

На правах рукописи

Грачев Дмитрий Александрович

**Трудовой договор творческих работников исследовательских и
технологических организаций**

12.00.05 – трудовое право; право социального обеспечения

Автореферат
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук



Москва - 2017

Диссертация выполнена в федеральном государственном бюджетном образовательном учреждении высшего образования "Московский государственный университет имени М.В. Ломоносова (юридический факультет)"

Научный руководитель: доктор юридических наук, профессор
Дмитриева Ирина Константиновна.

Официальные оппоненты: **Снигирева Ирина Олеговна,**
доктор юридических наук, профессор,
заслуженный юрист Российской Федерации,
Образовательное учреждение профсоюзов
высшего образования "Академия труда и
социальных отношений" (ОУП ВО "АТиСО"),
кафедра трудового права юридического
факультета, профессор-консультант.
Миронова Алевтина Николаевна,
кандидат юридических наук, доцент,
заслуженный юрист Российской Федерации,
Федеральное государственное бюджетное
образовательное учреждение высшего
образования "Всероссийский государственный
университет юстиции (РПА Минюста России)",
кафедра гражданского процесса и организации
службы судебных приставов, доцент.

Ведущая организация: Федеральное государственное бюджетное
учреждение науки Институт государства и
права Российской академии наук.

Защита состоится 14 июня 2017 г. в 15 часов на заседании диссертационного совета Д 501.001.99 на базе федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования "Московский государственный университет имени М.В. Ломоносова" по адресу: 119991, Москва, ГСП-1, Ленинские горы, д.1, строение 13-14, (4 гуманитарный корпус), юридический факультет, ауд.535а.

С диссертацией можно ознакомиться в отделе диссертаций научной библиотеки федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования "Московский государственный университет имени М.В. Ломоносова" по адресу: Москва, 119992, Ломоносовский проспект, 27, Фундаментальная библиотека, сектор А, 8 этаж, комната 812 и на сайте www.istina.msu.ru.

Автореферат разослан "___" _____ 2017 г.

Ученый секретарь
диссертационного совета

Елена Васильевна Кудрявцева

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы диссертационного исследования

Социально-экономическое развитие и научно-технический прогресс невозможно представить без получения новых знаний, материалов, оборудования и технологий и пр. По мнению исследователей экономических процессов, новые знания, полученные на их основе технологические инновации¹ и интеллектуальный потенциал компаний, позволяющий им реагировать на изменения во внешней среде, имеют определяющее значение с точки зрения лидерства в конкурентной борьбе² и являются основными факторами дальнейшего социально-экономического развития.

Для России проблемы инновационного развития, определяющего дальнейший научно-технический прогресс, имеют исключительно важное значение, поскольку только создание оптимальных условий для получения новых знаний и их дальнейшего применения, в том числе путем разработки инноваций, позволит России конкурировать на мировых рынках. Для этого необходимы стимулирование и поддержка научного и технического творчества, а также престижа занятия указанными видами творчества.

Необходимость дальнейшего научно-технического прогресса определяет то большое значение, которое должно придаваться труду творческих работников исследовательских и технологических организаций, поскольку ими осуществляются основные фундаментальные и прикладные исследования в области науки и техники.

Конституцией Российской Федерации предусмотрена гарантированная каждому свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества.

¹ Под инновациями здесь и далее понимаются, согласно ст. 2 ФЗ от 23.08.1996 № 127-ФЗ "О науке и государственной научно-технической политике", введенные в употребление новые или значительно улучшенные продукты (товары, услуги) или процессы, новые методы продаж или новые организационные методы в деловой практике, организации рабочих мест или во внешних связях.

² Подробнее: Исаченко Т.М., Волков А.А. Инновационная политика и трудовые ресурсы // Труд за рубежом. М., 2003. № 2. С. 3-23.

Свобода творчества, закреплённая на конституционном уровне, создание благоприятных условий для её реализации и, соответственно, роста результатов интеллектуальной деятельности говорят о стремлении государства оптимизировать процесс творческой активности в области проведения фундаментальных и прикладных исследований работниками исследовательских и технологических организаций при коммерциализации результатов таких исследований³.

Но в Трудовом кодексе Российской Федерации и ныне отсутствуют нормы, регулирующие труд именно творческих работников этих организаций.

По данным Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (Роспатент), в 2015 году около 80% на изобретения выдавались юридическим лицам, при этом количество выдаваемых патентов на изобретения неуклонно растёт⁴. В этой связи особый интерес представляют особенности правового регулирования труда работников указанных организаций.

В современных условиях труд этих работников, исследование проблемных вопросов регулирования их трудовых отношений приобретает особую актуальность, что объясняет выбор темы настоящей диссертационной работы.

Степень научной разработанности темы исследования

Исследованию особенностей правового регулирования трудовых отношений научных и научно-педагогических работников, труд которых носит творческий характер, посвящено значительное число научно-исследовательских работ. К ним относятся научные работы И.Е. Бурштейна, Л.Ю. Бугрова, Е.И. Войленко, Л.Б. Гейфмана, В.Л. Гейхмана, И.К. Дмитриевой, А.В. Завгороднего, Р.П. Корниевского, О.М. Крапивина,

³ Под коммерциализацией научных и технологических разработок здесь и далее в настоящей работе понимается, согласно ст. 2 ФЗ от 23.08.1996 № 127-ФЗ "О науке и государственной научно-технической политике", деятельность по вовлечению таких разработок в экономический оборот.

⁴ Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (Роспатент). Годовой отчет за 2015 год. URL: <http://www.rupto.ru/about/reports/2015>.

Б.Д. Лебина, М.В. Лушниковой, Л.Ф. Петренко, А.В. Рябкова, В.Г. Сойфера, Г.А. Цыпкина, И.С. Цыпкиной, Е.П. Циндяйкиной и других ученых.

Общие аспекты природы творческого, прежде всего научного, труда исследовались в работах Л.Ю. Бугрова, Ю.В. Варламовой, Н.И. Гонцова, И.К. Дмитриевой, С.Г. Дрожжина, С.С. Худяковой и других ученых.

В настоящей диссертационной работе исследуются особенности правового регулирования труда работников, проявляющих научное или техническое творчество, гарантированное Конституцией РФ (ч. 1 ст. 44 Конституции РФ), и выполняющих научно-исследовательскую и научно-техническую работу в научно-исследовательских и научно-технических (проектных, конструкторских, технологических и изыскательских) организациях, направленную на разработку результатов интеллектуальной деятельности и их дальнейшую коммерциализацию⁵.

Цели и задачи исследования

Целью настоящей работы является исследование теоретических и практических аспектов правового регулирования труда творческих работников исследовательских и технологических организаций и его особенностей, а также разработка и обоснование предложений по совершенствованию трудового законодательства.

Для достижения указанной цели ставятся и решаются следующие задачи:

1. Выявить признаки, характеризующие работников исследовательских и технологических организаций как особую категорию лиц научного и технического творчества, именуемую "творческие работники", труд которых носит творческий характер;
2. Выделить особенности трудового договора, отличающие трудовой договор указанных работников от смежных гражданско-правовых договоров, связанных с научным и техническим творчеством;
3. Охарактеризовать стороны данного трудового договора;

⁵ Подробнее: ст.ст. 2 и 5 Федерального закона от 23.08.1996 года № 127-ФЗ (ред. от 23.05.2016 года) "О науке и государственной научно-технической политике" // СЗ РФ. 26.08.1996. № 35. Ст. 4137.

4. Исследовать проявление научного и технического творчества при выполнении творческими работниками указанных организаций научно-исследовательской и научно-технической работы, характеризующей их правовое положение и определяющей особенности трудовой функции;

5. Выделить повышенные требования к подготовке указанных работников и раскрыть порядок заключения трудового договора с научными работниками по результатам конкурсного избрания на должность;

6. Определить природу и порядок оплаты за достигнутые результаты интеллектуальной деятельности творческих работников исследовательских и технологических организаций, а также в случаях, не связанных с выполнением указанными работниками трудовых функций.

Объект и предмет диссертационного исследования

Объектом диссертационного исследования являются трудовые отношения творческих работников исследовательских и технологических организаций.

Предметом диссертационного исследования являются нормы российского трудового права, регулирующие трудовые отношения творческих работников исследовательских и технологических организаций и результаты их трудовой деятельности.

Методологическая основа исследования

В диссертационном исследовании использовались как общенаучные (анализ и синтез, индукция, дедукция, и другие), так и частнонаучные (сравнительно-правовой, системный, формально-юридический) методы научного познания.

Теоретическая основа исследования

Теоретическую основу исследования составили научные труды Н.Г. Александрова, М.М. Агаркова, И.Е. Бурштейна, Б.К. Бегичева, В.А. Белова, Л.Ю. Бугрова, Э.Н. Бондаренко, В.И. Васильевой, К.М. Варшавского, И.С. Войтинского, Э.П. Гаврилова, Л.Б. Гейфмана, В.Л. Гейхмана, Л.Я. Гинцбурга, К.Н. Гусова, И.К. Дмитриевой, В.А. Дозорцева,

А.Д. Зайкина, С.А. Иванова, П.Д. Каминской, В.И. Казанцева, Р.П. Корниевского, О.А. Красавчикова, А.М. Куренного, Ф.М. Левиант, Р.З. Лившица, А.М. Лушниковой, М.В. Лушниковой, Н.Л. Лютова, Д.И. Мейера, В.И. Миронова, В.К. Миронова, М.В. Молодцова, В.И. Никитинского, А.Ф. Нуртдиновой, Ю.П. Орловского, А.Е. Пашерстника, Л.Ф. Петренко, В.И. Попова, А.И. Процевского, С.Л. Рабиновича-Захарина, А.В. Рябкова, Г.С. Скачковой, В.Н. Смирнова, О.В. Смирнова, И.О. Снигиревой, В.Г. Сойфера, А.И. Ставцевой, Е.А. Суханова, Л.С. Таля, В.Н. Толкуновой, Ю.К. Толстого, Р.О. Халфиной, Г.В. Хныкина, О.С. Хохряковой, Л.А. Чикановой, А.И. Шебановой, Г.Ф. Шершеневича и других ученых.

Эмпирическая основа диссертационного исследования

Эмпирическую основу диссертационного исследования составили Конституция Российской Федерации, Всеобщая декларация прав человека, Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах, акты ООН, конвенции МОТ, акты ЮНЕСКО, российское трудовое законодательство, федеральные законы и иные нормативные правовые акты РФ, содержащие нормы трудового права, модельные акты СНГ.

Научная новизна исследования

Научная новизна диссертационной работы состоит в том, что это одно из первых комплексных научных исследований теоретических и практических проблемных вопросов правового регулирования труда и его особенностей у творческих работников исследовательских и технологических организаций.

На защиту выносятся следующие положения, отражающие новизну диссертационного исследования:

1. Исходя из сравнительно-правового анализа трудового договора и смежных гражданско-правовых договоров, в том числе связанных с научным и техническим творчеством, обосновывается вывод об их разграничении в

силу разной правовой природы отношений трудового и гражданского права и различия характерных признаков указанных договоров.

Обосновывается, что между трудовым договором и гражданско-правовыми договорами, связанными с научным и техническим творчеством, в определенной мере имеются схожие черты: во-первых, работники по трудовому договору, а исполнители - по гражданско-правовым договорам, выполняют свои обязанности или обязательства при осуществлении интеллектуальной деятельности; и, во-вторых, как работодатель от указанных работников по трудовому договору, так и заказчик - от исполнителей по указанным гражданско-правовым договорам может требовать достижения соответствующих результатов интеллектуальной деятельности, получение которых в силу значения личности работника или исполнителя (квалификация, компетентность, опыт работы) приобретает особый интерес для работодателя и заказчика по указанным гражданско-правовым договорам.

2. Аргументируется позиция автора о том, что исходной основой соотношения труда и творчества является понимание творчества как элемента, присущего отдельным видам профессиональной деятельности и придающего определенные творческие начала труду работников (творческий характер труда);

3. В связи с отсутствием в ст. 351 ТК РФ, посвященной творческим работникам, указания на занятых в исследовательских или технологических организациях работников научного или технического творчества обосновывается вывод о целесообразности включения в указанную статью дополнительной части, определяющей понятие (термин) "творческие работники исследовательских и технологических организаций" - это физические лица, занятые в научных (исследовательских) и технических (конструкторских, технологических, проектных и изыскательских) организациях, труд которых носит характер научного или технического

творчества и направлен на создание результатов интеллектуальной деятельности;

4. Доказывается особая роль научной работы (и, соответственно, трудовой функции) творческих работников исследовательских и технологических организаций, направленной на создание качественно новых продуктов или качественную модификацию существующих, то есть на достижение результатов интеллектуальной деятельности и их дальнейшую коммерциализацию;

5. Обосновывается вывод о необходимости дифференцированного подхода к регулированию труда творческих работников исследовательских и технологических организаций, обусловленного следующими основаниями (факторами):

- значением видов экономической деятельности по научным исследованиям и техническим разработкам для дальнейшего развития научно-технического прогресса;

- творческим характером труда;

- особенностями трудовой функции указанных работников;

- повышенными квалификационными требованиями к указанным работникам и особым порядком возникновения трудовых правоотношений у научных работников на основании трудового договора, заключенного по результатам конкурса;

6. Исходя из творческого характера и особенностей труда творческих работников исследовательских и технологических организаций доказывается, что создание ими служебных произведений, независимо от способа их выражения, в сфере научного и технического творчества во всех случаях входит в трудовую функцию, в том числе и как действующее "по умолчанию сторон", если в трудовом договоре не указано иное;

7. Обосновывается целесообразность внесения в ТК РФ норм о порядке выплаты вознаграждения за создаваемые служебные произведения творческими работниками исследовательских и технологических

организаций (в форме дополнительной выплаты, включаемой в заработную плату указанных работников) в случае, если такое служебное произведение получено за счет проявления научного или технического творчества, создано по утвержденной работодателем тематике/программе работ, но выходит за рамки конкретного задания, при условии его дальнейшей коммерциализации работодателем;

8. Обосновывается вывод о том, что создание служебного изобретения, как технического решения в любой области, относящегося к продукту (в частности, устройству, веществу) или способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств), в пределах трудовой функции работника следует считать исключением, поскольку создание изобретения, обладающего изобретательским уровнем, как "неочевидное и неожиданное для специалиста", не может входить в трудовые обязанности работника;

9. В работе содержатся и другие предложения, направленные на совершенствование трудового законодательства в области регулирования труда творческих работников исследовательских и технологических организаций.

Теоретическая и практическая значимость результатов исследования заключается в том, что оно направлено на изучение специфики труда творческих работников исследовательских и технологических организаций в теоретическом и практическом аспектах, по результатам которого вносятся предложения по совершенствованию регулирования труда указанной категории работников.

Результаты диссертационного исследования, теоретические выводы и практические рекомендации могут быть использованы в нормотворческой деятельности, а также в учебном процессе при изучении дисциплины "Трудовое право", а также специальных курсов.

Апробация результатов исследования

Диссертация подготовлена на кафедре трудового права Московского государственного университета имени М. В. Ломоносова, где проведено ее обсуждение и рецензирование. Основные идеи и теоретические положения нашли отражение в опубликованных статьях и докладах, сделанных на научно-практических конференциях, в том числе в рамках совместной научно-практической конференции "Обеспечение прав и свобод личности в современном мире", объединившей работу XVII международной научно-практической конференции Юридического факультета МГУ имени М.В. Ломоносова и XI международной научно-практической конференции "Кутафинские чтения" Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА).

Структура диссертационного исследования обусловлена его целями и задачами. Диссертационное исследование состоит из введения, двух глав, объединяющих шесть параграфов, заключения, библиографии, списка нормативных правовых актов и материалов судебной практики.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во **введении** обосновывается актуальность темы диссертационного исследования, указывается на состояние ее научной разработанности, определяются предмет, цели и задачи исследования, его методологическая и теоретическая основы, раскрывается научная новизна исследования, формируются основные положения, выносимые на защиту, приводятся сведения об апробации результатов исследования и их внедрении в учебный процесс.

Глава первая **"Особенности трудового договора творческих работников исследовательских и технологических организаций, научная работа как основа их правовой характеристики и основания дифференциации регулирования труда указанных работников"** посвящена трудовому договору, его особенностям у творческих работников

исследовательских и технологических организаций, специфике научной работы как основы их правовой характеристики, а также исследованию факторов (оснований) дифференциации труда указанных работников.

В первом параграфе *"Понятие и особенности трудового договора творческих работников исследовательских и технологических организаций и его отграничение от смежных гражданско-правовых договоров"* раскрывается трудовой договор и особенности трудового договора указанных работников, проводится разграничение трудового договора и смежных гражданско-правовых договоров, в том числе связанных с научным и техническим творчеством. В работе выделены характерные признаки трудового договора и на основе сравнительно-правового анализа трудового договора и указанных договоров выявлены их различия и схожие черты.

Исходя из проведенного анализа определено, что основными правовыми средствами и одновременно гарантией реализации закрепленных в Конституции РФ свободы труда и свободы научного, технического и других видов творчества являются трудовой договор и гражданско-правовые договоры в области научного и технического творчества (договор авторского заказа, договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ).

На основе исследования трудового договора и смежных гражданско-правовых договоров, связанных с научным и техническим творчеством, автор обосновывает их разграничение разной правовой природой отношений трудового и гражданского права, различиями характерных признаков трудового или гражданско-правовых договоров (различия по предмету договора, характеру возмездности труда, наличию обязанности у работодателя организовать труд, подчинению работника правилам внутреннего трудового распорядка и т.д.).

В работе выявлены также различия в понимании свободы договора в гражданском и трудовом праве, обусловленные разной природой гражданского и трудового правоотношений, их содержания. В силу

особенностей трудового правоотношения возникает необходимость в максимально возможной детализации конкретного трудового правоотношения, прав и обязанностей сторон на стадии его возникновения, дальнейшего существования и прекращения с целью как недопущения нарушения прав работника, экономически более слабой стороны, так и создания для работодателя всех необходимых условий для применения труда работника. Соответственно, свобода труда, трудового договора работодателя не переходит границы трудовых прав и гарантий работника, в то время как в гражданском праве свобода договора означает, что его стороны по собственному усмотрению решают вопросы о заключении договора и его содержании без каких-либо ограничений, но с учетом императивно установленного перечня существенных условий гражданско-правового договора.

Вместе с тем автор приходит к выводу, что между трудовым договором и указанными гражданско-правовыми договорами, связанными с научным и техническим творчеством, в определенной мере выделяются схожие черты. Работники по трудовому договору, а исполнители - по гражданско-правовым договорам выполняют свои обязанности или обязательства при осуществлении интеллектуальной деятельности, то есть деятельности, направленной на создание качественно нового продукта (результата), отличающегося оригинальностью и облеченного в объективную форму.

При этом работодатель от указанных работников по трудовому договору, а заказчик - от исполнителей по гражданско-правовым договорам (на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ, авторского заказа) может требовать достижения соответствующих результатов интеллектуальной деятельности, получение которых в силу значения личности работника или исполнителя (квалификация, компетентность, навыки, умения, опыт работы) учитываются и приобретают особый интерес для работодателя или заказчика по указанным договорам гражданского права.

Во втором параграфе *"Научная работа как основа правовой характеристики творческих работников исследовательских и технологических организаций"* проведено исследование природы научного и технического творчества в аспекте соотношения труда и творчества, сформулировано понятие научной (научно-исследовательской и научно-технической) работы как основы правовой характеристики указанных творческих работников.

Изучение различных подходов, сложившихся в науке, о понимании природы творчества и соотношения труда и творчества приводит автора к выводу о том, что исходной основой является понимание творчества как элемента, присущего отдельным видам труда и придающего творческие начала отдельным видам профессиональной деятельности работников (творческий характер труда).

В результате аналитического обзора мнений ученых о специфике научного и технического творчества автор приходит к выводу о том, что при определенных различиях научного творчества (открытие новых законов (закономерностей) природы, общества и мышления, разработка фундаментальных или прикладных теорий, концепций и иных научных результатов) и технического творчества (создание новых конструкций, оборудования, устройств, веществ, материалов и т.д. прикладного характера, в том числе современных производственных и функциональных технологий) их объединяют общие цели и задачи по развитию дальнейшего научно-технического прогресса.

В аспекте выявления соотношения между трудом и творчеством и определения научного и технического творчества в работе обосновывается не только творческий характер труда указанных работников, но и аргументируется позиция о специфике научной (научно-исследовательской или научно-технической) работы как основы правовой характеристики творческих работников исследовательских и технологических организаций.

Исходя из выработанных наукой трудового права признаков научной работы, с учетом современных реалий, автором работы предлагается следующее ее определение: "Научная (научно-исследовательская и научно-техническая) работа - это интеллектуальная деятельность, осуществляемая работниками, занятыми в исследовательских и технологических организациях, которая требует от них проявления научного или технического творчества и направлена на достижение результатов указанной деятельности".

На основе проведенного исследования сделан вывод о том, что в процессе проведения научной работы указанных творческих работников могут быть получены различные знания, отличающиеся новизной (новые разработки, технологии и т.д.), а сами работники могут рассматриваться как носители уникальных компетенций, неразрывно связанных с личностью и квалификацией этих работников.

В третьем параграфе *"Основания (факторы) дифференциации правового регулирования труда творческих работников исследовательских и технологических организаций"* выявляются факторы (основания) дифференциации правового регулирования труда указанных работников.

Работники исследовательских и технологических организаций выделяются из общего числа творческих работников как выполняющие основные виды научной работы, требующей проявления научного или технического творчества, в связи с чем на них, как на творческих работников указанных организаций, необходимо, по мнению автора, распространять действие ст. 351 ТК РФ, посвященной творческим работникам.

Обосновывается вывод о том, что творческий характер труда (как проявление научного или технического творчества) при выполнении трудовой функции работниками, занятыми в исследовательских и технологических организациях разных отраслей или экономических видов деятельности, является одним из важнейших факторов, который наряду с другими обуславливает необходимость дифференциации правового регулирования труда указанных работников, обособляет их как "творческих

работников научного или технического творчества", с учетом также смысла ст. 351 ТК РФ, посвященной регулированию труда творческих работников.

В данном случае осуществление указанными организациями различных видов экономической деятельности не представляется имеющим особое значение, поскольку их деятельность и ее результаты важны в области научно-технического прогресса. При этом работники указанных организаций выполняют научную (научно-исследовательскую или научно-техническую) работу со всей ее спецификой, влияющей на трудовую функцию этих работников, проявляющих, как известно, научное или техническое творчество и создающих результаты интеллектуальной деятельности.

На основе проведенного исследования в области единства и дифференциации правового регулирования труда отдельных категорий работников и анализа действующего трудового законодательства в работе обосновывается вывод о необходимости дифференцированного подхода к регулированию труда творческих работников исследовательских и технологических организаций, исходя из следующих оснований: значения видов экономической деятельности по научным исследованиям и техническим разработкам для дальнейшего развития научно-технического прогресса; творческого характера труда; особенностей трудовой функции указанных работников; повышенных квалификационных требований к этим работникам и особым порядком возникновения трудовых правоотношений научных работников на основе конкурсного избрания на должность на срок не более чем на 5 лет и заключения трудового договора с лицом, избранным по конкурсу.

Глава вторая **"Стороны, содержание, заключение трудовых договоров с творческими работниками исследовательских и технологических организаций и особенности вознаграждения указанных работников за результаты интеллектуальной деятельности"** посвящена исследованию сторон трудового договора - творческих работников и исследовательских и технологических организаций как работодателей, - а

также содержанию и заключению трудового договора с указанными работниками и выявлению правовой природы вознаграждения этих работников за достигнутые ими результаты интеллектуальной деятельности.

В первом параграфе *"Творческие работники и исследовательские, технологические организации (работодатели) - стороны трудового договора и содержание этого договора"* формулируется определение одной стороны - "творческие работники" и выделяется другая сторона указанного договора - работодатели (организации), применяющие труд указанных работников.

На основе проведенного анализа норм международного и российского права автор приходит к выводу о том, что не представляются достаточно удачными определения "творческие работники", приведенные в Рекомендации ЮНЕСКО, Модельном законе СНГ о творческих работниках и творческих союзах, в действующих Основах законодательства РФ "О культуре", по ряду причин:

- не любое лицо, занимающееся творческой деятельностью, как это определено в Рекомендации ЮНЕСКО, и не любое физическое лицо, субъект авторского смежного или трудового права, в том числе лицо свободной профессии, не работающее по найму (Модельный закон СНГ), может быть признано творческим работником, а в соответствии со ст. 20 ТК РФ творческим, как и иным работником по трудовому праву может быть только физическое лицо, вступившее в трудовое правоотношение с работодателем;

- осознание творческим работником творческой деятельности "как неотъемлемой части собственной жизни", как это определено в Рекомендации ЮНЕСКО, думается, не имеет правового и более конкретного значения для определения творческого работника, труд которого отличается от труда иных лиц, не связанных с творчеством;

- в указанных определениях в значительной мере отождествляются труд и творчество, в то время как их соотношение показывает творческий

характер труда работников исследовательских и технологических организаций.

Из проведенного анализа ст. 351 ТК РФ, посвященной регулированию труда творческих работников средств массовой информации, организаций кинематографии, теле- и видеосъемочных коллективов, театров, театральных и концертных организаций, цирков, а также иных лиц, участвующих в создании и (или) исполнении (экспонировании) произведений, следует, что в данной статье выделены также "иные лица", но не раскрывается, кто конкретно входит в их число. Соответственно, ст. 351 ТК РФ как бы охватывает творческих работников, но не уточняет, входят ли в их число работники исследовательских и технологических организаций, также являющиеся творческими работниками.

В результате проведенного анализа обосновывается вывод о целесообразности включения в указанную статью дополнительной части, определяющей понятие: "Творческие работники исследовательских и технологических организаций - это физические лица, занятые в научных (исследовательских) и технических (конструкторских, технологических, проектных и изыскательских) организациях, труд которых носит характер научного или технического творчества и направлен на создание результатов интеллектуальной деятельности".

В работе выявлена специфика трудовой функции указанных работников, которая осуществляется в ходе самых разнообразных творческих процессов научной работы (теоретических, экспериментальных (прикладных), опытно-конструкторских и технологических исследований), но всегда направлена на создание качественно новых продуктов или качественную модификацию существующих, то есть на достижение результатов интеллектуальной деятельности, характеризующихся уникальностью, новизной и в ряде случаев - патентоспособностью, и их дальнейшую коммерциализацию.

Второй параграф *"Трудовой договор и сложные юридические составы как основания возникновения трудовых правоотношений творческих работников"* посвящен исследованию природы конкурса как одного из юридических актов, который в совокупности с трудовым договором является "сложным юридическим составом", как основанием возникновения трудовых правоотношений научных работников.

В результате проведенного исследования сложившихся в юридической науке подходов к определению конкурса и его специфики в работе делается вывод о том, что конкурсное избрание на должность обладает определенными преимуществами, в связи с чем возможное расширение сферы его действия приведет к более эффективному подбору квалифицированных кадров.

В работе обосновывается вывод о том, что замещение должностей творческими работниками научных (исследовательских) организаций на основе конкурса и срочный характер избрания по конкурсу на должность (на срок не более 5 лет) являются целесообразными ввиду особой роли в дальнейшем научно-техническом прогрессе выполняемой ими работы и создаваемых ими результатов. Раскрывается обоснованность предъявления повышенных требований к подготовке указанных работников (квалификация, компетенция, навыки, умения, опыт работы).

Проведенный анализ квалификационных требований, которые должны предъявляться к творческим работникам исследовательских и технологических организаций, позволил автору настоящей работы сделать вывод о том, что в целях уяснения квалификационных требований и уточнения трудовых функций указанных работников более предпочтительными являются положения Единого квалификационного справочника (ЕКС) ⁶. Автор исходит из того, что рекомендация об использовании профессиональных стандартов имела бы большее значение

⁶ Постановление Минтруда РФ от 21 августа 1998 г. № 37 "Об утверждении Квалификационного справочника должностей руководителей, специалистов и других служащих" (в ред. от 12 февраля 2014 года) // Бюллетень Министерства труда и социального развития Российской Федерации. 1998 г. № 12

для правового регулирования труда творческих работников исследовательских и технологических организаций, если бы в указанных стандартах разграничение квалификационных требований и видов работ было основано на своеобразии трудовой функции, связанной с проявлением научного или технического творчества (нестандартные приемы, сложность выполнения, получаемые результаты).

Из анализируемых профессиональных стандартов: "Специалист по организации и управлению научно-исследовательскими и опытно-конструкторскими работами", "Специалист по научно-исследовательским и опытно-конструкторским разработкам" и "Специалист по научно-техническим разработкам и испытаниям полимерных наноструктурированных пленок", - следует, что, выделяя так называемую "обобщенную трудовую функцию", указанные стандарты при этом не определяют, какие конкретно трудовые функции из ее состава могут осуществляться работниками, занимающими соответствующие должности, наименования которых в том числе раскрывают направленность трудовых функций. В то же время, как следует из ЕКС (Единого квалификационного справочника), трудовая функция имеет свою специфику и "сопровождается" перечнем должностных обязанностей, обусловленных сложностью работы по должности научных и других работников, учитывая творческий характер их труда.

В третьем параграфе *"Особый порядок вознаграждения творческих работников за результаты интеллектуальной деятельности"* рассматриваются проблемы, связанные с вознаграждением, выплачиваемым творческим работникам исследовательских и технологических организаций за создание и использование результатов интеллектуальной деятельности.

Творческий характер труда указанных работников, направленного на создание качественно новых технологий, материалов, веществ и т.д., представляющих собой результаты интеллектуальной деятельности, достигнутые в процессе исполнения служебных (трудовых) обязанностей по

трудовому правоотношению, по мнению автора, требует дополнительного регулирования в части выплаты вознаграждения за достигнутые результаты интеллектуальной деятельности.

На основе проведенного исследования автором сделан вывод о том, что порядок вознаграждения творческих работников исследовательских и технологических организаций за результаты интеллектуальной деятельности необходимо разграничивать в зависимости от достигнутых результатов интеллектуальной деятельности, таких как "служебные произведения" (ст. 1295 ГК РФ) и "служебные объекты промышленной собственности: служебные изобретения, полезные модели, промышленные образцы" (ст. 1370 ГК РФ).

Созданные работниками исследовательских и технологических организаций указанные служебные произведения, по мнению автора, могут определяться как достигнутые во всех случаях при выполнении ими трудовой функции, в том числе "по умолчанию сторон", если в трудовом договоре не указано иное. Однако в трудовом законодательстве и ныне отсутствуют нормы о выплате указанным работникам соответствующего вознаграждения и, кроме того, имеет место неопределенность в правоприменительной практике по поводу указанных выплат.

Исходя из этого, автор вносит сформулированное им предложение о том, что в случае, если служебное произведение создано работником по утвержденной работодателем тематике/программе работ, но выходит за рамки конкретных заданий работодателя, а также при условии, что указанное произведение было использовано работодателем в экономическом обороте (то есть коммерциализовано), у такого работника может возникать право на получение вознаграждения за создание указанного служебного произведения в форме дополнительной выплаты, включаемой в его заработную плату.

В диссертационной работе также выделяются отличия, присущие созданию "служебного изобретения". Обосновывается, что создание служебного изобретения, достигнутого в пределах трудовой функции

работника, следует считать исключением, поскольку создание изобретения, обладающего изобретательским уровнем, как "неочевидного и неожиданного для специалиста", не может входить в трудовые обязанности работника, в связи с чем вознаграждение за создание указанных изобретений не может включаться в заработную плату. В данном случае должны действовать нормы гражданского права.

В результате проведенного исследования и анализа судебной практики автором работы сделан вывод о том, что создание творческими работниками исследовательских и технологических организаций каких бы то ни было результатов интеллектуальной деятельности не в связи с выполнением ими трудовой функции и, следовательно, за пределами трудового правоотношения, не ведет к возникновению у работника или работодателя каких бы то ни было прав и обязанностей, урегулированных нормами трудового права.

Автор обосновывает вывод о том, что закрепление в трудовом законодательстве соответствующих норм о порядке выплаты работникам денежного вознаграждения за создание "служебных произведений", достигнутых при выполнении трудовой функции и в рамках трудового правоотношения, будет способствовать устранению правовой неопределенности и установлению справедливых условий оплаты труда творческим работникам исследовательских и технологических организаций.

В **заключении** подводятся основные итоги диссертационного исследования.

СПИСОК ОПУБЛИКОВАННЫХ НАУЧНЫХ РАБОТ ПО ТЕМЕ ДИССЕРТАЦИОННОГО ИССЛЕДОВАНИЯ

Статьи, опубликованные в ведущих рецензируемых журналах и изданиях, указанных в перечне Высшей аттестационной комиссии при Министерстве образования и науки Российской Федерации:

1. Грачев Д.А. К вопросу о правовом регулировании и оплате результатов интеллектуальной деятельности творческих работников

исследовательских и технологических организаций // Современная научная мысль. 2017. № 2 (0.6 п.л.);

2. Грачев Д.А. Сравнительный анализ трудового договора и гражданско-правовых договоров в области научного и технического творчества // Трудовое право в России и за рубежом. 2017. № 2 (0.5 п.л.);

3. Грачев Д.А. Проблема определения понятия "творческие работники" в трудовом законодательстве // Право и практика. 2017. № 1. С. 72-77 (0.4 п.л.);

4. Грачев Д.А. К вопросу об особенностях договорного регулирования индивидуальной творческой деятельности // Современная научная мысль. 2015. № 6. С. 142-147. (0.4 п.л.).

Статьи, опубликованные в иных изданиях:

1. Грачев Д.А. Актуальные проблемы обеспечения прав творческих работников исследовательских и технологических организаций // Сборник докладов участников XI Международной научно-практической конференции "Кутафинские чтения" Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА). М., 2017 (0.25 п.л.);

2. Грачев Д.А. Современные инициативы и тенденции развития в области регулирования института рабочего времени // Седьмые Всероссийские Державинские чтения: сборник статей: в 7 кн. Кн. 6: Проблемы трудового, исполнительного и информационного права. М., 2012. С. 16-19 (0.25 п.л.);

3. Грачев Д.А. Рабочее время: понятие, международно-правовая регламентация, перспективы развития // Шестые Всероссийские Державинские чтения: сборник статей: в 7 кн. Кн. 6: Проблемы трудового, исполнительного и информационного права. М., 2011. С. 35-38 (0.2 п.л.).