по контрактам на выполнение НИОКР.

Для обеспечения эффективного выполнения работ в рамках государственного и муниципального заказа на НИОКР / при софинансировании НИОКР хозяйствующие субъекты предусматривают:

- в рамках разработки и реализации политик управления рисками ИС установление лимитов допустимости рисков ИС и контроль за их соблюдением при выполнении НИОКР по государственному и муниципальному заказу;

- наделение специальными функциями в этой области подразделения (комитета) по управлению рисками, определение периодичности и порядка информирования руководства организации о рисках ИС;
- установление корпоративной ответственности за наступление рисков ИС и за реализацию политики по управлению рисками ИС.

9 Особенности антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при коммерциализации интеллектуальной собственности

9.1 Объекты антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при коммерциализации интеллектуальной собственности

К основным объектам антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при коммерциализации ИС относятся:

- товары с ОИС в части деятельности по их коммерциализации на товарных рынках, рынках работ/услуг и финансовых рынках (в целях клирингового обеспечения сделок с ценными бумагами);
- ИС в части деятельности по ее коммерциализации на финансовых рынках (разделы 10, 11), а также непосредственно на рынке ИС (в том числе при выполнении НИОКР, раздел 8).

Коммерциализация ИС предоставляет ряд практических преимуществ ее правообладателю, включая:

- снижение себестоимости продукции, в том числе за счет льготного налогообложения НМА и сделок с ИС (налог на прибыль, налог на добавленную стоимость);
- возможность использования ИС как механизма создания добавленной стоимости при производстве продукции и докапитализации активов казны и хозяйствующих субъектов, в том числе получать дополнительные доходы за предоставление права на использование ОИС;
- возможность быть учредителями организации путем внесения стоимости ИС в уставный капитал хозяйствующего субъекта без отвлечения финансовых активов;
- возможность использования ИС как инвестиционного ресурса (через кредитные организации, коммерческие и государственные фонды, венчурные компании);
- сокращение производственных издержек и упрощение способов защиты коммерческого интереса, исключительных прав правообладателя и пресечения случаев недобросовестной конкуренции.

9.2 Способы, формы и условия коммерциализации интеллектуальной собственности

9.2.1 К основным способам коммерциализации ИС, в которых требуются антимонопольное регулирование и защита от недобросовестной конкуренции в сфере ИС, могут быть отнесены:

- использование ИС для собственных нужд (в собственном производстве) хозяйствующих субъектов;
- использование ИС как механизма создания добавленной стоимости при предоставлении права на использование ОИС на договорной основе;
- использование ИС при докапитализации активов казны и хозяйствующих субъектов через НМА;
- использование ИС как механизма привлечения инвестиций (кредиты, займы и гарантии — под залог ИС; источник софинансирования, в том числе в рамках государственных контрактов, источник обеспечения ценных бумаг);
- формирование уставного капитала с использованием ИС.

9.2.2 К основным формам коммерциализации ИС могут быть отнесены:

- отчуждение исключительного права на ОИС (договор об отчуждении исключительного права);
- предоставление исключительного права использования ОИС в определенных договором пределах (лицензионные договоры и договоры коммерческой концессии);
- использование кросс-лицензирования[1)], которое обеспечивает легитимный доступ инновационных продуктов и технологий на существующие и новые рынки, способствует технологическому встраиванию в существующие отраслевые цепочки оригинальных звеньев создания и реализации ранее неизвестных товаров;

[1)] Договор, согласно которому каждая сторона предоставляет права на результаты интеллектуальной деятельности другой стороне (синонимичный термин — соглашение о перекрестном лицензировании).

- возврат инвестиций;
- залог исключительных прав на ОИС.

9.2.3 Обязательными условиями для предупреждения недобросовестной конкуренции при коммерциализации ИС являются:

- наличие эффективной системы правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации;
- возможность правовой защиты интеллектуальных прав при введении в гражданский оборот товаров с ОИС и ИС;
- страхование рисков при использовании ИС и совершении сделок с товарами с ОИС;
- оценка исключительных прав на ОИС в тех сегментах рынка, к которым относятся создание и использование оцениваемого товара с ОИС, которая завершается выводами по каждому элементу предмета оценки, включая:

а) влияние макроэкономических факторов, в том числе тенденций, наметившихся на рынке в период, предшествующий дате оценки,

б) сегмент рынка, к которому принадлежат оцениваемые права на ОИС и товары с ОИС,

в) состояние предоставления правовой охраны аналогичным ОИС,

г) текущее состояние, перспективы и тенденции развития отрасли, к которой относится объект оценки,

д) лицензионные договоры и договоры об отчуждении исключительного права, предметом которых является объект оценки либо объект-аналог (при наличии),

е) сделки, связанные с объединением бизнеса, имеющего идентичные или аналогичные нематериальные активы (при наличии),

ж) основные риск-факторы, влияющие на спрос, предложение и цену объектов, сопоставимых с объектом оценки (в том числе изменения на рынке количества объектов, сопоставимых с объектом оценки; изменения условий лицензионных договоров; импорта и экспорта технологий, аналогичных объекту оценки);

- создание эффективной системы управления исключительными правами на РИД посредством закрепления основных функций в указанной сфере за специализированным структурным подразделением, возглавляемым на уровне не ниже заместителя руководителя;
- взаимодействие со специализированными элементами инновационной инфраструктуры, в том числе в рамках национальной технологической инициативы (институты развития, технопарки, бизнес-инкубаторы, кластеры, технологические платформы и т. п.).

9.3 Особенности монополистической деятельности хозяйствующих субъектов и формы недобросовестной конкуренции при коммерциализации интеллектуальной собственности

9.3.1 Особенности злоупотреблений хозяйствующими субъектами доминирующим положением и антиконкурентные соглашения в сфере ИС при ее коммерциализации могут включать:

- соглашение (письменное, словесное или выраженное конклюдентными действиями) между конкурентами, направленное на установление единой высокой цены;
- раздел рынка или распределение клиентов — любые соглашения между конкурентами, направленные на раздел территории продаж или определение клиентов;
- соглашение между двумя или более конкурентами, направленное на ограничение сделок с конкретным участником рынка (может использоваться как вспомогательное для совершения других правонарушений в сфере ограничения конкуренции).

9.3.2 Основные формы недобросовестной конкуренции при использовании ИС, указанные в 5.6, могут быть дополнены наиболее распространенными формами недобросовестной конкуренции при ее коммерциализации:

- продажа, обмен или иное введение в оборот товара с незаконным использованием охраняемых РИД и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг в целях получения преимуществ при осуществлении предпринимательской или иной приносящей доход деятельности, которые противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- незаконное приобретение и (или) распоряжение исключительным правом на ОИС;
- неправомерное использование деловой репутации конкурента и известности его товаров, что создает условия для снижения издержек на производство собственной продукции и ее продвижение на рынке.

9.4 Субъекты антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при коммерциализации интеллектуальной собственности

9.4.1 Особенности правового статуса основных субъектов антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции, перечисленные в разделе 6, при коммерциализации ИС определены профилем их деятельности, а также уровнем их компетенций [наднациональный, национальный (федеральный, региональный/местный)] с учетом основных способов, форм и условий вовлечения ИС и товаров с ОИС в гражданско-правовой оборот, указанных в 9.2. К таким субъектам также могут быть отнесены:

- Торгово-промышленная палата (ТПП) Российской Федерации и ТПП в субъектах Российской Федерации;
- уполномоченные по защите прав предпринимателей при Президенте Российской Федерации и в субъектах Российской Федерации;
- общественные палаты Российской Федерации и субъектов Российской Федерации.

9.4.2 Деятельность наднациональных органов ЕАЭС, уполномоченных в сферах защиты конкуренции и пресечения уже имеющихся или предупреждения возможных нарушений при коммерциализации ИС (ЕЭК), основана на сотрудничестве стран, осуществляемом в рамках заключенных договоров и соглашений, в соответствии с которыми государства-участники обязуются совершенствовать механизмы коммерциализации и использования ИС, а также принимают эффективные меры по предупреждению, выявлению и пресечению действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

9.4.3 Национальный уровень Российской Федерации по защите конкуренции и пресечению уже имеющихся или предупреждению возможных нарушений при коммерциализации ИС включает три подуровня (федеральный, региональный и местный), которые соответствуют федеративному устройству Российской Федерации, основанному на единстве системы государственной власти, разграничении предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации, а также органами местного самоуправления.

Торгово-промышленные палаты (ТПП Российской Федерации и ТПП в субъектах России) в рамках осуществления своей деятельности, направленной на интегрирование отечественной экономики в мировую хозяйственную систему, формирование инновационной промышленной, финансовой и торговой инфраструктуры и защиту конкуренции, предусматривают по вопросам антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при коммерциализации ИС:

- оказание помощи российским организациям и индивидуальным предпринимателям, представление и защиту их интересов, в том числе и за границей;
- развитие всех видов предпринимательской деятельности, в том числе с использованием ИС, с учетом экономических интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, отраслей экономики, организаций и индивидуальных предпринимателей;
- организацию взаимодействия между субъектами предпринимательской деятельности, их взаимодействие с органами государственной власти и органами местного самоуправления, а также с социальными партнерами;
- развитие системы образования и подготовки кадров для предпринимательской деятельности в Российской Федерации, разработку и реализацию государственных и межгосударственных программ в этой области;
- содействие в организации инфраструктуры информационного обслуживания предпринимательства;
- развитие экспорта российских товаров с ОИС и услуг с ОИС, оказания практической помощи российским организациям и индивидуальным предпринимателям в проведении операций на внешнем рынке и освоении новых форм торгово-экономического и научно-технического сотрудничества в этой сфере;
- разработку и реализацию мероприятий в рамках предоставленных ТПП прав к недопущению и пресечению недобросовестной конкуренции;
- урегулирование споров, возникающих между субъектами предпринимательской деятельности по вопросам совершения сделок, предметом которых являются ИС и товары с ОИС.

Уполномоченные по защите прав предпринимателей в Российской Федерации осуществляют свои функции также на двух уровнях: в Российской Федерации (уполномоченный при Президенте Российской Федерации) и в субъектах Российской Федерации (уполномоченный по защите прав предпринима-

телей в субъекте Российской Федерации), и по вопросам антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при коммерциализации ИС осуществляют контроль за соблюдением прав и законных интересов хозяйствующих субъектов органами власти (соответственно), в частности:

- содействуют развитию общественных институтов, ориентированных на защиту прав и законных интересов хозяйствующих субъектов;

- участвуют в формировании и реализации государственной политики в области защиты прав и законных интересов хозяйствующих субъектов;

- рассматривают жалобы хозяйствующих субъектов и при необходимости обращаются в суды с исками о защите прав и законных интересов хозяйствующих субъектов.

Общественная палата Российской Федерации и Общественные палаты в субъектах России обеспечивают согласование общественно значимых интересов граждан Российской Федерации, общественных объединений, иных некоммерческих организаций, органов государственной власти и органов местного самоуправления для решения наиболее важных вопросов экономического и социального развития, обеспечения национальной безопасности, в том числе по вопросам антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при коммерциализации ИС:

- выдвижение и поддержку гражданских инициатив, имеющих общероссийское и региональное значение и направленных на реализацию прав, свобод и законных интересов по защите конкуренции;

- проведение общественной экспертизы (экспертизы) проектов законов и нормативных правовых актов органов исполнительной власти и органов местного самоуправления;

- осуществление общественного контроля за деятельностью Правительства Российской Федерации, федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления, а также за соблюдением принципов антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при коммерциализации ИС;

- выработку рекомендаций органам государственной власти при определении приоритетов в области государственной поддержки общественных объединений, иных некоммерческих организаций и иных объединений, деятельность которых направлена на развитие и модернизацию условий участия гражданского общества в решении вопросов антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при коммерциализации ИС;

- оказание информационной, методической и иной поддержки общественным объединениям и иным некоммерческим организациям, деятельность которых направлена на выработку единой правоприменительной практики в сфере рыночных отношений, в том числе коммерциализации ИС;

- осуществление международного сотрудничества и участия в работе международных организаций в целях решения наиболее важных вопросов экономического и социального развития, включая вопросы антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при коммерциализации ИС.

9.5 Правила и процедуры взаимодействия субъектов антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при коммерциализации интеллектуальной собственности

9.5.1 Правила и процедуры взаимодействия субъектов антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции, указанные в разделе 6, могут быть дополнены особенностями взаимодействия указанных лиц при коммерциализации ИС.

Особенности взаимодействия субъектов антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции обусловлены организационными и правовыми основами защиты конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, включая индивидуальных предпринимателей.

Специфика коммерциализации ИС при обороте товаров с ОИС на товарных рынках, основанная на принципах недискриминационного доступа и обеспечения равных условий деятельности на товарных рынках правообладателям независимо от их организационно-правовой формы и правовых отношений с другими участниками рынка, обусловила дифференциацию правил и процедур взаимодействия субъектов посредством антимонопольного регулирования (комплекс экономических, административных и юридических мер, осуществляемых государством и направленных на обеспечение рыночной кон-

куренции, пресечения монополизации рынка, угрожающей нормальному функционированию рыночного механизма) и защиты от недобросовестной конкуренции, которая осуществляется с применением запретов в части, касающейся коммерциализации товаров с ОИС, в том числе работ и услуг с ОИС в рамках цифровых платформ и цифровых агрегаторов.

Наиболее действенным механизмом взаимодействия субъектов антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при коммерциализации ИС, обеспечения принципа баланса интересов хозяйствующих субъектов (правообладателей исключительных прав) с публичными, а также частными интересами являются разумное сочетание антимонопольных предупреждений и допустимость применения законодательных запретов при коммерциализации ИС или ограничения таких запретов при монополизации, злоупотреблении правом и недобросовестной конкуренции.

Предупреждения о прекращении действий (бездействия), нарушающих права правообладателей ОИС и антимонопольное законодательство, являются мерами превентивного характера, так как при выполнении предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Для применения антимонопольных запретов к отношениям, которые связаны с коммерциализацией ИС, необходимо установить наличие как минимум одного из следующих обстоятельств:

- действия и соглашения, связанные с осуществлением коммерциализации товаров с ОИС и исключительных прав на ОИС, выходят за пределы гражданских прав, закрепленных за правообладателем, в частности если такие действия или соглашения определяют либо могут определять условия обращения товара на соответствующем товарном рынке;

- вышеуказанные действия или соглашения приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции (за исключением случаев, установленных федеральным законом);

- формальная монополия правообладателя ОИС ведет к злоупотреблениям его правами и созданию условий для фактической монополии на товарных рынках (товары с ОИС), а также на рынках работ/услуг с ОИС и смежных с ними рынках.

9.5.2 При осуществлении надзора и контроля соответствия при использовании ИС для собственных нужд (в собственном производстве) и в целях предупреждения недобросовестной конкуренции особое внимание обращается на следующие критерии, несоблюдение которых создает риски ИС:

а) использованию ОИС для собственных нужд (в собственном производстве) должна предшествовать работа, включающая последовательность обязательных мероприятий:

- по организации выявления созданных за счет средств организации или в рамках государственного или муниципального заказа на выполнение НИОКР охраняемых и (или) охраноспособных РИД, а также приобретенных прав на ОИС и области их практического применения,

- проведению проектной инвентаризации созданных в ходе НИОКР результатов научно-технической деятельности и ежегодной инициативной инвентаризации РИД и прав на них, принадлежащих хозяйствующему субъекту,

- обеспечению учета созданных РИД в соответствующих государственных реестрах учета НИОКР и их результатов с учетом выбранного режима правовой охраны РИД на основании уведомлений автором РИД работодателя о создании РИД,

- определению затрат на создание/приобретение ОИС и их доле в стоимости конечной продукции с ОИС,

- принятию установленным порядком к бюджетному/бухгалтерскому учету стоимости ИС, в том числе в качестве объектов нематериальных активов, по каждому ОИС с учетом долевого участия сторон в финансировании этих НИОКР и условий контракта по распределению прав на полученные РИД;

б) организация работы по инвентаризации ОИС, распределению прав на РИД и учетной политике в отношении РИД и прав на них осуществляется в соответствии со стандартами организации на основе ГОСТ Р 55386, ГОСТ Р 55385 и ГОСТ Р 58086;

в) организация работы по созданию, учету и использованию служебных РИД, а также определения порядка, размера и условий выплаты вознаграждений авторам служебных РИД за создание и использование РИД в собственном производстве осуществляется в соответствии со стандартами организации на основе ГОСТ Р 56823;

г) при принятии решения о целесообразности использования ОИС, полученных в рамках НИОКР по государственному или муниципальному заказу в собственном производстве исполнителя контракта, обеспечивается обязательное заключение соответствующего лицензионного договора с правообладателем ОИС о предоставлении права на использование таких ОИС;

д) направление третьим лицам предложений о выпуске товара с использованием ОИС и предоставление права их использования возможно только с письменного разрешения их правообладателя;

е) получение и использование информации, составляющей коммерческую или иную охраняемую законом тайну, в том числе третьих лиц, допускается только на основе договорных отношений с их обладателями и конфидентами;

ж) раскрытие информации о товарах с ОИС с указанием сведений о правообладателе ОИС, категории ОИС и сроке его правовой охраны. При этом не допускается сокрытие информации о свойствах и качествах товара с ОИС, которые могут не только причинить вред потребителю, но и нарушить интеллектуальные права конкурентов на аналогичные товары или нанести вред их деловой репутации.

9.5.3 При осуществлении надзора и контроля соответствия при использовании ИС как механизма создания добавленной стоимости во внешних сделках с товарами ОИС и ИС и в целях предупреждения недобросовестной конкуренции особое внимание обращается на следующие критерии, несоблюдение которых создает риски ИС:

- использование ИС как механизма создания добавленной стоимости при предоставлении права на использование ОИС, в том числе при производстве и выпуске в оборот товаров с ОИС, возможно на договорной основе (подраздел 9.2);

- получение и использование информации, составляющей коммерческую или иную охраняемую законом тайну, в том числе третьих лиц, допускается только на основе договорных отношений с их обладателями и конфидентами;

- закрепленный в Российской Федерации национальный принцип исчерпания исключительного права на товарный знак при ввозе на территорию Российской Федерации без согласия правообладателя товарного знака конкретной партии товара, на котором товарный знак размещен самим правообладателем или с его согласия и который законно выпущен в оборот за пределами Российской Федерации (параллельный импорт), и региональный принцип исчерпания права в ЕАЭС применяются во взаимосвязи с регулированием принципа исчерпания прав международными договорами, участником которых является Российская Федерация;

- в случаях недобросовестного поведения иностранных правообладателей товарных знаков, в том числе создания с их стороны угрозы монополии на товарных рынках стран ЕАЭС, используются механизмы антимонопольного регулирования и гражданско-правовые институты противодействия злоупотреблению правом в интересах реализации публичных интересов по защите конкуренции, включая государственную поддержку национальных товаропроизводителей;

- при решении вопроса о размере ответственности импортера используется дифференцированный подход и учитываются фактические обстоятельства дела в зависимости от характера нарушения права правообладателя;

- случаи применения одинаковой гражданско-правовой ответственности к импортеру, ввозящему оригинальную продукцию без согласия правообладателя, и к импортеру, ввозящему поддельную продукцию (кроме тех случаев, когда убытки от ввоза такого товара сопоставимы с убытками от ввоза поддельной продукции), недопустимы;

- товары, ввезенные на территорию стран ЕАЭС в порядке параллельного импорта подлежат уничтожению лишь в случае их ненадлежащего качества или в целях обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей.

9.5.4 При осуществлении надзора и контроля соответствия при формировании уставного капитала с использованием ИС и в целях предупреждения недобросовестной конкуренции особое внимание обращается на следующие критерии, несоблюдение которых создает риски ИС:

- наличие пакета юридических документов, в том числе первичных, подтверждающих исключительные права хозяйствующего субъекта на ОИС, включая сведения о категории и наименовании ОИС, авторе и правообладателе ОИС, начале и сроке правовой охраны ОИС, существующих ограничениях на распоряжение этими правами на ОИС, является необходимым условием для принятия решения о формировании уставного капитала с использованием ИС;

- проведение оценки рыночной стоимости исключительных прав хозяйствующего субъекта на ОИС независимым оценщиком является обязательным условием для принятия решения о формировании уставного капитала с использованием ИС. При этом должны быть соблюдены условия о его участии в саморегулируемой организации оценщиков, наличия сертификата и страхования имущественной ответственности;

- получение и использование информации, составляющей коммерческую или иную охраняемую законом тайну, в том числе третьих лиц, допускается только на основе договорных отношений с их обладателями и конфидентами.

9.5.5 Особенности антимонопольного регулирования и защиты конкуренции при коммерциализации ИС на финансовом рынке (кредитный и фондовый рынки), в том числе при привлечении инвестиций под залог ИС (кредиты, займы и независимые гарантии; источник софинансирования, в том числе в рамках государственных контрактов, источник обеспечения ценных бумаг) определяются в разделах 10, 11.

9.5.6 Для выявления, оценки и управления рисками при коммерциализации ИС и обеспечения единообразия подходов разрешения конфликтов частных и публичных интересов при антимонопольном регулировании и защиты от недобросовестной конкуренции национальные государственные органы, уполномоченные в сферах антимонопольного регулирования и защиты конкуренции, а также национальные государственные органы, уполномоченные в сфере ИС и противодействия контрафакту, используют дифференцированный подход при принятии решения о применении мер антимонопольного регулирования в случаях, указанных в 9.5.1.

Для обеспечения защиты от недобросовестной конкуренции при коммерциализации ИС хозяйствующие субъекты предусматривают:

- в рамках разработки и реализации политик управления рисками ИС установление лимитов допустимости рисков ИС и контроль за их соблюдением при коммерциализации ИС;
- наделение специальными функциями в этой области подразделения (комитета) по управлению рисками, определение периодичности и порядка информирования руководства организации о рисках ИС при ее коммерциализации;
- изменение ключевых показателей оценки эффективности (КПЭ) совета директоров и менеджмента (комитет по вознаграждениям, комитет по номинациям);
- наделение полномочиями по определению политики управления ИС независимого директора и создание специального комитета в структуре совета директоров (комитет по управлению ИС);
- установление корпоративной ответственности за наступление рисков ИС и за реализацию политики по управлению рисками ИС при ее коммерциализации.

10 Особенности антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при использовании интеллектуальной собственности в кредитных организациях

10.1 Объекты антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при использовании интеллектуальной собственности в кредитных организациях

При использовании ИС в кредитных организациях к основным объектам защиты от недобросовестной конкуренции относятся исключительные права на ОИС в части их использования в трех основных случаях:

1) когда правообладателем является кредитная организация и ИС используется для собственных нужд кредитной организации либо для целей коммерциализации в ее интересах (собственная ИС). Основаниями для правообладания в этом случае выступают:

- создание ОИС,
- приобретение исключительного права на ОИС по договору отчуждения,
- приобретение исключительных прав на ОИС в результате невыполнения их прежним правообладателем договорных обязательств при залоге ИС для погашения кредита;

2) когда правообладателями выступают другие лица (физические и юридические) и их ИС используется для залогового обеспечения в кредитной организации с целью получения кредита, займа, банковской гарантии (залоговая ИС);

3) когда правообладателями являются третьи лица, предоставившие право на использование ОИС для кредитной организации во временное пользование на договорной основе (лицензионного договора, договора коммерческой концессии или другого договора, кроме договоров отчуждения и залога) (используемая ИС третьих лиц).

10.2 Основные способы и формы использования интеллектуальной собственности в кредитных организациях

10.2.1 В отношении собственной ИС кредитная организация может использовать следующие способы коммерциализации ИС:

- как средство докапитализации активов организации через нематериальные активы и как средство капитализации через внесение ИС в уставный капитал организации (см. 9.5.4);

- как инвестиционный ресурс кредитной организации (кредиты, займы и гарантии других кредитных организаций) или как источник обеспечения ценных бумаг организации.

При внесении ИС в уставный капитал акционерного общества акционер, осуществивший такую оплату, и независимый оценщик в случае недостаточности имущества общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам в пределах суммы, на которую завышена оценка имущества, внесенного в уставный капитал, в течение пяти лет с момента государственной регистрации общества или внесения в устав общества соответствующих изменений.

Выбор конкретного способа и формы коммерциализации ИС определен условиями коммерциализации ИС и оценкой эффективности этих способов и форм.

10.2.2 В отношении залоговой ИС кредитная организация может использовать залог ИС, залог ИС по договору об отчуждении исключительных прав и залог ИС по лицензионному (сублицензионному) договору.

При залоге ИС в кредитных организациях составляют договор залога прав на ОИС, к которому применяются общие положения о залоге. По договору залога исключительного права на ОИС залогодатель в течение срока действия этого договора без согласия залогодержателя вправе использовать такой ОИС и распоряжаться исключительным правом на такой ОИС, если иное не указано в договоре залога.

К договору залога прав по договору об отчуждении исключительных прав и по лицензионному (сублицензионному) договору применяются положения о залоге обязательственных прав, если иное не установлено [2] и не вытекает из содержания или характера соответствующих прав.

10.2.3 Режим использования ИС третьих лиц возникает, когда не выполнены договорные обязательства при залоге ИС других организаций и права (полностью или частично) переходят от залогодателя к кредитной организации в целях погашения кредита (процентов по кредиту).

Переход прав к кредитной организации осуществляется при этом на основе договора об отчуждении. В этом случае кредитная организация становится правообладателем и может использовать все доступные ей способы коммерциализации ИС, как и в случае с использованием собственной ИС, указанные в 10.2.1.

10.3 Формы недобросовестной конкуренции при использовании интеллектуальной собственности в кредитных организациях

К основным формам недобросовестной конкуренции при использовании ИС в кредитных организациях наряду с указанными в 5.6 и 9.3.2 могут быть дополнительно отнесены:

- использование в качестве предмета залога незаконно приобретенных прав на ОИС, что может вызвать проблемы при невыполнении требования кредиторов по обязательствам, прописанным в залоговом договоре, принадлежащим ликвидируемому юридическому лицу, и повлечь за собой риск невозвратности кредита;
- искажение объективных данных проверки наличия обременения прав на ОИС правом залога, что может оказать решающее влияние на стоимость ИС, а также в целом на процесс принятия инвестиционного решения;
- использование в качестве предмета залога исключительных прав, принадлежащих ликвидируемому юридическому лицу, когда требования кредитора удовлетворяются за счет средств, полученных от продажи предмета залога;
- залог прав «вторичными» обладателями ИС, среди которых находятся конкуренты залогополучателя, при предоставлении лицензии на использование товарного знака, когда первоначальный правообладатель товарного знака сохраняет свое положение в этом качестве, но ограничен полностью или частично в распоряжении правами на основании лицензионного договора;
- докапитализация активов должника путем предоставления ему денежных средств в виде займа (в том числе на льготных условиях) вместо механизма увеличения уставного капитала, что позволяет на случай банкротства формально нарастить подконтрольную кредиторскую задолженность с противоправной целью последующего уменьшения в интересах должника;
- регистрация при использовании ИС в кредитных организациях определенных обозначений, еще не зарегистрированных в качестве товарных знаков или доменных имен, создающих возможность смешения.

10.4 Субъекты антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при использовании интеллектуальной собственности в кредитных организациях

10.4.1 Особенности правового статуса основных субъектов антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции, перечисленных в разделе 6, при использовании ИС в кредитных организациях определены профилем их деятельности с учетом основных направлений, спосо-

бов и форм при использовании ИС в кредитных организациях, указанных в 10.1, 10.2. К таким субъектам также могут быть отнесены:

- Банк России;
- кредитные организации и ассоциации банков;
- хозяйствующие субъекты;
- страховые компании (привлекаются для снижения рисков ИС в процессе использовании ИС в кредитных организациях, а также в случаях монопольных действий конкурентов и последующих за ними экономических потерях);
- независимые оценщики.

10.4.2 Банк России в рамках реализации своего статуса, указанного в 6.2, осуществляет в рамках настоящего раздела стандарта следующие полномочия и функции:

а) принимает решение о государственной регистрации кредитных организаций и в целях осуществления им контрольных и надзорных функций ведет Книгу государственной регистрации кредитных организаций, выдает кредитным организациям лицензии на осуществление банковских операций, приостанавливает действие указанных лицензий и отзывает их;

б) осуществляет анализ деятельности кредитных организаций (банковских групп, банковских холдингов) в целях выявления ситуаций, угрожающих законным интересам вкладчиков и кредиторов кредитных организаций, а также стабильности банковской системы России;

в) устанавливает обязательные нормативы, включая:

- предельный размер имущественных (неденежных) вкладов в уставный капитал кредитной организации, а также перечень видов имущества в неденежной форме, которое может быть внесено в оплату уставного капитала,
- максимальный размер риска на одного заемщика или группу связанных заемщиков,
- максимальный размер крупных кредитных рисков,
- нормативы достаточности собственных средств (капитала),
- минимальный размер резервов, создаваемых под риски,
- нормативы использования собственных средств (капитала) кредитной организации для приобретения акций (долей) других юридических лиц,
- максимальный размер риска на связанное с кредитной организацией лицо (группу связанных с кредитной организацией лиц);

г) устанавливает требования к системам управления рисками и капиталом, внутреннего контроля кредитных организаций, в банковских группах, а также квалификационные требования к руководителю службы управления рисками, руководителю службы внутреннего аудита, руководителю службы внутреннего контроля кредитных организаций, специальному должностному лицу, ответственному за реализацию правил внутреннего контроля в кредитной организации в целях противодействия легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем;

д) предоставляет кредиты под обеспечение государственными ценными бумагами и другими активами (по решению совета директоров), выдает поручительства и банковские гарантии;

е) осуществляет контроль за деятельностью коммерческих банков и других финансовых организаций, в случаях систематического осуществления монополистической деятельности организации, занимающей доминирующее положение, совместно с антимонопольным органом принимает решение о принудительном разделении таких организаций.

10.4.3 Кредитные организации в рамках реализации своего статуса в целях антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при использовании ИС в кредитных организациях осуществляют следующие полномочия и функции через специальные структурные подразделения (кредитные комитеты и комитеты по управлению рисками):

- определяют кредитную политику, принимают решения по вопросам размещения кредитных ресурсов, в том числе под залог ИС, рассматривают схемы по реструктуризации проблемных ссуд, отвечают за принятие окончательного решения об одобрении или отказе в выдаче кредита заемщику и утверждают условия кредитования для него;
- определяют всевозможные риски кредитной организации, связанные с различными видами кредитования и других операций, устанавливают лимиты на конкретные рыночные и кредитные инструменты при использовании ИС;
- обеспечивают функционирование и развитие отвечающих требованиям надзорных органов и лучшей практике систем консолидированного управления корпоративными кредитными, рыночными и операционными рисками, осуществляют установление консолидированных лимитов, оценку экономи-

ческого капитала, стресс-тестирование и подготовку для представления органам управления консолидированной отчетности по рискам при использовании ИС.

К рискам в кредитных организациях относятся риски снижения доходности, которые включают в себя кредитные риски. Под кредитным риском понимается опасность неуплаты заемщиком основного долга и процентов, причитающихся кредитору, в том числе при залоговом обеспечении кредита ИС.

Для защиты от недобросовестной конкуренции при использовании своей ИС как средства докапитализации и как инвестиционного ресурса (кредиты, займы и гарантии), а также как источника обеспечения ценных бумаг кредитные организации обращаются в национальные государственные органы, уполномоченные в сферах антимонопольного регулирования и защиты конкуренции и суды.

10.4.4 Ассоциации банков в рамках реализации своего статуса в целях антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции и повышения конкурентоспособности банковского бизнеса при использовании ИС в кредитных организациях осуществляют следующие полномочия и функции:

- защита прав участников ассоциации, представление общих интересов в органах власти, привлечение в регионы капитала и развития эффективной конкуренции на рынке банковских услуг в России путем обеспечения равных условий конкуренции для всех кредитных организаций, включая банки, контролируемые государством;
- экспертиза и согласование стандартов по управлению рисками ИС при использовании ИС в кредитных организациях.

10.5 Правила и процедуры взаимодействия субъектов антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при использовании интеллектуальной собственности в кредитных организациях

10.5.1 К общим правилам и процедурам взаимодействия субъектов антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при использовании ИС в кредитных организациях относятся действия субъектов, направленные на минимизацию рисков ИС.

Каждая кредитная организация в пределах разработки и реализации стратегии и политики управления рисками предусматривает порядок выявления, оценки и минимизации рисков при использовании ИС в кредитных организациях (в отношении всех случаев, указанных в 10.1).

Для обеспечения защиты от недобросовестной конкуренции при использовании ИС в кредитных организациях кредитные организации в установленном порядке предусматривают:

- в рамках разработки и реализации политик управления рисками ИС установление лимитов допустимости рисков ИС и контроль за их соблюдением при использовании ИС;
- наделение специальными функциями кредитных комитетов и комитетов по управлению рисками, связанными с использованием ИС в кредитных организациях, определение периодичности и порядка информирования руководства организации о рисках ИС при ее коммерциализации;
- установление лимитов рыночных и кредитных рисков и контроль за их соблюдением, а также агрегирование (объединение) рисков по отдельным банковским продуктам, контрагентам и регионам;
- изменение ключевых показателей оценки эффективности совета директоров и менеджмента (комитет по вознаграждениям, комитет по номинациям);
- наделение полномочиями по определению политики управления ИС независимого директора и создание специального комитета в структуре совета директоров (комитет по управлению ИС);
- установление корпоративной ответственности за наступление рисков ИС и за реализацию политики по управлению рисками ИС при ее коммерциализации и использовании в кредитной организации.

В целях предупреждения и пресечения недобросовестной конкуренции при использовании ИС в кредитных организациях национальные государственные органы, уполномоченные в сферах антимонопольного регулирования и защиты конкуренции, обеспечивают в пределах предоставленных полномочий:

- требование получения согласия других лиц либо уполномоченных органов в случаях залога прав «вторичными» обладателями ИС, среди которых находятся конкуренты залогополучателя;
- проверку объективности и установленных законодательных ограничений при оценке стоимости ИС независимым компетентным оценщиком;
- выдачу хозяйствующим субъектам, участвующим в процессах использования ИС в кредитных организациях, обязательных для исполнения предписаний о прекращении недобросовестной конкуренции;
- признание недействительным на основании решения федерального антимонопольного органа или суда договора о залоге ИС по договору об отчуждении исключительных прав или по лицензионному договору;

- перечисление в федеральный бюджет дохода, полученного от действий (бездействия) хозяйствующих субъектов, участвующих в процессе залога ИС в кредитных организациях по предписанию антимонопольного органа или по решению суда, принятого по иску антимонопольного органа.

10.5.2 При осуществлении надзора и контроля соответствия при использовании собственной интеллектуальной собственности в кредитных организациях и в целях предупреждения недобросовестной конкуренции особое внимание обращается на критерии, несоблюдение которых создает риски ИС, аналогично указанным в 9.5.2, 9.5.4.

10.5.3 При осуществлении надзора и контроля соответствия при использовании залоговой интеллектуальной собственности в кредитных организациях и в целях предупреждения недобросовестной конкуренции особое внимание обращается на следующие критерии, несоблюдение которых создает риски ИС:

а) обязательными и необходимыми условиями для принятия решения о предоставлении кредита при залоговом обеспечении в виде ИС являются:

- наличие пакета юридических документов, в том числе первичных, подтверждающих исключительные права хозяйствующего субъекта на ОИС, включая сведения о категории и наименовании ОИС, авторе и правообладателе ОИС, начале и сроке правовой охраны ОИС, существующих ограничениях на распоряжение этими правами на ОИС,
- наличие отчета об оценке рыночной/инвестиционной стоимости исключительных прав хозяйствующего субъекта на ОИС независимым оценщиком. При этом должны быть соблюдены условия о его участии в саморегулируемой организации оценщиков, о наличии сертификата и страховании имущественной ответственности,
- государственная регистрация объектов патентного права, товарных знаков и наименований мест происхождения товаров, исключительные права на которые используются в качестве залога и его обеспечения, а также договоров отчуждения и лицензионных договоров, в отношении указанных ОИС, права на которые по этим договорам предоставляются в качестве залога и его обеспечения при кредитовании,
- наличие заключения по итогам экспертизы о рисках залоговой ИС;

б) к допустимым дополнительным условиям для принятия решения о предоставлении кредита при залоговом обеспечении в виде ИС относятся:

- наличие отчета о маркетинговых исследованиях сектора рынка, где предполагается использование/используется ИС (бизнес-план инвестиционного проекта с использованием ИС),
- страхование рисков ИС при ее использовании в качестве залога;

в) получение и использование информации, составляющей коммерческую или иную охраняемую законом тайну, в том числе третьих лиц, допускается только на основе договорных отношений с их обладателями и конфидентами.

10.5.4 При осуществлении надзора и контроля соответствия при использовании интеллектуальной собственности третьих лиц в кредитных организациях и в целях предупреждения недобросовестной конкуренции особое внимание обращается на следующие критерии, несоблюдение которых создает риски ИС, аналогично указанным в 9.5.2, 9.5.4.

11 Особенности антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при использовании интеллектуальной собственности на фондовых рынках

11.1 Объекты антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при использовании интеллектуальной собственности на фондовых рынках

К основным объектам антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при использовании ИС на фондовых рынках относятся исключительные (имущественные) права на ОИС, используемые полностью или частично в обеспечении ценных бумаг, а также в рамках обеспечения сделок с ними (при клиринге) ИС и товары с ОИС.

К основным видам ценных бумаг, при обеспечении которых может быть использована ИС (далее — ценные бумаги с ИС), относятся:

- акции и опционы эмитента;
- облигации;
- российские депозитарные расписки;
- инвестиционные паи;
- клиринговые сертификаты участия.

11.2 Режимы использования интеллектуальной собственности на фондовых рынках

К основным режимам использования ценных бумаг (при их обеспечении ИС) на фондовых рынках, где возможны антимонопольное регулирование и защита от недобросовестной конкуренции, относятся (ст. 17—20 [4], ст. 2 [5]):

- допуск ценных бумаг с ИС к организованным торгам;
- выбор способа участия в организованных торгах;
- подготовка и подача заявки на организованных торгах;
- заключение договора на организованных торгах;
- клиринг [6];
- доступ к информации;
- приостановление или прекращение организованных торгов.

11.2.1 Допуск ценных бумаг с ИС к организованным торгам в процессе их размещения и обращения, а инвестиционных паев ПИФ, в том числе в процессе их выдачи, осуществляется биржей как организатором торговли путем листинга таких ценных бумаг при условии их соответствия требованиям законодательства Российской Федерации.

Допуск осуществляется на основании договора между биржей и эмитентом ценных бумаг (лицом, обязанным по ценным бумагам), за исключением осуществления:

а) листинга федеральных государственных ценных бумаг или облигаций Банка России;

б) биржей листинга ценных бумаг с ИС, эмитентом которых является она сама;

в) биржей листинга ценных бумаг с ИС без их включения в котировальные списки, если такие ценные бумаги прошли процедуру листинга на ином организаторе торговли.

Под листингом ценных бумаг понимается включение ценных бумаг организатором торговли в Список ценных бумаг, допущенных к организованным торгам для заключения договоров купли-продажи, в том числе включение ценных бумаг биржей в котировальные списки первого и второго уровней, являющиеся частью списка допущенных к организованным торгам ценных бумаг.

Котировальный список первого (высшего) уровня формируется из всех видов ценных бумаг с ИС, которые включены в котировальные списки «А» (первого и второго уровней), а котировальный список второго уровня включает ценные бумаги списков «Б», «В» и «И».

Котировальный список «Б» формируется из всех видов ценных бумаг с ИС, отвечающих установленным Банком России требованиям к эмитенту и к ценным бумагам, включая условия их капитализации.

Котировальный список «В» включает ценные бумаги, за исключением российских депозитарных расписок, на срок, не превышающий 6 мес, установленный, чтобы привести показатели эмитента к требованиям, позволяющим перевести ценные бумаги в котировальный список «А» или «Б».

Котировальный список «И» включает только акции, размещаемые впервые по открытой подписке по заявлению их эмитента с участием брокера либо впервые предлагаемые к публичному обращению через фондовую биржу или с привлечением брокера на срок, не превышающий 5 лет с даты включения биржей акций эмитента в список, по истечении которого акции должны быть переведены в другой котировальный список. При этом уполномоченный профессиональный участник рынка ценных бумаг подтверждает достоверность и полноту всей информации, включенной в документы, представленные эмитентом для прохождения процедуры листинга, дает бирже заключение с обоснованием оценки капитализации акций и осуществляет мониторинг финансовой и хозяйственной деятельности эмитента в течение всего срока нахождения ценных бумаг в котировальном списке «И».

Требования к Правилам включения ценных бумаг с ИС в котировальные списки и их исключения из котировальных списков определяет Банк России, при этом биржа вправе устанавливать дополнительные требования к ценным бумагам, включаемым в котировальные списки.

Инвестиционные паи допускаются к организованным торгам при условии, что правилами доверительного управления паевым инвестиционным фондом предусмотрена возможность обращения таких ценных бумаг с ИС на организованных торгах.

11.2.2 Выбор способа участия в организованных торгах

Ценные бумаги с ИС на организованных торгах могут быть предметом сделки в составе:

а) активов инвестиционных фондов;

б) биржевых индексных фондов и в рамках биржевой площадки для привлечения инвестиций в компании инновационных секторов российской экономики, в том числе

в) сектор рынка инноваций и инвестиций (далее — сектор РИИ) и

г) сектор роста — для субъектов МСП.

а) Ценные бумаги могут входить в состав активов инвестиционных фондов, среди которых различают: фонды рыночных финансовых инструментов, фонды финансовых инструментов и комбинированные фонды.

В состав активов фондов рыночных финансовых инструментов могут входить только:

- ценные бумаги, допущенные к организованным торгам (или в отношении которых биржей принято решение о включении в котировальные списки) на биржах Российской Федерации и биржах, расположенных в иностранных государствах и включенных в перечень иностранных бирж, утвержденный Указанием Банка России (за исключением инвестиционных паев фондов для квалифицированных инвесторов);
- инвестиционные паи открытых паевых инвестиционных фондов;
- права требования из договоров, заключенных для целей доверительного управления в отношении указанных активов;
- иные активы, включаемые в состав активов инвестиционного фонда в связи с оплатой расходов на доверительное управление имуществом, составляющим инвестиционный фонд.

В состав активов фондов финансовых инструментов могут входить только следующие активы:

- ценные бумаги с ИС, допущенные к организованным торгам (или в отношении которых биржей принято решение о включении в котировальные списки) на биржах Российской Федерации и биржах, расположенных в иностранных государствах и включенных в перечень иностранных бирж;
- ценные бумаги с ИС, являющиеся ценными бумагами в соответствии с законодательством Российской Федерации или в соответствии с личным законом лица, обязанного по ценным бумагам;
- права требования из договоров, заключенных для целей доверительного управления в отношении указанных активов;
- иные активы, включаемые в состав активов инвестиционного фонда в связи с оплатой расходов, связанных с доверительным управлением имуществом, составляющим инвестиционный фонд.

В состав активов комбинированных фондов могут входить любые активы, за исключением наличных денежных средств.

б) Биржевые индексные фонды ETF (Exchange-Traded Funds) по структуре активов могут быть: фондом акций, в основе которых лежат индексы фондового рынка; фондом облигаций и базироваться на индексах облигаций; или фондом смешанного типа.

Индексные фонды привязаны к динамике рынка (пассивное управление), за исключением ETF-фондов с самым низким уровнем рисков (арбитражные сделки, сделки хеджирования), где может быть активное управление.

Биржевые индексные фонды имеют для инвесторов следующие преимущества:

- возможность диверсификации портфеля предложений из разных отраслей;
- привлекательное соотношение возможной достаточно высокой доходности и сбалансированных рисков, так как доход не может быть определен заранее;
- высокая ликвидность;
- возможность получать дополнительную прибыль в виде дивидендов;
- удобный инструмент для инвестиций в валюте;
- упрощение прогнозов по трендам по сравнению с отдельным активом.

На рынке акций и паев основной режим торгов состоит из трех периодов: аукцион открытия; торговый период; аукцион закрытия/послеторговый период.

На рынке облигаций проводят торги облигациями федерального займа (ОФЗ), региональными и муниципальными облигациями, российскими корпоративными (в том числе биржевыми) облигациями, номинированными в рублях и иностранной валюте, корпоративными еврооблигациями и суверенными еврооблигациями Российской Федерации. Основные режимы торгов для различных категорий облигаций установлены правилами биржи. Торги ОФЗ проводят по технологии с центральным контрагентом, частичным обеспечением и отложенным исполнением. Торги региональных и муниципальных облигаций, российских корпоративных облигаций, еврооблигаций Минфина, еврооблигаций, номинированных не в долларах США, проводят с полным (100-процентным) предварительным обеспечением.

в) Для размещения ценных бумаг с ИС в секторе рынка инноваций и инвестиций (секторе РИИ), в соответствии с правилами биржи, базовыми требованиями являются:

1) к ценным бумагам:

- регистрация проспекта ценных бумаг,
- рыночная капитализация — не менее 150 млн руб.,
- вскрытие информации в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о ценных бумагах;

2) к эмитенту:

- организационно-правовая форма — ПАО,
- принятие на обслуживание в национальный расчетный депозитарий,
- наличие инвестиционного меморандума,
- наличие заключенного договора с листинговым агентом на срок не менее одного года,
- наличие заключения листингового агента с обоснованием оценки рыночной капитализации.

При этом компании — эмитенты по оценке биржи (экспертизу соответствия осуществляет Экспертный совет) — должны также соответствовать одному из обязательных критериев:

- осуществляет производство продукции, оказывает услуги, производит и (или) применяет технологии, входящие в перечень приоритетных направлений развития науки, технологий и техники в Российской Федерации либо в перечень критических технологий Российской Федерации [15];
- осуществляет хозяйственную деятельность с применением инновационных технологий и подходов;
- осуществляет производство продукции, оказывает услуги, производит и (или) применяет технологии, включенные в Реестр инновационных продуктов, технологий и услуг, рекомендуемых к использованию в Российской Федерации;
- наличие финансирования и (или) иного содействия со стороны одного из институтов развития [ОАО «РОСНАНО», ОАО «РВК» (фондов, сформированных ОАО «РВК»), Фонда «ВЭБ Инновации», Фонда содействия развитию малых форм предприятий в научно-технической сфере, Фонда «Сколково», Российского фонда технологического развития, Фонда развития интернет-инициатив];
- осуществляет инвестиции в инновационные и высокотехнологичные компании и проекты наноиндустрии.

г) В секторе роста биржи для привлечения финансирования субъектами МСП и среднего бизнеса с учетом опыта сектора РИИ к торговле допускаются акции и облигации (биржевые облигации, облигации без проспекта с объемом выпуска — до 1 млрд руб.).

При этом в целях создания благоприятной среды для эмитентов малой и средней капитализации традиционных отраслей на бирже (в секторах РИИ и роста) могут быть установлены следующие меры поддержки:

- налоговые льготы для инвесторов: ставка 0 % по налогу на прибыль и НДФЛ по доходу от реализации ценных бумаг (акций, облигаций и паев) при условии владения инвестором сроком более одного года и если отнесены к ценным бумагам высокотехнологичного (инновационного) сектора экономики в порядке, установленном Правительством Российской Федерации [16];
- субсидирование расходов на подготовку к листингу [грант — до 10 млн руб. (не более 50 % общих расходов) на допуск ценных бумаг МСП к торгам в секторе РИИ (Фонд содействия инновациям)];
- Pre-IPO финансирование с суммарным объемом фонда — 5 млрд руб. на инвестиционный период 3,5 года при среднем размере сделки 300 млн руб. (РВК);
- кредитование под залог ценных бумаг, торгуемых на бирже (ФРП);
- субсидирование ставки по купонам облигаций, гарантии/поручительства по облигациям (ФРП);
- снижение требований листинга, в том числе возможность эмиссии облигаций без проспекта в случаях, установленных законом (биржа).

11.2.3 Подготовка и подача заявки на организованных торгах

Участник торгов в отношении ценных бумаг, допущенных к организованным торгам:

- готовит заявку на покупку и (или) на продажу таких ценных бумаг, содержание которой, порядок подачи и отзыва определяются правилами организованных торгов;
- подает заявку для регистрации на бирже, в том числе в электронном виде.

Участник торгов вправе отозвать заявку, поданную на организованных торгах, в случаях и порядке, которые установлены правилами организованных торгов. При этом договоры, заключенные на основании такой заявки до ее отзыва, сохраняют силу.

Биржа в отношении ценных бумаг, допущенных к организованным торгам:

- проверяет полученную заявку на соответствие условиям правил организованных торгов;
- принимает решение о регистрации заявки и при положительном решении вносит информацию о заявке (уникальный порядковый номер и время) в реестр заявок, после чего заявка считается принятой к исполнению биржей;
- заносит заявку в очередь заявок [если это предусмотрено видом (типом) заявки];
- направляет информацию о заявке в клиринговую организацию для осуществления необходимых проверок.

Биржа вправе отказать в регистрации поданной заявки в реестре заявок или аннулировать (удалить) зарегистрированную заявку в случаях и порядке, которые установлены нормативными актами Банка России и (или) правилами организованных торгов.

11.2.4 Заключение договора на организованных торгах осуществляется на основании двух зарегистрированных разнонаправленных заявок (содержащих встречные по отношению друг к другу волеизъявления на заключение договора), полное или частичное соответствие которых друг другу установлено и зафиксировано в реестре договоров организатором торговли в порядке, определенном правилами организованных торгов.

Требования к содержанию такого договора могут содержаться:

а) в заявках;

б) в правилах организованных торгов;

в) и (или) спецификациях договоров;

г) и (или) правилах клиринга соответствующей клиринговой организации;

д) в примерных условиях договоров, утвержденных саморегулируемой организацией профессиональных участников рынка ценных бумаг и зарегистрированных в Банке России [17].

Биржа ведет реестр договоров, заключенных на организованных торгах, и предоставляет выписки из реестра договоров о заключенных договорах в соответствии с нормативными актами Банка России.

Центральный контрагент заключает договор с каждым из участников торгов, соответствие зарегистрированных разнонаправленных заявок которых друг другу установлено организатором торговли. В этом случае подача центральным контрагентом заявки не требуется. Заключенные центральным контрагентом оспоримые договоры с каждым из участников торгов, соответствие зарегистрированных разнонаправленных заявок которых друг другу установлено организатором торговли, могут быть признаны судом недействительными, если одна из сторон оспариваемого договора знала или должна была знать на момент его заключения о наличии предусмотренных законом оснований оспоримости сделки.

Срок исковой давности для признания договора, заключенного на организованных торгах, недействительным составляет 6 мес со дня его заключения и в случае его пропуска восстановлению не подлежит.

11.2.5 Клиринг осуществляется по обязательствам, возникшим из договоров, заключенных на основании как минимум одной из заявок, адресованной неограниченному кругу участников торгов, и предусматривает в соответствии с утвержденными клиринговой организацией правилами клиринга, зарегистрированными в установленном порядке Банком России:

- определение подлежащих исполнению обязательств, возникших из договоров, в том числе в результате осуществления неттинга обязательств [полное или частичное прекращение обязательств, допущенных к клирингу, зачетом и (или) иным способом, установленным правилами клиринга];

- подготовку документов (информации), являющихся основанием прекращения и (или) исполнения таких обязательств;

- обеспечение исполнения допущенных к клирингу обязательств, в том числе в виде ИС (различают коллективное клиринговое обеспечение и индивидуальное клиринговое обеспечение).

Клиринг осуществляется на основании договора, который заключается на организованных торгах между клиринговым брокером и участником торгов (центральным контрагентом, другим клиринговым брокером), а также договора между участником торгов (на основании его заявки с указанием клирингового брокера) и клиринговым брокером, указанным в заявке.

Обязательства, возникшие из договора, сторонами которого является один и тот же участник торгов или один и тот же клиринговый брокер, не прекращаются совпадением должника и кредитора в одном лице, если эти обязательства исполняются за счет разных клиентов участника торгов или разных участников торгов.

При осуществлении клиринга и исполнении обязательств организаций с использованием ИС, допущенных к клирингу, могут быть использованы торговый счет депо — в отношении ценных бумаг с ИС, или торговый товарный счет — в отношении товаров с ОИС, которые могут быть использованы для исполнения и (или) обеспечения исполнения обязательств организаций, допущенных к клирингу. Операции по указанному счету осуществляют на основании распоряжений клиринговой организации без распоряжения лица, которому открыт данный счет, и (или) на основании распоряжений лица, которому открыт указанный счет, с согласия клиринговой организации.

При осуществлении клиринга и исполнении обязательств организаций, допущенных к клирингу, могут использоваться клиринговые счета депо, которые открываются клиринговой организации и на которых учитываются ценные бумаги с ИС, имущество участников клиринга, лица, осуществляющего функции центрального контрагента, и (или) иных лиц, предусмотренных правилами клиринга, которые

могут быть использованы для исполнения и (или) обеспечения исполнения обязательств организаций, допущенных к клирингу, а также обязательств, возникших по договору имущественного пула, и обязательств по уплате вознаграждения клиринговой организации и организациям.

Депозитарий при зачислении ценных бумаг на клиринговый счет депо обязан открыть субсчета депо владельца, номинального держателя или доверительного управляющего для учета прав на эти ценные бумаги (далее — субсчет депо) без заключения депозитарного договора с указанными лицами. Владельцы ценных бумаг, права которых учтены на субсчете депо, осуществляют все права, закрепленные ценными бумагами. Доверительные управляющие, права которых учтены на субсчете депо, осуществляют все права, закрепленные ценными бумагами, если полномочия на осуществление указанных прав предоставлены им законом или договором.

Списание ценных бумаг с торгового счета депо номинального держателя или с субсчета депо номинального держателя к клиринговому счету или зачисление ценных бумаг на торговый счет депо номинального держателя или субсчет депо номинального держателя к клиринговому счету является основанием для проведения операций, связанных с таким их списанием или зачислением, по торговым счетам депо, открытым этим номинальным держателем, в том числе по торговым счетам депо владельцев ценных бумаг, без поручения лиц, которым открыты такие счета.

Особенности порядка и условий открытия и закрытия торгового счета депо, порядок осуществления операций по указанному счету определены нормативными актами Банка России.

Для обеспечения обязательств клиринговая организация в соответствии с правилами клиринга формирует имущественный пул (обособленная совокупность ценных бумаг и иного имущества из внесенных участниками клиринга), который обособляется:

- от имущества этой клиринговой организации и иных имущественных пулов — на отдельном клиринговом счете депо и на отдельном клиринговом товарном счете клиринговой организации,

- ценных бумаг и иного имущества участников пула — на отдельном субсчете депо либо на отдельном товарном субсчете, которые открываются владельцу ценных бумаг, номинальному держателю или доверительному управляющему к клиринговому счету депо или к клиринговому товарному счету, на которых обособляется имущество, составляющее имущественный пул.

При этом передача ИС, ценных бумаг с ИС и товаров с ОИС, равно как и другого имущества, в имущественный пул не влечет за собой перехода исключительных прав на ОИС и права собственности на указанные объекты обеспечения к клиринговой организации.

Клиринговая организация выдает участникам пула клиринговые сертификаты участия, которые могут являться индивидуальным клиринговым обеспечением, а также могут быть переданы по договору репо с центральным контрагентом или с Банком России либо в порядке универсального правопреемства.

Индивидуальное клиринговое обеспечение возникает с момента зачисления ценных бумаг с ИС на торговый счет депо и (или) клиринговый счет депо, а также в случае использования иного способа передачи ИС или товаров с ОИС в обеспечение с момента, определенного соглашением об индивидуальном клиринговом обеспечении.

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения участником клиринга своих обязательств удовлетворение требований, обеспеченных индивидуальным клиринговым обеспечением, осуществляется клиринговой организацией по ее выбору следующими способами:

- путем передачи указанного обеспечения кредитору в счет исполнения обязательства;

- продажи указанного обеспечения с передачей вырученных средств кредитору по обязательствам или приобретения за счет указанных средств иного имущества и передачи его кредитору;

- приобретения за счет обеспечения ценных бумаг либо иного имущества с их передачей кредитору по обязательствам;

- заключения договоров репо и иных договоров, предусмотренных нормативными актами Банка России, и путем передачи имущества, полученного по договорам, кредитору.

При коллективном клиринговом обеспечении исполнение обязательств организаций, допущенных к клирингу, а также обязательств с использованием ИС любого из участников клиринга реализуется в соответствии с соглашением о коллективном клиринговом обеспечении за счет гарантийного(ых) фонда(ов), включающего(их) ценные бумаги организаций-участников, а также иное имущество, определенное нормативными актами Банка России и являющееся предметом коллективного клирингового обеспечения, обособленного от имущества клиринговой организации на клиринговом(ых) счете(ах).

При этом ИС, ценные бумаги с ИС и товары с ОИС, обремененные залогом, не могут составлять гарантийный фонд. Дополнительные требования к составу гарантийного фонда и содержанию его объектов с использованием ИС могут быть установлены соглашением о коллективном клиринговом обеспечении.

11.2.6 Доступ к информации на фондовых рынках осуществляется в двух основных правовых режимах:

- обязательное раскрытие информации и обеспечение к ней свободного доступа для ознакомления всем заинтересованным в этом лицам независимо от целей получения такой информации;
- ограничение доступа к конфиденциальной информации, составляющей коммерческую и иную охраняемую законом тайну, включая инсайдерскую информацию, при обязательном обеспечении конфиденциальности сведений, предоставляемых участниками торгов в соответствии с правилами организованных торгов.

Биржа обязана обеспечить раскрытие и свободный доступ к своей информации для ознакомления всех заинтересованных в этом лиц независимо от целей ее получения путем размещения на своем сайте в информационно-телекоммуникационных сетях (в сети Интернет), включая:

- учредительные документы биржи;
- правила организованных торгов;
- положения о биржевом совете (совете секции) и решения биржевого совета (совета секции);
- годовые отчеты организатора торговли с приложением аудиторских заключений.

Требования к порядку и срокам раскрытия (предоставления) информации организатором торговли определяются Банком России. В раскрываемой (предоставляемой) информации о поданных заявках и заключенных на организованных торгах договорах организатор торговли не вправе идентифицировать стороны заключенного на организованных торгах договора и лицо, подавшее заявку, а также клиентов указанных лиц, если эти лица и (или) их клиенты не дали согласия на такую идентификацию.

Организатор торговли несет ответственность за убытки, возникшие в связи с использованием недостоверной и (или) неполной информации, раскрытой (предоставленной) организатором торговли, если использование такой информации обязательно в силу федеральных законов и принятых в соответствии с ними нормативных актов или договора.

Клиринговая организация и центральный контрагент обязаны обеспечить раскрытие и свободный доступ к своей информации для ознакомления всем заинтересованным в этом лицам независимо от целей ее получения путем размещения на своем сайте в информационно-телекоммуникационных сетях (в сети Интернет), включая:

- правила клиринга,
- перечень организаторов торговли, на торгах которых заключаются договоры, клиринг обязательств по которым осуществляется клиринговой организацией или центральным контрагентом;
- наименования депозитариев, на счетах которых учитываются права на ценные бумаги, являющиеся предметом коллективного клирингового обеспечения;
- методики определения выделенного капитала центрального контрагента;
- правила организации системы управления рисками центрального контрагента.

Биржа обязана обеспечить конфиденциальность информации, составляющей коммерческую и иную охраняемую законом тайну, конфиденциальность сведений, предоставляемых участниками торгов в соответствии с правилами организованных торгов, в том числе предоставлять такую информацию при условии обеспечения ее конфиденциальности и использования для осуществления своих функций (обязанностей):

- самим участникам торгов;
- иным лицам — только с согласия участников торгов;
- лицам, осуществляющим функции центрального контрагента, и (или) в клиринговую организацию, и (или) в организацию, которая осуществляет денежные расчеты по итогам клиринга, и (или) в расчетный депозитарий — без согласия участников торгов и их клиентов;
- в Банк России по запросу Банка России;
- в суды и арбитражные суды (судьям), а при наличии согласия руководителя следственного органа — в органы предварительного следствия по делам, находящимся в их производстве, а также в органы внутренних дел при осуществлении ими функций по выявлению, предупреждению и пресечению налоговых преступлений, а также иным лицам в соответствии с требованиями федеральных законов.

Клиринговая организация и центральный контрагент обязаны обеспечить конфиденциальность информации об обязательствах, в отношении которых проводится клиринг, конфиденциальность сведений, предоставляемых участниками клиринга, информации о торговых счетах депо и информации об операциях по указанным счетам, о которой стало известно в связи с оказанием клиринговых услуг и (или) осуществлением функций центрального контрагента, в том числе предоставлять такую информацию при условии обеспечения ее конфиденциальности и использования для осуществления своих функций (обязанностей):

- только самим участникам клиринга;

- иным лицам — только с согласия участников клиринга;

- судам и арбитражным судам (судьям), а при наличии согласия руководителя следственного органа — органам предварительного следствия по делам, находящимся в их производстве, а также органам внутренних дел при осуществлении ими функций по выявлению, предупреждению и пресечению налоговых преступлений при наличии согласия руководителя указанных органов.

Под инсайдерской информацией понимается точная и конкретная информация:

- которая не была распространена или предоставлена [в том числе сведения, составляющие коммерческую, служебную, банковскую тайну, тайну связи (в части информации о почтовых переводах денежных средств) и иную охраняемую законом тайну];

- распространение или предоставление которой может оказать существенное влияние на цены финансовых инструментов и (или) товаров [в том числе сведения, касающиеся одного или нескольких эмитентов эмиссионных ценных бумаг (далее — эмитент), одной или нескольких управляющих компаний инвестиционных фондов и паевых инвестиционных фондов (далее — управляющая компания), одного или нескольких хозяйствующих субъектов, либо одного или нескольких финансовых инструментов и (или) товаров];

- которая отнесена к информации, включенной в соответствующий перечень инсайдерской информации в соответствии с федеральным законом (ст. 3, 4 [9]).

К инсайдерской информации относится информация, исчерпывающий перечень которой утвержден нормативным актом Банка России, и включенная в соответствующие собственные перечни инсайдерской информации, которые утвердили следующие лица, признанные в соответствии с федеральным законом инсайдерами.

К инсайдерской информации Банка России, органов государственной власти и органов местного самоуправления относятся сведения:

- о принятых ими решениях об итогах торгов (тендеров);

- полученные ими в ходе проводимых проверок, а также о результатах таких проверок;

- о принятых ими решениях в отношении инсайдеров, о выдаче, приостановлении действия или об аннулировании (отзыве) лицензий (разрешений, аккредитаций) на осуществление определенных видов деятельности, а также иных разрешений;

- о принятых ими решениях о привлечении к административной ответственности инсайдеров, а также о применении к указанным лицам иных санкций;

- иная инсайдерская информация, определенная их нормативными актами.

Перечни инсайдерской информации Банка России и указанных инсайдеров подлежат раскрытию в информационно-телекоммуникационной сети Интернет на их официальных сайтах.

К инсайдерской информации не относятся:

- сведения, ставшие доступными неограниченному кругу лиц, в том числе в результате их распространения;

- осуществленные на основе общедоступной информации исследования, прогнозы и оценки в отношении финансовых инструментов, иностранной валюты и (или) товаров, а также рекомендации и (или) предложения об осуществлении операций с финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товарами.

Под распространением информации понимаются действия:

- направленные на получение информации неопределенным кругом лиц или на передачу информации неопределенному кругу лиц, в том числе путем ее раскрытия в соответствии с законодательством Российской Федерации о ценных бумагах;

- связанные с опубликованием информации в средствах массовой информации, в том числе в электронных, информационно-телекоммуникационных сетях, доступ к которым не ограничен определенным кругом лиц (включая сеть Интернет);

- связанные с распространением информации через электронные, информационно-телекоммуникационные сети, доступ к которым не ограничен определенным кругом лиц (включая сеть Интернет).

11.2.7 Приостановление или прекращение организованных торгов

Биржа обязана:

- приостановить или прекратить организованные торги в случаях, порядке и сроки, которые установлены нормативными актами Банка России, а также в случаях, установленных федеральными законами, как в отношении всех ценных бумаг, которые допущены к организованным торгам, или всех заключаемых на организованных торгах договоров, так и в отношении отдельных ценных бумаг и (или) договоров;

- уведомить о приостановлении или прекращении и возобновлении организованных торгов Банк России, а также участников торгов, клиринговую организацию и центрального контрагента в порядке и сроки, которые установлены нормативными актами Банка России и (или) правилами организованных торгов.

11.3 Особенности монополистической деятельности хозяйствующих субъектов и формы недобросовестной конкуренции при использовании интеллектуальной собственности на фондовых рынках

К особенностям монополистической деятельности хозяйствующих субъектов и основным формам недобросовестной конкуренции при использовании ИС на фондовых рынках, наряду с указанными в 5.6 и 9.3.2, могут быть отнесены незаконное распространение инсайдерской информации и манипулирование рынком.

К манипулированию рынком относятся следующие действия:

1) умышленное распространение через средства массовой информации, в том числе через электронные, информационно-телекоммуникационные сети, доступ к которым не ограничен определенным кругом лиц (включая сеть Интернет), иным способом заведомо ложных сведений, в результате которого цена, спрос, предложение или объем торгов финансовым инструментом отклонились от уровня или поддерживались на уровне, существенно отличающемся от того уровня, который сформировался бы без распространения таких сведений;

2) совершение операций с финансовым инструментом (на основании заявок, адресованных всем участникам торгов, если информация о лицах, подавших заявки, а также о лицах, в интересах которых поданы заявки, не раскрывается другим участникам торгов) по предварительному соглашению между участниками торгов и (или) их работниками и (или) лицами, за счет или в интересах которых совершаются указанные операции, в результате которых цена, спрос, предложение или объем торгов финансовым инструментом отклонились от уровня или поддерживались на уровне, существенно отличающемся от того уровня, который сформировался бы без таких операций;

3) совершение сделок на основании заявок, адресованных всем участникам торгов, если информация о лицах, подавших заявки, а также о лицах, в интересах которых поданы заявки, не раскрывается другим участникам торгов, обязательства сторон по которым исполняются за счет или в интересах одного лица, в результате которых цена, спрос, предложение или объем торгов финансовым инструментом отклонились от уровня или поддерживались на уровне, существенно отличающемся от того уровня, который сформировался бы без таких сделок;

4) выставление (на торгах на основании заявок, адресованных всем участникам торгов, если информация о лицах, подавших такие заявки, а также о лицах, в интересах которых поданы такие заявки, не раскрывается другим участникам торгов) за счет или в интересах одного лица заявок, в результате которого на организованных торгах одновременно появляются две и более заявки противоположной направленности, в которых цена покупки финансового инструмента выше цены либо равна цене продажи такого же финансового инструмента, в том случае если на основании указанных заявок совершены операции, в результате которых цена, спрос, предложение или объем торгов финансовым инструментом отклонились от уровня или поддерживались на уровне, существенно отличающемся от того уровня, который сформировался бы без таких операций;

5) неоднократное в течение торгового дня совершение на организованных торгах сделок за счет или в интересах одного лица на основании заявок, имеющих на момент их выставления наибольшую цену покупки либо наименьшую цену продажи финансового инструмента, в результате которых их цена существенно отклонилась от уровня, который сформировался бы без таких сделок, в целях последующего совершения за счет или в интересах того же или иного лица противоположных сделок по таким ценам и последующее совершение таких противоположных сделок;

6) неоднократное в течение торгового дня совершение на организованных торгах за счет или в интересах одного лица сделок в целях введения в заблуждение относительно цены финансового инструмента, в результате которых цена финансового инструмента поддерживалась на уровне, существенно отличающемся от уровня, который сформировался бы без таких сделок;

7) неоднократное неисполнение обязательств по операциям, совершенным на организованных торгах без намерения их исполнения, с одним и тем же финансовым инструментом, в результате чего цена, спрос, предложение или объем торгов финансовым инструментом отклонились от уровня или поддерживались на уровне, существенно отличающемся от того уровня, который сформировался бы без таких операций. Указанные действия не признаются манипулированием рынка, если обязательства

по данным операциям были прекращены по основаниям, предусмотренным правилами организатора торговли и (или) клиринговой организации.

Критерии существенного отклонения цены, спроса, предложения или объема торгов финансовым инструментом по сравнению с уровнем цены, спроса, предложения или объема торгов такими финансовым инструментом, который сформировался бы без учета указанных действий, устанавливаются в зависимости от вида, ликвидности и (или) рыночной стоимости финансового инструмента организатором торговли на основании методических рекомендаций Банка России.

Не являются манипулированием рынка действия, в рамках которых порядок и условия поддержания цен, спроса, предложения или объема торгов финансовым инструментом установлены нормативными актами Банка России и которые направлены на поддержание:

1) цен на ценные бумаги в связи с размещением и обращением ценных бумаг и осуществляются участниками торгов в соответствии с договором с эмитентом или лицом, обязанным по ценным бумагам;

2) цен в связи с осуществлением выкупа, приобретения акций, погашения инвестиционных паев закрытых паевых инвестиционных фондов в случаях, установленных федеральными законами;

3) цен, спроса, предложения или объема торгов финансовым инструментом и осуществляются участниками торгов в соответствии с договором, одной из сторон которого является организатор торговли.

11.4 Субъекты антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при использовании интеллектуальной собственности на фондовых рынках

11.4.1 К основным субъектам антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при использовании ИС на фондовых рынках относятся:

- федеральный антимонопольный орган;
- Банк России;
- фондовая биржа;
- профессиональные участники рынка;
- центральный контрагент;
- клиринговая организация;
- участники торгов;
- эмитенты и добросовестные приобретатели;
- инсайдеры;
- суды Российской Федерации.

11.4.2 Антимонопольный орган в рамках реализации своего статуса, указанного в 6.2, в целях защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции в отношениях, в которых участвуют Банк России и поднадзорные ему финансовые организации, имеет следующие полномочия и осуществляет следующие функции:

- направляет в Банк России предложения о приведении в соответствие с антимонопольным законодательством принятых им актов и (или) прекращении действий, если такие акты и (или) действия нарушают антимонопольное законодательство;

- обращается в суд с заявлениями об обжаловании противоречащих антимонопольному законодательству нормативных правовых актов Банка России;

- обращается в арбитражный суд с исками, заявлениями о признании недействующими либо недействительными полностью или частично противоречащих антимонопольному законодательству, в том числе создающих необоснованные препятствия для осуществления предпринимательской деятельности, ненормативных актов Банка России;

- устанавливает доминирующее положение финансовой организации, поднадзорной Банку России, в порядке, утвержденном Правительством Российской Федерации, по согласованию с Банком России;

- утверждает по согласованию с Банком России правила недискриминационного доступа к услугам финансовых организаций, поднадзорных Банку России [которые должны содержать: перечень услуг, к которым предоставляется недискриминационный доступ; перечень информации, позволяющей обеспечить возможность сопоставления участниками соответствующего рынка услуг, а также иной необходимой для доступа на такой рынок и (или) обращения услуг существенной информации, и порядок ее раскрытия; существенные условия договоров и (или) типовые договоры о предоставлении доступа к услугам; порядок определения потребителей, подлежащих обязательному обслуживанию, установления минимального уровня их обеспечения и очередности предоставления доступа к услугам в случае невозможности удовлетворения в полном объеме потребностей в услугах)]:

- утверждает по согласованию с Банком России методику определения необоснованно высокой и необоснованно низкой цены услуги кредитной организации;

- утверждает по согласованию с Банком России порядок проведения анализа состояния конкуренции в целях установления доминирующего положения финансовой организации, поднадзорной Банку России.

11.4.3 Банк России в рамках реализации своего статуса, указанного в 6.2, осуществляет в рамках настоящего раздела следующие полномочия и функции:

- регулирование деятельности по проведению организованных торгов, клиринговой деятельности и деятельности центрального контрагента, установление требований и обеспечение проведения единой государственной политики в этой области; принятие нормативных актов, выдача разъяснений и разработка методических рекомендаций по вопросам практики применения законодательства Российской Федерации о противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком;

- взаимодействие с некредитными финансовыми организациями, их ассоциациями, союзами и их саморегулируемыми организациями, проведение консультаций с ними перед принятием наиболее важных решений нормативного характера, представление необходимых разъяснений, рассмотрение предложений по вопросам регулирования деятельности в сфере финансовых рынков;

- установление порядка ведения реестров участников торгов и их клиентов, реестров заявок и реестров договоров, заключенных на организованных торгах, требований к порядку и срокам предоставления выписок из указанных реестров, требований на снижение рисков при проведении организованных торгов и требований к осуществлению внутреннего контроля;

- установление особенностей проведения организованных торгов ценными бумагами с ИС и требований к содержанию спецификаций договоров, являющихся производными финансовыми инструментами, а также порядка и сроков предоставления информации организатором торговли о таких ценных бумагах и таких производных финансовых инструментах;

- осуществление регистрации правил организованных торгов, правил клиринга и иных документов организаторов торговли, клиринговых организаций и центральных контрагентов, в том числе спецификаций договоров, подлежащих регистрации, а также вносимых в них изменений;

- установление требований к управлению рисками при осуществлении клиринговой деятельности, к организации и осуществлению внутреннего контроля и внутреннего аудита клиринговой организацией; требований к индивидуальному и коллективному клиринговому обеспечению, размещению имущества и формированию активов центрального контрагента, а также к кругу лиц, которым центральный контрагент и участники клиринга имеют право открывать торговые и клиринговые счета;

- установление требований к управлению рисками центрального контрагента, стресс-тестированию рисков и оценке точности модели центрального контрагента и проведение стресс-тестирования таких рисков; осуществление надзора и наблюдения за соблюдением центральным контрагентом установленных требований в целях совершенствования центральным контрагентом своей деятельности;

- осуществление лицензирования биржи и клиринговой деятельности, ведение реестра лицензий и аннулирование их, а также присвоение/лишение статуса центрального контрагента, в том числе приостановление действия или аннулирование лицензии на осуществление профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг при нарушении законодательства о противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком;

- установление ограничений на товары, в отношении которых могут быть заключены договоры на организованных торгах, и требований, соблюдение которых является условием допуска товаров к организованным торгам;

- раскрытие информации о сделках, совершенных Банком России с ценными бумагами на организованных торгах в составе, порядке и сроках, которые установлены советом директоров; о приостановлении действия или об аннулировании лицензии на осуществление профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг; о назначенных им административных наказаниях за неправомерное использование инсайдерской информации и (или) манипулирование рынком; о выданных предписаниях, а также о приостановлении торговли;

- определение правил, состава, порядка и сроков раскрытия (предоставления) информации организаторами торговли, клиринговыми организациями и центральными контрагентами, а также правил предоставления информации в Банк России и участникам клиринга;

- установление требований к порядку хранения и защиты информации и документов, связанных с проведением организованных торгов, с осуществлением клиринговой деятельности и функций центрального контрагента, а также к срокам их хранения;

- установление квалификационных требований и требований к профессиональному опыту, утверждение программ квалификационных экзаменов для аттестации, определение типов и форм квалификационных аттестатов и ведение реестра аттестованных лиц, оценка соответствия должностных и иных лиц некредитных финансовых организаций квалификационным требованиям и (или) требованиям к деловой репутации, требование замены должностных лиц в случае их несоответствия указанным требованиям; аннулирование квалификационных аттестатов в случае неоднократного или грубого нарушения аттестованными лицами установленных требований;

- ведение БД о некредитных финансовых организациях, осуществление контроля за организаторами торговли, клиринговыми организациями, надзора и наблюдения за центральными контрагентами (мониторинг, оценка деятельности и подготовка рекомендаций центральному контрагенту), а также проверка их деятельности (плановые проверки не чаще одного раза в год), в том числе при осуществлении ими контрольных функций;

- отказ в предоставлении предварительного согласия и последующего одобрения Банка России на совершение сделки(ок) в случаях и порядке, установленных федеральными законами, включая выявление неудовлетворительного финансового положения лица, приобретающего акции (доли) некредитной финансовой организации в количестве, превышающем значения, и (или) устанавливающего контроль в отношении акционера (участника) некредитной финансовой организации или признание этого лица не соответствующим требованиям к деловой репутации; обеспечение государственного контроля за соблюдением требований законодательства о противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком; проведение проверки и выявление нарушений, принятие мер по прекращению таких нарушений и их предупреждению, в том числе выдачу обязательных для исполнения предписаний об устранении допущенных нарушений и последствий таких нарушений и (или) о недопущении аналогичных нарушений в дальнейшем, а также о приостановлении организованных торгов; а также привлечение к ответственности за их совершение, в том числе обращение в органы внутренних дел для проведения оперативно-розыскных мероприятий в случаях и порядке, которые установлены законодательством Российской Федерации;

- принятие предусмотренных федеральными законами мер, направленных на предотвращение, выявление и пресечение нарушений федеральных законов и принятых в соответствии с ними нормативных актов;

- обращение в суд и в арбитражный суд с требованием о ликвидации юридических лиц, осуществляющих деятельность без соответствующих лицензий;

- иные функции, предусмотренные федеральными законами.

11.4.4 Биржа

Биржей как организатором торговли является акционерное общество, имеющее лицензию Банка России на ведение биржевой деятельности.

К основным полномочиям и функциям биржи, наряду с указанными в 11.2, в соответствии с российским законодательством [4], [5] отнесены:

- регулярное (систематическое) в соответствии с правилами торгов оказание услуг по договору об оказании услуг по проведению организованных торгов с участниками торгов, заключение которого осуществляется путем присоединения к указанному договору. При этом организатор торгов не вправе совмещать свою деятельность с брокерской, дилерской и депозитарной деятельностью, а также с деятельностью по управлению ценными бумагами, быть центральным контрагентом, а также заниматься производственной, торговой и страховой деятельностью, деятельностью кредитных организаций, деятельностью по ведению реестра владельцев ценных бумаг, управлению акционерными инвестиционными фондами, паевыми инвестиционными фондами и негосударственными пенсионными фондами, деятельностью специализированных депозитариев инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов и негосударственных пенсионных фондов, акционерных инвестиционных фондов, негосударственных пенсионных фондов по пенсионному обеспечению и пенсионному страхованию;

- при совмещении деятельности по проведению организованных торгов с иными видами деятельности принятие мер по предотвращению и урегулированию конфликта интересов, возникающего у организатора торговли в связи с таким совмещением. Если конфликт интересов организатора торговли, совмещающего деятельность по проведению организованных торгов с иными видами деятельности, о котором участники торгов или лицо, осуществляющее функции центрального контрагента, не были уведомлены заранее, привел к действиям организатора торговли, нанесшим ущерб интересам участника торгов или лица, осуществляющего функции центрального контрагента, организатор

торговли обязан за свой счет возместить убытки в порядке, установленном гражданским законодательством Российской Федерации;

- ведение реестра участников торгов и их клиентов, реестра заявок и реестра заключенных на организованных торгах договоров в соответствии с нормативными актами Банка России;

- организация системы управления рисками, связанными с организацией торгов, а также с осуществлением операций с собственным имуществом;

- организация и осуществление внутреннего контроля и внутреннего аудита, во исполнение чего назначает контролера и внутреннего аудитора или формирует отдельные структурные подразделения (службу внутреннего контроля и службу внутреннего аудита);

- осуществление контроля за соответствием установленным требованиям и их соблюдением участниками торгов ценных бумаг и их эмитентов (обязанных лиц), а также контроль за операциями, осуществляемыми на организованных торгах, в том числе в целях предотвращения, выявления и пресечения неправомерного использования инсайдерской информации и (или) манипулирования рынком.

Биржа вправе застраховать риск своей ответственности перед участниками торгов за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязательств.

Лицензия биржи может быть аннулирована Банком России, в том числе в случаях:

- неисполнения предписания Банка России о приостановлении или прекращении проведения организованных торгов; неоднократного в течение одного года неисполнения в установленный срок организатором торговли предписаний Банка России;

- неоднократного в течение одного года нарушения биржей установленных требований, в том числе нарушения требований к раскрытию информации, нарушения более чем на 15 рабочих дней сроков представления отчетов при осуществлении деятельности по проведению организованных торгов;

- если деятельность по проведению организованных торгов не осуществлялась в течение полутора лет подряд;

- прекращения руководства текущей деятельностью организатора торговли (принятие решения о приостановлении или досрочном прекращении полномочий единоличного исполнительного органа без одновременного принятия решения об образовании временного единоличного исполнительного органа или нового единоличного исполнительного органа либо отсутствие лица, осуществляющего функции единоличного исполнительного органа свыше одного месяца без возложения его полномочий на иное лицо, соответствующее требованиям к лицу, осуществляющему функции единоличного исполнительного органа).

К основным органам управления биржи относятся:

а) совет директоров (наблюдательный совет), в полномочия которого входит утверждение внутренних документов, в том числе по корпоративному управлению, предотвращению конфликта интересов управления рисками при проведении организованных торгов. Положения о биржевом совете (совете секции);

б) биржевой совет и (или) совет секции каждой торговой (биржевой) секции, который рассматривает и принимает рекомендации уполномоченному органу биржи, в том числе по вопросам:

- внесения в правила организованных торгов изменений, за исключением изменений, внесение которых является обязательным в силу требований федеральных законов и принятых в соответствии с ними нормативных актов Банка России,

- изменения клиринговой организации, осуществляющей клиринг обязательств из договоров, заключенных на организованных торгах,

- изменения центрального контрагента;

в) экспертный совет, который проводит экспертизу и дает заключения, в том числе о соответствии компаний-эмитентов одному из обязательных критериев инновационности для включения в сектор РИИ биржи, указанных в перечислении в) 11.2.2, а также о соответствии условий отнесения к ценным бумагам высокотехнологичного (инновационного) сектора экономики акций, облигаций российских организаций и инвестиционных паев, обращающихся на организованном рынке ценных бумаг, представленных эмитентом.

11.4.5 Профессиональные участники рынка

К профессиональным участникам рынка ценных бумаг относятся юридические лица, которые осуществляют в соответствии с законодательством Российской Федерации [4], [5] следующие виды деятельности:

- брокерская (брокер);
- дилерская (дилер);
- по управлению ценными бумагами (управляющий);
- депозитарная (депозитарий);
- по ведению реестра владельцев ценных бумаг (регистратор).

11.4.6 Центральный контрагент

Центральным контрагентом признается юридическое лицо, являющееся одной из сторон заключаемых договоров, обязательства по которым подлежат включению в клиринговый пул, имеющее лицензию небанковской кредитной организации на осуществление банковских операций, а также лицензию на осуществление клиринговой деятельности, и которому присвоен статус центрального контрагента в соответствии с федеральным законом.

К основным полномочиям и функциям центрального контрагента, наряду с указанными в 11.2, в соответствии с российским законодательством [4], [6] отнесены:

- обеспечение минимального размера собственных средств (капитала) в сумме 300 млн руб.;
- регистрация в Банке России документов и вносимых в них изменений: правил клиринга; правил организации системы управления рисками центрального контрагента; методики определения выделенного капитала центрального контрагента; методики стресс-тестирования рисков центрального контрагента; методики оценки точности модели центрального контрагента;
- проведение не реже одного раза в два года операционного аудита.

11.4.7 Клиринговая организация

Клиринговой организацией признается юридическое лицо, имеющее право на основании лицензии Банка России на осуществление клиринговой деятельности и оказывающее клиринговые услуги участникам клиринга на основании заключенного с ними договора присоединения об оказании клиринговых услуг.

К основным полномочиям и функциям клиринговой организации, наряду с указанными в 11.2, в соответствии с российским законодательством [4], [6] отнесены:

а) обеспечение минимального размера собственных средств клиринговой организации, который должен быть не менее 100 млн руб., в состав которых в числе показателей бухгалтерского баланса включаются в том числе уставный капитал; собственные акции, выкупленные у акционеров; переоценка внеоборотных активов;

б) выполнение обязательных нормативов, лицензионных требований и условий при выдаче лицензии без ограничения срока ее действия, в том числе к наличию одного или нескольких отдельных структурных подразделений, созданных для осуществления деятельности по проведению организованных торгов в случае совмещения указанной деятельности с иными видами деятельности; к правилам организованных торгов; порядку организации мониторинга организованных торгов, а также контроля за участниками торгов и иными лицами в соответствии с установленными требованиями; к организации внутреннего контроля и к документам, определяющим меры на снижение рисков деятельности по организации торгов.

Лицензия может быть аннулирована Банком России, в том числе в случаях:

- неисполнения предписания Банка России о запрете на проведение всех или части операций; в случае неоднократного в течение одного года неисполнения в установленный срок клиринговой организацией предписания Банка России,
- неоднократного в течение одного года нарушения клиринговой организацией установленных требований, в том числе нарушения требований к раскрытию информации, нарушения более чем на 15 рабочих дней сроков представления отчетов при осуществлении клиринговой деятельности,
- если клиринговая деятельность не осуществлялась в течение полутора лет подряд,
- прекращения либо утраты статуса центрального контрагента;

в) ведение проверки и оценки обязательств, внутреннего учета обязательств участников клиринга и лица, осуществляющего функции центрального контрагента, а также учета информации об имуществе, предназначенном для исполнения обязательств, имуществе, являющемся предметом обеспечения, в том числе индивидуального и коллективного клирингового обеспечения.

Основным органом управления клиринговой организации является совет директоров (наблюдательный совет), к компетенции которого относится в том числе утверждение правил клиринга, документов, определяющих порядок организации и осуществления внутреннего аудита и правила организации системы управления рисками, утверждение положения о комитете по рискам и состава этого комитета.

В структуре клиринговой организации должны быть предусмотрены должностные лица или отдельные структурные подразделения, ответственные за организацию системы управления рисками, внутренний аудит, внутренний контроль.

11.4.8 Участники торгов

Участниками торгов являются лица, допущенные к организованным торгам ценными бумагами, а также лица, с которыми заключаются договоры, являющиеся производными финансовыми инструментами, в соответствии с законодательством об организованных торгах, в частности:

- профессиональные участники рынка ценных бумаг (дилеры, брокеры и управляющие);
- управляющие компании инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов;
- центральный контрагент;
- Банк России и Федеральное казначейство.

Правилами организованных торгов могут быть определены различные группы (категории) участников торгов и установлены различные требования к таким участникам торгов, а также различные права и обязанности таких участников торгов [например, маркет-мейкер — участник торгов, который на основании договора, одной из сторон которого является организатор торговли, принимает на себя обязательства по поддержанию цен, спроса, предложения и (или) объема торгов финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товаром на условиях, установленных таким договором].

При этом требования, предъявляемые к участникам торгов одной группы (категории), права и обязанности таких участников должны быть одинаковыми. Если это предусмотрено договором с клиентом, участник торгов вправе быть одновременно коммерческим представителем разных сторон договора, заключенного на организованных торгах, в том числе лиц, не являющихся предпринимателями.

11.4.9 Эмитенты и добросовестные приобретатели

Эмитентами признаются юридические лица, исполнительный орган государственной власти, орган местного самоуправления, которые несут от своего имени или от имени публично-правового образования обязательства перед владельцами ценных бумаг по осуществлению прав, закрепленных этими ценными бумагами, в том числе на основании договоров с биржей, клиринговой организацией и профессиональными участниками рынка ценных бумаг.

Добросовестным приобретателем признается лицо, которое приобрело ценные бумаги, произвело их оплату и в момент приобретения не знало и не могло знать о правах третьих лиц на эти ценные бумаги, если не доказано иное.

11.4.10 Инсайдерами признаются лица, имеющие доступ к инсайдерской информации в силу закона, на основании договора или другом законном основании и обязанные обеспечить режим ее конфиденциальности, в том числе:

- эмитенты и управляющие компанией;
- хозяйствующие субъекты, включенные в реестр и занимающие доминирующее положение на рынке определенного товара в географических границах Российской Федерации;
- организаторы торговли, клиринговые организации, а также депозитарии и кредитные организации, осуществляющие расчеты по результатам сделок, совершенных через организаторов торговли;
- профессиональные участники рынка ценных бумаг и иные лица, осуществляющие в интересах клиентов операции с финансовыми инструментами и (или) товарами, получившие инсайдерскую информацию от клиентов;
- лица, имеющие доступ к инсайдерской информации на основании договоров, заключенных с соответствующими инсайдерами, в том числе аудиторы (аудиторские организации), оценщики (юридические лица, с которыми оценщики заключили трудовые договоры), профессиональные участники рынка ценных бумаг, кредитные организации, страховые организации;
- лица, которые владеют не менее чем 25 % голосов в высшем органе управления лиц, являющихся инсайдерами, а также лица, которые в силу владения акциями (долями) в уставном капитале указанных лиц имеют доступ к инсайдерской информации на основании федеральных законов или учредительных документов;
- члены совета директоров (наблюдательного совета), члены коллегиального исполнительного органа, лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа (в том числе управляющая организация, управляющий либо временный единоличный исполнительный орган), члены ревизионной комиссии юридических лиц, являющихся инсайдерами, управляющих организаций;
- лица, имеющие доступ к информации о направлении добровольного, обязательного или конкурирующего предложения о приобретении акций, в том числе направившие в акционерное общество добровольные или конкурирующие предложения, кредитная организация, предоставившая банковскую гарантию, оценщик (юридические лица, с которыми оценщики заключили трудовые договоры);
- имеющие доступ к инсайдерской информации руководители федеральных органов исполнительной власти, руководители исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации, выборные должностные лица местного самоуправления, государственные служащие и муниципальные служащие этих органов, а также имеющие доступ к инсайдерской информации служащие (работники) Банка России, члены Национального банковского совета;

- информационные агентства, осуществляющие раскрытие или предоставление инсайдерской информации;

- рейтинговые агентства;

- физические лица, имеющие доступ к инсайдерской информации на основании трудовых и (или) гражданско-правовых договоров, заключенных с соответствующими инсайдерами.

11.5 Правила и процедуры взаимодействия субъектов антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при использовании интеллектуальной собственности на фондовых рынках

11.5.1 Котировка и листинг ценных бумаг

Биржа осуществляет контроль за соответствием ценных бумаг с ИС (представляемых ценных бумаг) и (или) их эмитента (лица, обязанного по ценным бумагам), которые включены в Список ценных бумаг, допущенных к организованным торгам для заключения договоров купли-продажи, в том числе в котировальные списки при их формировании и сохранении в котировальных списках, требованиям, установленным Положением Банка России [18] и правилами листинга, на протяжении всего периода организованных торгов в отношении этих ценных бумаг.

При осуществлении контроля соответствия ценных бумаг с ИС и их эмитентов указанным требованиям, сохранения в котировальных списках первого (высшего) уровня или второго уровня или в некотировальной части Списка ценных бумаг, допущенных к организованным торгам, и в целях предупреждения недобросовестной конкуренции при использовании ИС особое внимание организатором торгов обращается на нижеприведенные критерии, несоблюдение которых создает риски ИС при обороте таких ценных бумаг.

Для включения/сохранения акций с ИС эмитента в котировальный список первого (высшего) уровня такой эмитент должен соответствовать наряду с другими условиями, установленными Банком России, следующим требованиям:

- в состав избранного эмитентом совета директоров (наблюдательного совета) должен входить независимый директор по вопросам ИС с учетом положений Кодекса корпоративного управления, рекомендованного к применению Банком России;

- наличие утвержденной советом директоров политики в области внутреннего аудита, в соответствии с которой к основным функциям комитета по аудиту должны быть отнесены в том числе контроль за обеспечением полноты, точности и достоверности финансовой отчетности эмитента, включая наличие и оборот нематериальных активов и долю ИС в уставном капитале/пае, а также контроль за надежностью и эффективностью функционирования системы управления рисками и внутреннего контроля в сфере ИС;

- наличие у эмитента корпоративного секретаря либо специального структурного подразделения, выполняющего в соответствии с утвержденным советом директоров положением в том числе функции обеспечения взаимодействия эмитента с органами антимонопольного регулирования, организаторами торговли, регистратором, иными профессиональными участниками рынка ценных бумаг в рамках полномочий, закрепленных за корпоративным секретарем, в том числе по вопросам ИС.

Для включения акций с ИС эмитента в котировальный список второго уровня такой эмитент должен соответствовать, наряду с другими условиями, установленными Банком России для соответствующих списков, следующим требованиям:

- наличие утвержденной советом директоров политики в области внутреннего аудита, в соответствии с которой к основным функциям сформированного комитета по аудиту должны быть отнесены в том числе контроль за обеспечением полноты, точности и достоверности финансовой отчетности эмитента, включая наличие и оборот нематериальных активов и долю ИС в уставном капитале/пае, а также контроль за надежностью и эффективностью функционирования системы управления рисками и внутреннего контроля в сфере ИС.

Для включения/сохранения облигаций российского эмитента в котировальный список первого (высшего) уровня облигации и такой эмитент должны соответствовать, наряду с другими условиями, установленными Банком России, следующим требованиям:

- обязательное наличие обеспечения для выпуска облигаций с ИС [наличие залога ИС, обеспечивающего исполнение обязательств по облигациям, поручительство (независимая гарантия), если номинальная стоимость всех выпущенных эмитентом облигаций превышает размер его уставного капитала, при этом размер предоставленного обеспечения в виде ИС не должен быть менее суммы номинальной стоимости всех облигаций включаемого в котировальный список выпуска (дополнительного выпуска) и совокупного купонного дохода по ним];

- наличие утвержденной советом директоров политики в области внутреннего аудита, в соответствии с которой к основным функциям структурного подразделения по аудиту (внешней независимой организации, привлекаемой для этих целей) должны быть отнесены в том числе оценка эффективности системы управления рисками в сфере ИС [для кредитных организаций — проверка эффективности методологии оценки банковских рисков и процедур управления банковскими рисками при использовании ИС, установленных внутренними документами кредитной организации (методиками, программами, правилами, порядками и процедурами совершения банковских операций и сделок, управления банковскими рисками, и проверка полноты применения указанных документов, проверка деятельности службы управления рисками)], а также оценка корпоративного управления, включая наличие учетной политики, оборот НМА, долю ИС в уставном капитале/пае.

При возникновении оснований исключения ценных бумаг, установленных правилами листинга, из котировального списка первого (высшего) уровня или котировального списка второго уровня биржа принимает решение о переводе ценных бумаг из котировального списка первого (высшего) уровня в котировальный список второго уровня или в некотировальную часть списка (о переводе ценных бумаг из котировального списка второго уровня в некотировальную часть Списка ценных бумаг, допущенных к организованным торгам) либо делистинге.

Под делистингом ценных бумаг понимается исключение ценных бумаг организатором торговли из Списка ценных бумаг, допущенных к организованным торгам для заключения договоров купли-продажи, в том числе исключение ценных бумаг биржей из котировального списка.

При этом биржа раскрывает информацию только о несоответствии ценных бумаг (представляемых ценных бумаг) и (или) их эмитента (лица, обязанного по ценным бумагам) требованиям, установленным Правилами банка России и биржи.

Если эмитент ценных бумаг или лицо, обязанное по ценным бумагам, не соблюдает требования законодательства о ценных бумагах, законодательства об инвестиционных фондах, а также в случае несоответствия ценной бумаги требованиям законодательства Российской Федерации, организатор торговли не позднее торгового дня, когда узнал или должен был узнать о таком нарушении (несоответствии), определяет возможность или невозможность устранения допущенного нарушения (несоответствия).

Если указанное нарушение (несоответствие) может быть устранено, биржа принимает одно из следующих решений:

- об оставлении ценной бумаги в списке (соответствующем котировальном списке) и установлении срока для устранения нарушения (несоответствия), который не может превышать 6 мес;

- исключении ценной бумаги из списка (соответствующего котировального списка) с учетом существенности нарушения (несоответствия) и систематичности возникновения нарушений (несоответствий).

Критерии систематичности и существенности нарушений устанавливаются биржей. Решение о существенности и систематичности нарушений принимается биржей исключительно для принятия решения об оставлении ценных бумаг в списке (котировальном списке), либо об исключении ценных бумаг из списка (котировального списка), либо о применении иных мер воздействия, установленных правилами листинга.

11.5.2 Контроль и экспертиза соответствия условиям инновационности

Биржа осуществляет контроль за соответствием ценных бумаг с ИС (представляемых ценных бумаг) и (или) их эмитента (лица, обязанного по ценным бумагам) при торговле ими, особенно при размещении ценных бумаг с ИС на биржевой площадке в секторах РИИ и роста, на которых предоставляются льготы и преференции для привлечения инвестиций в компании инновационных секторов российской экономики.

В рамках контроля для минимизации рисков и в целях предупреждения недобросовестной конкуренции при использовании ИС особого внимания со стороны биржи требуют следующие процедуры:

- контроль полноты раскрытия эмитентом обязательной информации в соответствии с требованиями, установленными федеральными законами и Банком России;

- подготовка заключения листингового агента с обоснованием оценки рыночной капитализации, включающей оценку рыночной стоимости ИС, используемой при обеспечении ценных бумаг, и его экспертиза на бирже;

- экспертиза структуры и содержания инвестиционного меморандума, в число обязательных элементов которого должны входить условия и механизмы использования эмитентом ИС при реализации инвестиционного инновационного проекта;

- экспертиза соответствия компаний-эмитентов одному из обязательных критериев инновационности для включения в сектор РИИ биржи, указанных в перечислении в 11.2.2, предполагающих обязательное использование ИС эмитента в рамках инновационных технологий, способов и подходов;

- проверка и оценка соответствия условий отнесения к ценным бумагам высокотехнологичного (инновационного) сектора экономики акций, облигаций российских организаций и инвестиционных паев, обращающихся на организованном рынке ценных бумаг, представленных эмитентом акций, эмитентом облигаций или управляющей компанией на основании их соответствующего заявления, где необходимым условием является использование эмитентами их ИС при обеспечении указанных ценных бумаг.

При положительной оценке соответствия биржа принимает решение об отнесении этих акций, облигаций или инвестиционных паев, обращающихся на организованном рынке ценных бумаг, к ценным бумагам высокотехнологичного (инновационного) сектора экономики и включает этих эмитентов в перечень эмитентов акций, эмитентов облигаций и паевых инвестиционных фондов, чьи бумаги отнесены к ценным бумагам высокотехнологичного (инновационного) сектора экономики с его последующим размещением на своем официальном сайте в сети Интернет не позднее рабочего дня, следующего за днем актуализации содержащегося в нем перечня.

При несоблюдении эмитентом акций, эмитентом облигаций или управляющей компанией вышеуказанных условий биржа принимает решение об исключении ценных бумаг, обращающихся на организованном рынке ценных бумаг, из ценных бумаг высокотехнологичного (инновационного) сектора экономики и их эмитентов из указанного перечня.

11.5.3 Проверка заявки на организованных торгах

При проведении проверки полученных заявок в отношении ценных бумаг с ИС, допущенных к организованным торгам, на их соответствие условиям правил организованных торгов в целях предупреждения недобросовестной конкуренции при использовании ИС, наряду с другими условиями, в правилах биржи могут быть предусмотрены следующие процедуры:

- порядок и условия проверки заявок в отношении ценных бумаг с ИС, в том числе в которых указан клиринговый брокер;

- порядок установления соответствия заявок в отношении ценных бумаг с ИС друг другу, включая признаки, по которым это соответствие определяется, и порядок фиксации такого соответствия;

- указание последствий подачи заявок на организованных торгах с нарушением указанных правил, в том числе отказа в регистрации поданной заявки в реестре заявок или аннулирование (удаление) зарегистрированной заявки.

11.5.4 Правила заключения договора на бирже

При заключении договоров в отношении ценных бумаг с ИС и их контроле со стороны биржи и заинтересованных лиц в порядке, предусмотренном федеральным законом, правила торгов в целях предупреждения недобросовестной конкуренции при использовании ИС могут предусматривать дополнительные условия:

- требования к содержанию договора в отношении ценных бумаг с ИС могут содержаться в заявках, в правилах организованных торгов, а при обеспечении обязательств в сделках с использованием ИС — в правилах клиринга соответствующей клиринговой организации, которые должны при этом соответствовать правилам биржи;

- основания и порядок начала, приостановления или прекращения заключения договоров в отношении ценных бумаг с ИС, являющихся производными финансовыми инструментами, договоров репо. При этом биржа при проведении организованных торгов, на которых заключаются такие договоры в отношении ценных бумаг с ИС, являющиеся производными финансовыми инструментами, обязана утвердить спецификации таких договоров и зарегистрировать в Банке России как указанные спецификации договоров, так и вносимые в них изменения;

- порядок заключения на организованных торгах договоров в отношении ценных бумаг с ИС, в том числе договоров в отношении ценных бумаг с ИС с участием центрального контрагента;

- указание последствий заключения договоров на организованных торгах в отношении ценных бумаг с ИС с нарушением указанных правил биржи, в том числе возможности стороны изменить или расторгнуть договор в отношении ценных бумаг с ИС или договор обеспечения с использованием ИС в случаях установления недобросовестной конкуренции в отношении использования ИС в таких сделках в порядке, предусмотренном правилами организованных торгов и (или) правилами клиринга по таким обязательствам.

Центральный контрагент вправе заключать договоры с использованием ИС, в том числе в отношении себя лично, от имени клирингового брокера без специального полномочия (доверенности) при

наличии согласия такого клирингового брокера, а также от имени участника клиринга, определенного центральным контрагентом, без специального полномочия (доверенности), а также без согласия участника клиринга — в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения участником клиринга обязательств, допущенных к клирингу.

Срок исковой давности для признания недействительным договора, заключенного на организованных торгах в отношении ценных бумаг с ИС, по общему правилу составляет 6 мес со дня его заключения и в случае его пропуска восстановлению не подлежит.

Биржа ведет отдельный реестр договоров, заключенных на организованных торгах в отношении ценных бумаг с ИС и обеспечения исполнения обязательств с использованием ИС, и предоставляет выписки из такого реестра договоров о заключенных договорах в соответствии с общим порядком предоставления таких выписок.

11.5.5 Правила клиринга

Правила осуществления клиринга по обязательствам, возникшим из договоров, заключенных на основании как минимум одной из заявок, адресованной неограниченному кругу участников торгов, утвержденные клиринговой организацией и зарегистрированные в установленном порядке Банком России, в целях предупреждения недобросовестной конкуренции при использовании ИС, наряду с другими обязательными условиями, могут предусматривать (п. 7, 8 ст. 4 [6]):

- порядок и условия допуска обязательств к клирингу, если обязательства возникают из договора исключительной лицензии, договора коммерческой концессии или другого договора при распоряжении исключительными правами на ОИС;

- виды производных финансовых инструментов, а также договоров, объектом которых являются ценные бумаги с ИС, в отношении которых осуществляется клиринг;

- порядок проведения клиринга, в том числе порядок и условия включения обязательств в клиринговый пул (исключения обязательств из клирингового пула) и исполнения их обеспечения с использованием ИС, включая договор залога интеллектуальной собственности. При этом клиринговая организация вправе формировать один или несколько клиринговых пулов, где одно и то же обязательство может быть одновременно включено только в один клиринговый пул;

- перечень используемых клиринговой организацией форм внутреннего учета обязательств, возникающих при использовании ИС и допущенных к клирингу, их назначение и порядок их ведения;

- перечень используемых клиринговой организацией форм внутреннего учета товаров с ОИС в качестве имущества, предназначенного для исполнения таких обязательств, и товаров с ОИС, являющихся предметом клирингового обеспечения, их назначение и порядок их ведения;

- при оказании услуг оператором товарных поставок указание на то, что оператор товарных поставок осуществляет хранение товаров с ОИС, используемых для исполнения и (или) обеспечения исполнения обязательств, допущенных к клирингу, с заключением соответствующего договора хранения;

- условия формирования и исполнения индивидуального и коллективного клирингового обеспечения с использованием ИС, в том числе порядок расчета и исполнения требований к участникам клиринга по поддержанию достаточного уровня индивидуального и коллективного клирингового обеспечения, предназначенного для исполнения и (или) обеспечения исполнения обязательств, допущенных к клирингу с центральным контрагентом;

- порядок и способы обеспечения исполнения обязательств по итогам клиринга в случае использования ИС для такого обеспечения, в этом случае заключение отдельного соглашения об обеспечении не требуется.

Особенности порядка формирования имущественного пула с использованием ИС и распоряжения им определяются клиринговой организацией, формирующей пул, в договоре об имущественном пуле, условия которого определяются правилами клиринга.

Указанный договор заключается участниками клиринга, которые соответствуют установленным правилами клиринга требованиям, только путем присоединения к договору об имущественном пуле в целом.

При этом данный договор наряду с другими обязательными условиями, предусмотренными федеральным законом и нормативными правовыми актами Банка России, а также правилами клиринга, может содержать:

- определение перечня и состава объектов пула (ИС, ценных бумаг с ИС и товаров с ОИС), которые могут быть внесены в имущественный пул;

- номинальную стоимость клирингового сертификата участия при использовании ИС;

- права владельца клирингового сертификата участия при использовании ИС;

- права и обязанности участников пула при использовании ИС, в том числе право участника пула заменить ранее переданные в пул объекты; обязанность участника пула по требованию клиринговой организации в случае снижения стоимости внесенных в пул ИС и (или) ценных бумаг с ИС, и (или) товаров с ОИС дополнительно внести в пул имущество;

- права и обязанности клиринговой организации, сформировавшей пул, в том числе по выдаче и погашению указанных клиринговых сертификатов участия.

Имущественный пул может быть прекращен клиринговой организацией, а участник пула вправе отказаться от договора об имущественном пуле только после погашения клиринговой организацией всех клиринговых сертификатов участия, выданных участнику(ам) пула.

В рамках организации системы управления рисками и предупреждения недобросовестной конкуренции при использовании ИС клиринговая организация и центральный контрагент в утверждаемых ими правилах организации системы управления рисками предусматривают перечень и описание мер, направленных на управление рисками (включая мониторинг и снижение рисков) при осуществлении клиринга с использованием ИС. При этом клиринговая организация предусматривает возможность участия в составе своего комитета по рискам представителей участников клиринга, специализирующихся на операциях с ценными бумагами с ИС, и использования ИС при исполнении обязательств и их обеспечении. Центральный контрагент при утверждении методики стресс-тестирования своих рисков и методики оценки точности модели центрального контрагента вправе предусмотреть риски с использованием ИС, в том числе с учетом стресс-сценариев для центрального контрагента и рекомендаций об изменении системы управления рисками со стороны Банка России.

В состав информации, обязательной для предоставления участниками клиринга своим клиентам, входит информация, содержащая:

- порядок учета ИС и товаров с ОИС в составе имущества, предоставленного в качестве обеспечения обязательств, допущенных к клирингу, и обязательств, возникших из договоров, заключенных участником клиринга за счет клиента;

- сведения о праве клиента потребовать ведения отдельного учета его ИС и товаров с ОИС в составе имущества, предоставленного в качестве обеспечения, и обязательств участника клиринга, возникших из договоров, заключенных за счет этого клиента;

- сведения о перечне и описании рисков клиента, связанных с отсутствием отдельного учета его ИС и товаров с ОИС в составе имущества, предоставленного в качестве обеспечения, и обязательств участника клиринга, возникших из договоров, заключенных за счет этого клиента.

При недействительности договора с использованием ИС, который был заключен центральным контрагентом и обязательство по которому прекращено, возмещение убытков потерпевшему лицу, за счет которого исполнен один из взаимосвязанных договоров, осуществляется лицом, за счет которого исполнен другой взаимосвязанный договор и которое знало или должно было знать об основаниях недействительности взаимосвязанного договора, являющегося недействительным. При недействительности договора с использованием ИС, который был заключен с центральным контрагентом и обязательство по которому прекращено, возмещение убытков потерпевшему лицу в отсутствие взаимосвязанных договоров осуществляется центральным контрагентом, если он знал или должен был знать об основаниях недействительности договора, являющегося недействительным.

Недействительность договора, обязательство по которому прекращено по результатам неттинга, не влечет недействительности сделок, совершенных в процессе неттинга, и результатов неттинга.

Правилами клиринга может быть предусмотрена третейская оговорка о разрешении споров между участниками клиринга, участниками клиринга и лицом, осуществляющим функции центрального контрагента, участниками клиринга и клиринговой организацией, связанными с проведением клиринга (оказанием клиринговых услуг) и (или) с исполнением обязательств по итогам клиринга с использованием ИС, лицом, осуществляющим функции центрального контрагента, и клиринговой организацией в порядке третейского разбирательства постоянно действующим специализированном третейским судом по вопросам ИС.

11.5.6 Правила доступа к информации на фондовых рынках

В целях предупреждения недобросовестной конкуренции при использовании ИС наряду с другими обязательными условиями Правила доступа к информации на фондовых рынках предусматривают (ст. 7—12 [9]):

а) контроль антимонопольными органами и Банком России соответствия установленным требованиям обязательного по срокам и содержанию раскрытия информации и обеспечения к ней свободного доступа для ознакомления всем заинтересованным в этом лицам независимо от целей получения такой информации со стороны биржи, клиринговой организации и центрального контрагента;

б) контроль биржи и проверка соответствия установленным требованиям обязательного по срокам и содержанию раскрытия информации и обеспечения к ней свободного доступа для ознакомления всем заинтересованным в этом лицам независимо от целей получения такой информации со стороны клиринговой организации; центрального контрагента; профессиональных участников рынка ценных бумаг; участников имущественного пула; эмитентов, претендующих на включение в Перечень эмитентов акций, эмитентов облигаций и паевых инвестиционных фондов, чьи бумаги отнесены к ценным бумагам высокотехнологичного (инновационного) сектора экономики; других участников организованных торгов;

в) контроль клиринговой организации и проверка соответствия установленным требованиям обязательного по срокам и содержанию раскрытия информации и обеспечения к ней свободного доступа для ознакомления всем заинтересованным в этом лицам независимо от целей получения такой информации со стороны участников имущественного пула и других участников организованных торгов;

г) контроль Банка России, биржи, клиринговых организаций, депозитариев, эмитентов или управляющей компании, профессиональных участников рынка ценных бумаг, а также хозяйствующих субъектов обязательного по срокам и содержанию уведомления их инсайдерами, включенными соответственно в списки инсайдеров организаторами торговли, клиринговых организаций, депозитариев, эмитентов или управляющей компании, брокеров, а также хозяйствующих субъектов, о проведенных операциях и о заключении договоров, являющихся производными финансовыми инструментами;

д) порядок разработки и утверждение перечней инсайдерской информации и контроля за ее использованием.

В целях предотвращения, выявления и пресечения неправомерного использования инсайдерской информации и (или) манипулирования рынком Банк России и юридические лица, органы и организации, утверждающие в соответствии с федеральным законом соответствующие собственные перечни инсайдерской информации (см. 11.2.6):

- разрабатывают и утверждают порядок доступа к инсайдерской информации, правила охраны ее конфиденциальности и контроля за соблюдением установленных требований,

- создают (определяют, назначают) структурное подразделение (должностное лицо) и обеспечивают условия для беспрепятственного и эффективного осуществления им своих функций, в обязанности которого входит осуществление контроля за соблюдением установленных требований и которое подотчетно совету директоров (наблюдательному совету), а в случае его отсутствия высшему органу управления юридического лица.

При осуществлении такого контроля организатор торговли:

- устанавливает правила предотвращения, выявления и пресечения случаев неправомерного использования инсайдерской информации и (или) манипулирования рынком, в том числе критерии сделок (заявок), имеющих признаки недобросовестной конкуренции и неправомерного использования инсайдерской информации и (или) манипулирования рынком [далее — нестандартные сделки (заявки)],

- осуществляет проверку нестандартных сделок (заявок) на предмет неправомерного использования инсайдерской информации и (или) манипулирования рынком самостоятельно или по соглашению с саморегулируемой организацией в сфере финансового рынка, объединяющей участников торгов,

- направляет в Банк России уведомления обо всех выявленных в течение каждого торгового дня нестандартных сделках (заявках) и о результатах проведенных проверок.

При осуществлении контроля особое внимание обращается на соблюдение установленных федеральным законом запретов и ограничений на неправомерное использование инсайдерской информации и порядок привлечения к ответственности за их нарушение, в том числе:

- для осуществления операций с финансовыми инструментами и (или) товарами, которых касается инсайдерская информация, за свой счет или за счет третьего лица;

- путем передачи ее другому лицу;

- путем рекомендаций третьим лицам, обязывания или побуждения их иным образом к приобретению или продаже финансовых инструментов, иностранной валюты и (или) товаров;

- а также в целях манипулирования рынком.

Совершение операций, сопровождающихся использованием инсайдерской информации и (или) являющихся манипулированием рынком, не является основанием для признания их недействительными.

Лица, которым в результате неправомерного использования инсайдерской информации и (или) манипулирования рынком причинены убытки, вправе требовать их возмещения от лиц, в результате действий которых были причинены такие убытки.

11.5.7 Приостановление или прекращение организованных торгов

В целях предупреждения недобросовестной конкуренции при использовании ИС наряду с другими обязательными условиями правила организованных торгов содержат перечень случаев и порядок приостановки, прекращения и возобновления организованных торгов.

12 Особенности антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при злоупотреблениях со стороны правообладателей

12.1 Объекты антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при злоупотреблениях со стороны правообладателей

К объектам антимонопольного регулирования и защиты в сфере ИС от недобросовестной конкуренции при злоупотреблениях со стороны правообладателей относятся: - исключительные права на ОИС;

- товары с ОИС.

12.2 Условия и способы злоупотреблений со стороны правообладателей, требующие антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции

Злоупотребление правом происходит в тех случаях, когда правообладатель, действуя в рамках возможностей, предоставляемых ему законом, использует такие формы реализации своих правомочий, которые выходят за установленные законом пределы субъективного права.

При этом действия правообладателя в случае злоупотребления им своим исключительным правом на ОИС основаны на его формальной монополии, однако при конкретной реализации они приобретают такую форму и характер, что это приводит к нарушению прав и охраняемых законом интересов других лиц.

Так сложилось устойчивое противоречие между патентной монополией на РИД и возможностями развития конкуренции на рынках товаров, работ и услуг с использованием таких объектов патентного права. В условиях низкого уровня коммерциализации патентных прав (ежегодно не более 2 %) РИД, зачастую полученные при бюджетном финансировании, при возможном сроке правовой охраны 20 лет переходят в режим свободного использования через два-три года с момента выдачи патента. Этим нередко пользуются иностранные компании, в том числе ТНК, которые при небольших доработках вновь патентуют эти технические решения на себя. За последние 10 лет весь прирост выдачи патентов в Российской Федерации — 5 % — обеспечен только иностранцами. Каждый второй патентообладатель в Российской Федерации сегодня — иностранец, а по отдельным отраслям и видам технологий эта доля еще выше — до 90 %. При этом совместные предприятия не создаются, лицензионные договоры с отечественными производителями не заключаются, принудительные лицензии не выдаются, что ведет к вытеснению с национальных рынков товаров отечественных компаний в интересах международных и иностранных ТНК.

Параллельный импорт, под которым понимается ввоз из-за границы в страны ЕАЭС импортерами оригинальных товаров, маркированных товарным знаком правообладателя, но без его разрешения, порождает конфликт интересов импортеров и правообладателей, претендующих на абсолютные правомочия по контролю параллельного импорта. В этих условиях иностранный правообладатель может недобросовестно использовать исключительное право на товарный знак и ограничивать ввоз на внутренний евразийский рынок конкретных товаров или реализовывать ценовую политику, состоящую в завышении цен на этом рынке.

Хозяйствующий субъект — правообладатель ПВЭМ и БД (BIG DATA) как цифровой агрегатор обеспечивает доминирующее положение на рынке цифровых технологий и услуг, в том числе на смежных рынках, что ведет к ограничению конкуренции.

Отношения конкурентов на рынках должны развиваться с соблюдением принципа обеспечения доступа заинтересованных лиц к использованию ОИС на разумных и справедливых условиях.

12.3 Особенности монополистической деятельности хозяйствующих субъектов и формы недобросовестной конкуренции при злоупотреблениях правами со стороны правообладателей

К основным особенностям монополистической деятельности хозяйствующих субъектов и формам недобросовестной конкуренции в сфере ИС, указанным в 5.6 и 9.3, при злоупотреблениях правами со стороны правообладателей могут быть отнесены:

а) действия, приводящие к ограничению, недопущению, устранению конкуренции при реализации исключительных прав.

- требования правообладателей ОИС определения минимальной цены перепродажи товара с ОИС; установление чрезмерных роялти и распределение рынков или клиентов либо требование к реселлеру о продаже товара с ОИС правообладателя выше указанной минимальной цены; определение условий, ограничивающих сферу использования ОИС и (или) технологий,

- требования правообладателей ОИС передачи прав на последующий запатентованный ОИС или приобретение незапатентованных объектов в дополнение к запатентованным или передачи последующих патентов, полученных на основе приобретенной лицензии, в том числе запрещение получать товары, содержащие ОИС, выходящие за рамки патента; ограничение права покупателя запатентованного продукта перепродавать такой продукт; предоставление лицензиару исключительной лицензии на ОИС, которые будут созданы лицензиатом в той же области, и (или) на усовершенствование существующего ОИС,

- перечень связывающих положений в соглашении, предусматривающих предоставление интеллектуальных прав с условием приобретения лицензиатом еще и других дополнительных продуктов, если продавец обладает экономической властью на рынке связываемого продукта, в том числе условия, определяющие запрет покупать связанный товар с ОИС у любого другого поставщика,

- ограничения на коллективные цены, выпуск товара с ОИС или доступа к большим объемам информации, инфраструктуре в рамках механизмов объединения, таких как совместный маркетинг объединенных прав на ОИС с коллективным ценообразованием или скоординированные ограничения на выпуск товара с ОИС или доступ к информации;

б) действия, приводящие к причинению вреда конкуренции посредством осуществления исключительного права, результатом которого является обеспечение доминирующего положения субъекта и его возможности влиять на конкуренцию и (или) реализацию товара с ОИС, а также доступа к большим объемам информации:

- осуществление антиконкурентных действий при обороте товара с ОИС, приводящие к ограничению, недопущению, устранению конкуренции хозяйствующих субъектов при реализации исключительных прав, ограничивающих цены на новые товары с ОИС со спецификациями, развитие альтернативных спецификаций товаров с ОИС, направленных на необоснованное расширение сферы спецификаций,

- осуществление антиконкурентных действий, направленных на необоснованное исключение технических предложений конкурентов или исключение конкурентов из рыночной деятельности, в том числе ограничение выхода на рынок или раздела рынка между горизонтальными конкурентами,

- отказ лицензиара в предоставлении лицензии, ведущий к созданию монополии на отдельных рынках,

- перекрестное лицензирование, то есть соглашения двух или более владельцев различных ОИС о лицензировании друг друга или третьих лиц;

в) действия, направленные на приобретение и использование исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг, если такие действия направлены на «паразитирование», то есть использование в целях продвижения собственных товаров достижений и деловой репутации другого хозяйствующего субъекта, в том числе его коммерческих достижений и средств индивидуализации, с намерением прямо использовать промышленное или коммерческое достижение другого лица в собственных целях, не внося существенные изменения в оригинальное достижение.

12.4 Основные субъекты антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при злоупотреблениях со стороны правообладателей

Особенности правового статуса основных субъектов антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции, перечисленные в разделе 6, при злоупотреблениях со стороны правообладателей определены профилем их деятельности, а также уровнем их компетенций [наднациональный, национальный (федеральный, региональный/местный)] с учетом основных способов и форм злоупотреблений со стороны правообладателей, указанных в 12.2, 12.3.

12.5 Правила и процедуры взаимодействия субъектов антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции при злоупотреблениях со стороны правообладателей

К общим правилам и процедурам взаимодействия субъектов антимонопольного регулирования и защиты от недобросовестной конкуренции, указанным в разделе 6, при злоупотреблениях со стороны правообладателей, в том числе перечисленных в 12.3, могут быть также отнесены:

- возможность обращения заявителя в антимонопольный орган и в СИП;

- обращение антимонопольного органа в интересах развития конкуренции в суд с требованием запретить/ограничить оборот товара хозяйствующего субъекта с ОИС, занимающего доминирующее положение на рынке;

- возможность выдачи судом принудительной лицензии.

Если совместные исследования и разработки проводятся участниками, способными существенно ограничить конкуренцию на рынке технологии или товара, то ФАС может признать недопустимыми данные действия вследствие необоснованного ограничения конкуренции. Исключениями могут быть признаны отношения сторон соглашения, если общая доля участвующих в таких исследованиях лиц не превышает на рынке 20 %. В этом случае совместные исследования должны быть признаны законными.

В каждой конкретной ситуации антимонопольный орган учитывает факторы, подлежащие проверке при определении необоснованного ограничения конкуренции: характер исследований (фундаментальные, прикладные, исследования с целью исследования); необходимость совместного проекта; продолжительность проекта; антиконкурентные риски для других компаний. Установление правообладателем условий для предоставления лицензии другим предпринимателям может рассматриваться в качестве действий, направленных на контроль бизнеса лицензиатов или блокирование бизнеса конкурентов. Если подобные действия приводят к ограничению конкуренции в конкретной сфере, то они должны быть рассмотрены в качестве фактора монополизации.

При этом антимонопольный орган дает оценку следующим действиям:

а) обладает ли лицензиар рыночным влиянием на связывающий продукт;

б) оказывает ли соглашение неблагоприятное воздействие на конкуренцию на соответствующем рынке на связывающий продукт или связанный продукт;

в) не преобладают ли антиконкурентные последствия над эффективностью соглашения.

Признаком правомерности пакетного лицензирования, создания патентных пулов является включение в пакет только тех лицензий, отсутствие которых приведет к невозможности создания товара с ОИС.

Если патентообладатель отказывает в заключении лицензионного договора, то потенциальный лицензиат может в упрощенном порядке обратиться в суд с иском к патентообладателю о предоставлении принудительной простой (неисключительной) лицензии на использование на территории России ОИС, охраняемого патентом. Принудительная лицензия выдается в следующих случаях:

а) когда со стороны патентообладателя как монополиста осуществляется контроль ОИС;

б) у конкурентов отсутствует возможность самостоятельно разработать данный ОИС;

в) патентообладатель отказывает в лицензии на использование ОИС конкурентам;

г) существует возможность предоставления использования ОИС на основе лицензии.

Если правообладатель заключает лицензию с навязыванием условий о перекрестном лицензировании, то есть в случае заключения соглашения двух или более правообладателей различных ОИС о лицензировании друг друга или третьих лиц, то потенциальный лицензиат может обратиться в антимонопольный орган, который дает оценку соглашения о перекрестном лицензировании или объединении правообладателей различных ОИС на предмет достижения фиксации цен или разделения рынка.

При осуществлении надзора и контроля соответствия при злоупотреблениях со стороны правообладателей и в целях предупреждения недобросовестной конкуренции особое внимание обращается на критерии, несоблюдение которых создает риски интеллектуальной собственности, указанные в 9.5.1, 9.5.3, при которых возможно применение мер антимонопольного регулирования, указанных в 7.10, 7.11.

Библиография

[1] Договор о Евразийском экономическом союзе (подписан в г. Астане 29 мая 2014 г.) (ред. от 8 мая 2015 г.) (с изм. и доп., вступ. в силу с 12 августа 2017 г.)

[2] Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ (ред. от 1 июля 2017 г.) (с изм. и доп., вступ. в силу с 1 января 2018 г.)

[3] Федеральный закон от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ (ред. от 29 июля 2017 г.) «О защите конкуренции»

[4] Федеральный закон от 21 ноября 2011 г. № 325-ФЗ (ред. от 18 июля 2017 г.) «Об организованных торгах»

[5] Федеральный закон от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ (ред. от 31 декабря 2017 г.) «О рынке ценных бумаг»

[6] Федеральный закон от 7 февраля 2011 г. № 7-ФЗ (ред. от 18 июля 2017 г.) «О клиринге, клиринговой деятельности и центральном контрагенте»

[7] Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ (ред. от 31 декабря 2017 г.) «Об акционерных обществах»

[8] Федеральный закон от 29 ноября 2001 г. № 156-ФЗ (ред. от 31 декабря 2017 г.) «Об инвестиционных фондах»

[9] Федеральный закон от 27 июля 2010 г. № 224-ФЗ (ред. от 3 июля 2016 г.) «О противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»

[10] Федеральный закон от 2 декабря 1990 г. № 395-1 (ред. от 31 декабря 2017 г.) «О банках и банковской деятельности»

[11] Федеральный закон от 10 июля 2002 г. № 86-ФЗ (ред. от 7 марта 2018 г.) «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)»

[12] Стандарт развития конкуренции в субъектах Российской Федерации. Утвержден распоряжением Правительства Российской Федерации от 5 сентября 2015 г. № 1738-р (в ред. распоряжения Правительства Российской Федерации от 17 сентября 2016 г. № 1969-р)

[13] Указ Президента Российской Федерации от 23 января 2015 г. № 31 (ред. от 5 апреля 2017 г.) «О дополнительных мерах по противодействию незаконному обороту промышленной продукции» (вместе с «Положением о государственной комиссии по противодействию незаконному обороту промышленной продукции», «Положением о комиссии по противодействию незаконному обороту промышленной продукции в субъекте Российской Федерации»)

[14] Постановление Правительства Российской Федерации от 17 июля 2015 г. № 718 (ред. от 3 марта 2017 г.) «Об утверждении регламента Государственной комиссии по противодействию незаконному обороту промышленной продукции и регламента комиссии по противодействию незаконному обороту промышленной продукции в субъекте Российской Федерации»

[15] Указ Президента Российской Федерации от 7 июля 2011 г. № 899 (ред. от 16 декабря 2015 г.) «Об утверждении приоритетных направлений развития науки, технологий и техники в Российской Федерации и перечня критических технологий Российской Федерации»

[16] Постановление Правительства Российской Федерации от 22 февраля 2012 г. № 156 (ред. от 8 декабря 2016 г.) «Об утверждении Правил отнесения акций и облигаций российских организаций, а также инвестиционных паев, обращающихся на организованном рынке ценных бумаг, к ценным бумагам высокотехнологичного (инновационного) сектора экономики»

[17] Федеральный закон от 13 июля 2015 г. № 223-ФЗ (ред. от 28 декабря 2017 г.) «О саморегулируемых организациях в сфере финансового рынка»

[18] Положение о допуске ценных бумаг к организованным торгам (утв. Банком России 24 февраля 2016 г. № 534-П) (ред. от 19 июня 2017 г.) (Зарегистрировано в Минюсте России 28 апреля 2016 г. № 41964)

УДК 347.2:006.354 ОКС 03.140

Ключевые слова: интеллектуальная собственность, стандарты, антимонопольное регулирование, контрафакт, исключительные права, защита от недобросовестной конкуренции

БЗ 9—2018/53

Редактор *Л.С. Зимилова*
Технический редактор *В.Н. Прусакова*
Корректор *Е.И. Рычкова*
Компьютерная верстка *Д.В. Кардановской*

Сдано в набор 17.09.2018. Подписано в печать 28.09.2018. Формат 60 × 84 1/8. Гарнитура Ариал.
Усл. печ. л. 7,91. Уч.-изд. л. 7,15.
Подготовлено на основе электронной версии, предоставленной разработчиком стандарта

ИД «Юриспруденция», 115419, Москва, ул. Орджоникидзе, 11.
gost.e-ecolog.ru gost.e-ecolog.ru

Создано в единичном исполнении ФГУП «СТАНДАРТИНФОРМ»
для комплектования Федерального информационного фонда стандартов.
117418 Москва, Нахимовский пр-т, д. 31, к. 2.
gost.e-ecolog.ru gost.e-ecolog.ru

gost.e-ecolog.ru