**Авторские права**

## СОДЕРЖАНИЕ

##### Введение………………………………………………………………………..….3

Глава 1. Понятие авторского права и сфера его регулирования……………...7

§ 1. Исключительная природа авторских прав…………………………………7

§ 2. Характеристика понятий «авторское право» и «отдельные авторские полномочия»……………………………………………………………………..12

Глава 2. Определённые виды авторских прав…………………………………17

§ 1. Личные неимущественные права авторов………………………………...17

§ 2. Имущественные права авторов…………………………………………..37

Глава 3. Срок действия авторского права…………………………………...78

##### Заключение…………………………………………………………………….…85

##### Список использованных источников…………………………………………..89

**ВВЕДЕНИЕ**

Актуальность и практическая значимость выбранной темы дипломной работы «Правовое регулирование авторских прав» подтверждается тем, что стимулирование творческой деятельности является важнейшим двигателем прогресса. Важная роль авторского права в этом процессе подчёркивается в Комментариях к Бернской конвенции: «Авторское право составляет важный элемент в процессе развития. Опыт показывает, что богатство национального культурного достояния непосредственно зависит от уровня охраны, предоставляемой литературным и художественным произведениям. Чем выше этот уровень, тем больше стимул для авторов; чем больше число интеллектуальных творений в стране, тем выше её авторитет; чем больше произведений литературы и искусства, тем больше возможностей для развития книжной, звукозаписывающей и развлекательной промышленности. В конечном счёте неоспоримо, что поощрение интеллектуального творчества, является одной из основных предпосылок социального, экономического и культурного развития».[[[1]](#footnote-1)]

 Большинство произведений творческой мысли существует в материальной форме: книги, картины, скульптуры или фотографии. Но некоторые типы произведений, например, музыка или сценическое действие, существуют даже если бы они не были записаны или до того, как они были записаны в виде нот или текста. Авторское право охраняет именно форму выражения идей, а не сами идеи.

Как только идеи воплощаются в произведения, возникает авторско-правовая охрана их формы – в смысле расположения слов, нот и знаков. Авторское право охраняет права авторов художественных произведений от тех, кто их копирует, т.е. от тех, кто использует формы, являющиеся оригинальным созданием

автора. В связи с развитием понятия об авторском праве во многих языках появляются слова, его обозначающие. Например, в английском языке слово «copyright» означает авторское право. Английский термин стал наиболее распространённым.

В любой стране практическая ценность закона зависит в первую очередь от того, насколько эффективно он исполняется. Так как авторам порой очень непросто самостоятельно реализовать свои права, то весьма распространённым является создание специальных организаций авторов, которые от их имени управляют определёнными авторскими правами. В частности, такие организации могут выдавать разрешения на копирование произведений и на этом основании получать для авторов гонорары.

Вся система охраны авторских прав будет лишена смысла, если творческая деятельность не будет поощряться и поддерживаться. С точки зрения автора охраняемого произведения, защита авторских прав имеет смысл тогда, когда от результата своей работы он получает доход, но это невозможно без опубликования и распространения произведения.

Суть авторско-правовой охраны сводится в конечном итоге к поиску баланса между интересами творческой личности и общества. Автор произведения вправе получать адекватное вознаграждение, а размер этого вознаграждения не должен противоречить общественным интересам и потребностям.

Российская Федерация участвует во всех основных международных конвенциях по охране авторских прав: во Всемирной конвенции об авторском праве – с 1973 г.; в Конвенции о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники, - с 1988 г.; в Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений, в Конвенции об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства из фонограмм – с 1995 г.

 Вопрос о присоединении России к Международной конвенции об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и организаций вещания (Римская конвенция) находится в стадии решения. Как считают специалисты, перспектива присоединения России к Римской конвенции весьма реальна. По мнению автора работы, учитывая гигантский не сравнимый ни с одной страной мира, творческий потенциал России, присоединение к конвенции будет иметь особое значение для отечественных исполнителей, работающих в области филармонических видов искусств и хореографии.

Одной из задач дипломного проекта является исследование вопроса об исключительной природе авторских прав, напрямую связанного с целым рядом актуальных проблем, имеющих большое практическое значение. В частности, трактовка исключительности субъективных авторских прав как их неотторжимости от личности автора приводит многих специалистов к выводам о недопустимости авторских договоров об уступке авторских прав на будущее произведение автора, невозможности передачи права на неприкосновенность произведения, отрицанию того, что авторские права вообще могут переходить от авторов к другим лицам. То или иное толкование исключительной природы авторских прав оказывает существенное влияние на понимание сущности авторского договора, конструирование его основных элементов, установление условий ответственности за его нарушение и т.д.

Затронутая проблема имеет ещё один важный практический аспект. Нередко в ходе рассмотрения конкретных судебных дел, в частности при обращении потерпевшего к способам защиты нарушенных авторских прав, предусмотренных ст.49 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах»[[[2]](#footnote-2)], встаёт вопрос о том, все ли субъективные авторские права носят исключительный характер. Данный вопрос возникает, видимо, в связи с тем, что не все содержащиеся в Законе субъективные авторские права прямо названы исключительными. Так, если имущественные права авторов, перечисленные в ст.16 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах», непосредственно отнесены к числу исключительных прав, то о природе некоторых других имущественных прав (например, права композитора на получение особого вознаграждения за публичное исполнение его музыкального произведения при использовании аудиовизуального произведения, ч.3. ст.13 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах»), а также личных неимущественных прав ничего не сказано.

Цель настоящей дипломной работы – дать характеристики понятий «авторское право» и отдельные авторские правомочия, определить исключительную природу авторских прав, дать анализ личным имущественным и неимущественным правам автора, опираясь, прежде всего, на нормы гражданского кодекса РФ и Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах», определение срока действия авторского права.

 В ходе настоящего исследования были использованы такие нормативно-правовые акты, как: Конституция Российской Федерации, Федеральные законы Российской Федерации, различные международные нормативные акты и др., также были использованы труды таких известных исследователей, как Л.Н. Борохович, А.А. Монастырской, М.В. Трохова, Г.Ф. Шершеневич, Б.С. мартьянов и другие, а также материалы судебной практики Верховного Суда Российской Федерации, другие материалы юридической практики, а также учебная литература.

Настоящая дипломная работа состоит из введения, 3 глав, заключения и списка использованной литературы.

**ГЛАВА 1. ПОНЯТИЕ АВТОРСКОГО ПРАВА И СФЕРА ЕГО РЕГУЛИРОВАНИЯ.**

**§ 1. Исключительная природа авторских прав.**

В результате произведения науки, литературы и искусства его автор приобретает ряд субъективных прав как личного неимущественного, так и имущественного характера. Эти права в действующем авторском законодательстве и в доктрине традиционно именуются исключительными. Теория исключительности авторских прав была детально разработана ещё в русской дореволюционной литературе[[[3]](#footnote-3)] и воплотилась в Законе 1911 г. Хотя природа исключительных прав продолжала вызывать споры, по мнению большинства учёных, эта конструкция обозначала, прежде всего, монополию обладателя авторского права на использования произведения.[[[4]](#footnote-4)] В советский период оценка исключительности авторских прав существенно изменилась. Во многих работах прослеживалось предубеждённое отношение к этой черте авторских прав, которая, однако, нашла отражение в Основах авторского права 1925 и 1928 г.г. Большинство советских юристов смущало то обстоятельство, что термин «исключительные права» используется в авторском законодательстве капиталистических стран. В связи с этим в советской литературе подчёркивалось, что исключительный характер авторского права в советском гражданском праве, с одной стороны, и в буржуазном гражданском праве, с другой, не имеют между собой ничего общего, кроме названия.[[[5]](#footnote-5)]

Большинством учёных исключительность авторских прав трактовалась как их не отчуждаемость, неотторжимость от личности автора в течение всей его жизни, недопустимость перенесения прав автора на другое лицо. При этом одни учёные полагали, что исключительный характер имеют лишь отдельные личные неимущественные права, в частности право на опубликование произведения[[[6]](#footnote-6)] или право авторства[[[7]](#footnote-7)], другие утверждали, что исключительность свойственна всем авторским правам.[[[8]](#footnote-8)] Вообще же в литературе было высказано пожелание, чтобы неясный термин «исключительные права» был из законодательства исключён. Это и произошло, когда в начале 60-х годов правила об авторском праве были включены в качестве отдельного раздела в Основы гражданского Союза ССР и союзных республик и в ГК РСФСР. Авторские права больше не именовались исключительными, что, собственно говоря, в большей степени соответствовало реальному уровню 60-х – 70-х годов, охраняемых в стране прав по сравнению с Основами авторского права 1928 г., которые содержали признак исключительности.

Разумеется, в данном случае исключительность авторских прав понимается нами не в том извращённом значении, которое она получила в трудах большинства советских специалистов по авторскому праву, а в её общепринятом в цивилизованном обществе смысле. Иными словами, исключительный характер авторских прав состоит вовсе не в признании их неотторжимости от личности автора, как продолжают считать многие российские юристы, например, И.В. Савельева[[[9]](#footnote-9)], а в признании того, что только сам обладатель авторского права (т.е. автор или его правопреемник) может решать вопрос об осуществлении авторских правомочий, особенно правомочий, связанных с использованием произведения. Конечно, при этом учитывается, что отдельные авторские правомочия, например, право авторства и право на имя, неотделимы от личности автора, что закон устанавливает определённые изъятия из сферы действия субъективных авторских прав (случаи свободного использования произведений); что возможность использования так называемых производных произведений может зависеть не только от их создателей, но от других лиц и т.п. Однако, при всём этом именно обладателю авторских прав обеспечиваются особые правомочия, связанные с использованием произведения, с одновременным возложением на всех третьих лиц запрета по использованию произведения без согласия правообладателя.

В действующем авторском законодательстве вновь указывается, что авторские права носят исключительный характер. Представляется, что только сейчас данный термин приобрёл тот реальный смысл, который в него вкладывается авторским законом России 1911г. лишь автор, а в установленных законом случаях и пределах – его правопреемники могут распоряжаться произведением, в том числе и путём полного суждения тех авторских правомочий, которые способны переходить от одного лица к другому.

Таким образом, все субъективные авторские права в силу самой их природы являются исключительными. Иными словами, признак исключительности имманентен любому субъективному авторскому праву и выражает одну из главных присущих им черт, а именно принадлежность данного права только его обладателю и никому другому.

Исключительный характер носят не только субъективные авторские права, принадлежащие создателям творческих произведений, но и права, перешедшие по указанным в законе основаниям к другим лицам, в частности к наследникам или работодателям. Что касается природы авторских прав, приобретаемых на основании авторского договора, то она определяется видом последнего: если авторские права по договору передаются на исключительной основе, данный признак ими сохраняется; если же заключается договор о передаче неисключительных прав, само название договора свидетельствует о неисключительной природе авторских прав их обладателя по договору.

Если в договоре о передаче авторских прав при обозначении предмета договора прямо не использовало словосочетание «исключительные права», то характер передаваемых прав определяется исходя из содержания всего договора.

Так, товарищество обратилось в арбитражный суд с иском к издательству о конфискации сборника рассказов, изданного ответчиком, и взыскании убытков.

Суд, признав истца обладателем исключительных прав на сборник и его распространение, установил факт нарушения этих прав и удовлетворил иск.

Обжалуя это решение, ответчик ссылался на пункт 4 статьи ЗО Закона «Об авторском праве...», предусматривающий, что права, передаваемые по авторскому договору, считаются неисключительными, если в договоре прямо не предусмотрено иное.

В авторском договоре нет прямого (дословного) указания на передачу автором исключительных прав товариществу, следовательно, полученные товариществами права являются неисключительными, что лишает его возможности предъявить иск о защите этих прав к третьим лицам в соответствии со статьей 49 названного Закона.

Суд отклонил доводы ответчика, поскольку в тексте договора указано, что автором передаются товариществу права на опубликование и распространение рассказов, включенных в сборник, в течение четырех лет, а поэтому автор не имеет права использовать эти произведения двумя названными способами и разрешать такое использование третьим лицам.

То обстоятельство, что в договоре нет словосочетания «исключительные права для обозначения предмета договора, не даёт основания считать приобретённые права неисключительными. Буквальное значение содержащихся в договоре слов и выражений, сопоставление отдельных его условий между собой, смысл договора в целом и его цель, то есть толкование договора, проведённое судом в соответствии со статьёй 431 Гражданского кодекса Российской Федерации, не оставляют сомнения в отношении характера полученных истцом прав, как исключительных.[[[10]](#footnote-10)]

По итогам рассмотрения данного дела автором работы сделаны следующие выводы:

Все субъективные авторские права в силу самой их природы являются исключительными. Иными словами, признак исключительности имманентен любому субъективному авторскому праву и выражает одну из главных присущих им черт, а именно принадлежность данного права только его обладателю и никому другому.

**§ 2. Характеристика понятий «авторское право и отдельные авторские правомочия».**

Действующее законодательство закрепляет за создателями произведений достаточно широкий круг гарантированных государством возможностей, В разных статьях Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» эти возможности именуются то авторским правом в целом, то авторскими правами, то отдельными авторскими правомочиями.[[[11]](#footnote-11)] В этой связи в юридической литературе отсутствует единый подход к пониманию конструкции субъективного авторского права. Большинство специалистов считает, что создатели произведений обладают единым авторским правом, которое, подобно праву собственности, является сложным по составу и состоит из отдельных авторских правомочий.[[[12]](#footnote-12)] К числу таких правомочий относятся право авторства, право на имя, право на защиту репутации автора, право на обнародование произведения и т. д. По мнению других ученых, автору произведения принадлежит ряд конкретных субъективных прав, а о едином авторском праве в субъективном смысле можно говорить только условно.

По мнению А.П. Сергеева, совершенно очевидно, что законодатель использует термин «авторское право» в разных статьях закона в различном значении. Чаще всего им охватываются все предоставляемые автору возможности, в других случаях в него включаются некоторые авторские правомочия (например, когда закон говорит об авторских правах правопреемников автора), иногда он служит для обозначения отдельных авторских прав, например, права на перевод права на обнародование и т. д. Поэтому содержание, которое вкладывает законодатель в данный термин, необходимо каждый раз устанавливать путем толкования закона. Такое же положение наблюдается в авторском законодательстве других стран, а также в важнейших международных конвенциях.[[[13]](#footnote-13)]

В российской юридической науке отсутствует также единое понимание терминов «авторское право» и «авторское правомочие». Большинство специалистов не усматривает между ними никаких принципиальных различий и употребляет эти термины как синонимы. Иногда, однако, правомочиями предлагается именовать лишь те закрепленные за авторами возможности, которые связаны с совершением самими носителями авторских прав определенных положительных действий. С точки зрения такого подхода правомочиями могут считаться лишь права на обнародование, воспроизведение и распространение произведения; остальные предоставленные автору возможности являются, надо полагать, авторскими правами. Данный подход, близкий попыткам выделить позитивное и негативное содержание субъективного авторского права, едва ли можно признать плодотворным. Право на собственные активные действия и право требовать определенного поведения от иных лиц являются составными элементами любого субъективного права. Конечно, в различных субъективных правах, в том числе в различных авторских правах, тот или иной элемент стоит на первом или втором плане, но от этого они не перестают быть субъективными правами. Поэтому вносить дополнительные терминологические различия в обозначение субъективных авторских прав в зависимости от их содержания вряд ли оправданно.

Действующее авторское законодательство России содержит значительно более полный перечень субъективных авторских прав по сравнению с ранее действовавшим законодательством. Конкретные авторские права не исчерпываются теми их видами, которые прямо названы Законом РФ «Об авторском праве и смежных правах». Во-первых, те личные неимущественные и имущественные права, которые, на первый взгляд, перечислены в ст. 15- 16 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» исчерпывающим образом, в действительности круг авторских прав не ограничивают. Тот же Закон указывает, в частности, на право доступа и право следования, которые закрепляются за авторами произведений изобразительного искусства (ст. 17), на право автора музыкального произведения на получение особого вознаграждения за публичное использование его музыкального произведения при публичном исполнении аудиовизуального произведения (ст.13) и т.д.

Во-вторых, само по себе не указание в законе на конкретное субъективное право еще не означает отсутствия самого права. Например, известно, в течение многих лет в советском авторском законодательстве не было прямо закреплено одно из основных прав создателей творческих произведений — право авторства. Однако и в научной литературе, и на практике наличие данного права практически никем не ставилось под сомнение. Безусловно, такое положение является ненормальным и, по мнению автора, свидетельствует о несовершенстве закона. Бесспорно, также и то, что говорить о наличии большинства прав можно лишь, тогда, когда они прямо указаны в законе. Например, право следования у авторов произведений изобразительного искусства появилось лишь, в результате того, что его прямо предусмотрел Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах». Но некоторые авторские права, прямо в законе не указанные, могут быть с достаточной очевидностью выведены из смысла его положений. Например, Закон проводит четкое различие между понятиями «обнародование» и «опубликование» произведения. При этом он закрепляет за - авторами право на обнародование (ст. 13), но по непонятным причинам умалчивает о праве на опубликование. Между тем право на опубликование, которое имеет самостоятельное содержание и не поглощается какими-либо иными авторскими правами, в частности правом на распространение, относится к числу важнейших авторских правомочий.

Также, нельзя, безусловно, расценивать как исчерпывающий содержащийся в Законе перечень конкретных действий по использованию произведений. В п. 2 ст. 16 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» перечисляются лишь наиболее распространенные способё использования произведений. Принципиально же вопрос решен в первом пункте той же статьи, который закрепляет за авторами право на использование произведения в любой форме и любым способом. В этой связи можно говорить о том, что Закон закрепляет за авторами не только те способы использования произведений, которые существуют в настоящее время, но и те, которые могут появиться в дальнейшем. Таким образом, действующее авторское законодательство, хотя и содержит весьма полный перечень конкретных авторских прав, но не описывает их исчерпывающим образом.

Предусмотренные, либо вытекающие из Закона права действуют, разумеется, применительно не ко всем видам охраняемых Законом произведений. Так, например, авторы произведений изобразительного искусства не обладают правом на публичное исполнение или правом на перевод, а создатели литературных произведений не пользуются правом на их публичный показ. Состав конкретных субъективных прав, которые возникают у авторов творческих произведений, зависит от вида последних, т.е. авторских правомочий, и соответственно от возможных способов их использования. По итогам рассмотрения данного подпункта, автором работы сделаны следующие выводы: в разных статьях Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» круг гарантированных государством возможностей именуются то авторским правом в целом, то авторскими правами, то отдельными авторскими правомочиями. В этой связи в юридической литературе отсутствует единый подход к пониманию конструкции субъективного авторского права. Создатели произведений обладают единым авторским правом, которое, подобно праву собственности, является сложным по составу и состоит из отдельных авторских правомочий. К числу таких правомочий относятся право авторства, право на имя, право на защиту репутации автора, право на обнародование произведения и т.д.

В связи с этим, только сам обладатель авторского права на произведение может определить ущемлены ли его авторские права при реализации авторских правомочий. Обладатель авторских прав может использовать произведение по своему собственному усмотрению, но с учетом юридически признанных прав и интересов других лиц, а также может запрещать другим использовать произведение без его согласия.

## ГЛАВА II. ОПРЕДЕЛЁННЫЕ ВИДЫ АВТОРСКИХ ПРАВ

**§ 1. Личные неимущественные права авторов**

Одним из главных неимущественных прав, возникающих у автора в связи с созданием произведения науки, литературы и искусства, является право авторства. В юридической науке право авторства обычно характеризуется, как юридически обеспеченная возможность лица считаться автором произведения и вытекающая отсюда возможность требовать признания данного факта от других лиц. Выделение права авторства как особого субъективного права обусловлено необходимостью индивидуализации результатов творческого труда и общественного признания связи этих результатов с деятельностью конкретных авторов. В общественном признании данной связи заключается особый интерес создателя произведения, который и обеспечивается законом путем наделения творцов произведений особым субъективным правом авторства.

Право авторства неотделимо от личности автора. Оно может принадлежать только действительному создателю произведения и является неотчуждаемым и непередаваемым по какому-либо основанию, в том числе по договору или по наследству. Более того, от данного права нельзя отказаться. данное право порождается самим фактом создания произведения и не зависит от того, обнародовано ли это произведение или нет, создано ли оно в порядке выполнения служебного задания или является свободным, используется ли произведение кем-либо или не используется. для признания лица автором произведения не требуется выполнения каких-либо формальностей или чьего-либо согласия.

Право авторства является правом абсолютным, поскольку ему корреспондируют обязанности всех и каждого воздерживаться от нарушения данного правомочия автора. Возможные нарушения данного права могут состоять как в присвоении чужого авторства (плагиат), так и в отрицании авторства того лица, которым создано произведение. Наиболее грубым нарушением является полное или частичное присвоение авторства.

В последнее время среди части политических деятелей, а также руководителей высшего и среднего звена распространилась мода обзаводиться учеными степенями кандидатов и докторов наук. Загруженность таких лиц на основной работе, отсутствие у них навыков научной деятельности приводят к тому, что они нередко заказывают написание диссертаций. Исполнители же, стремясь облегчить и ускорить выполнение этой задачи, порой прибегают к плагиату. По мнению Р. Хаметова, это в свою очередь вызывает необходимость разработать методику выявления плагиата в такого рода «заказных диссертациях».[[[14]](#footnote-14)]

Говоря о присвоении авторства научных произведений, необходимо отметить ряд весьма важных моментов. Принято выделять две формы плагиата: присвоение авторства идей и плагиат конкретных произведений.

Присвоение авторства идей, высказанных ранее в научных произведениях других авторов, не влечет юридической ответственности. Однако в ряде случаев можно вести речь об отсутствии новизны научной работы, если такой труд не будет содержать достаточного количества ранее неизвестных решений научных проблем. Кроме этого, отсутствие юридической ответственности не означает освобождения от моральной и нравственной ответственности, которая в кругах научной общественности может быть гораздо более действенной и значимой, чем первая.

Иная ситуация складывается, когда присваивают авторство на зафиксированные в материальной форме произведения. Российское законодательство в этом случае предусматривает гражданско-правовую и уголовную ответственность. Нормы, относящиеся к первой, закреплены в Законе РФ «Об авторском праве и смежных правах» и Гражданском кодексе РФ. Уголовная ответственность за присвоение авторства предусмотрена в ст. 146 Уголовного кодекса РФ.

Основной целью присвоения авторства на научные работы является желание получить ученую степень кандидата или доктора наук. Наличие ее во многих случаях создает определенные преимущества в карьерном росте, позволяет выделиться из среды тех, кто имеет высшее образование.

Если не указан автор цитаты, большого отрывка, взятых в кавычки, можно вести речь о нарушении авторского права на имя. Здесь уместно напомнить правила цитирования чужих произведений. Согласно ст. 19 Закона «Об авторском праве и смежных правах» цитирование допускается только при наличии обязательного указания имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования.

Способы присвоения авторства бывают различны. Практике известны случаи, когда автор дает согласие другому лицу на присвоение своего произведения полностью или частично. Но чаще всего присвоение происходит вопреки воле и желанию автора произведения.

В зависимости от характера и размера присвоения можно выделить присвоение авторства на целое произведение или на его часть.

Наибольшее распространение в последнее время получили следующие формы присвоения авторства в научных работах: написание диссертации на заказ научным руководителем лица, желающего получить ученую степень, либо одним, а также группой «подрядчиков», либо самим соискателем с включением в работу частей произведений других авторов без ссылок на них и источники заимствования.

О присвоении авторства научной работы (диссертации) может свидетельствовать явное несоответствие языковых и интеллектуальных навыков, наличествую в научной работе, из которой сделаны заимствования, соответствующим навыкам лица, указанного в качестве автора диссертации.

Право авторства, неразрывно связанное с личностью создателя произведения, действует в течение всей жизни автора и прекращается с его смертью. Иногда в литературе можно встретить утверждение, что данное право является бессрочным, что, конечно, является неточным. В данном случае не разделяется право авторства как конкретное 9 право и авторство как юридический факт. Авторство как социальный феномен столь же объективно, как объективно существование самого объекта творчества. Поэтому, возникнув в определенный период жизни автора и получив общественное признание, авторство на произведение продолжает жить уже независимо от автора и после его смерти. Оно признается и охраняется и после смерти автора, но уже не как субъективное право, а как общественный интерес, нуждающийся в признании и защите.

Право авторства является важнейшим правомочием автора еще и потому, что от него производны все другие права как личного неимущественного, так и имущественного характера. Иными словами, все остальные права предоставляются автору лишь постольку, поскольку он имеет право авторства.

С правом авторства тесно связано право на авторское имя, содержание которого раскрывается в ст. 15 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах». Согласно данной статье автор может использовать или разрешать использовать произведение под своим подлинным именем, под условным именем (псевдонимом) или без обозначения имени (анонимно). Избирая один из этих способов, автор реализует свое право на имя. Он также имеет право требовать указания своего имени каждый раз при издании, публичном исполнении, передаче по радио, цитирование и ином использовании своего произведения. Наконец, право на имя включает возможность требовать, чтобы имя автора (псевдоним) не искажалось при его упоминании лицами, использующими его произведение.

Право на имя иногда рассматривается как конкретизация права авторства, одно из проявлений последнего. Однако, по мнению большинства исследователей, речь идёт хотя и о взаимосвязанных, но всё же вполне самостоятельных правах. Рассматриваемые права не совпадают между собой по объему и различаются характером тех возможностей, которые в них заключены. Это наглядно подтверждается тем, что право на авторское имя может быть нарушено без нарушения права авторства, например, при искажении имени автора или при нарушении избранного автором способа обозначения связи произведения со своим именем. Кроме того, в отличие от права авторства, которое отражает объективный факт и не зависит от обнародования произведения, право на имя осуществляется односторонним волеизъявлением автора и реализуется в связи с использованием произведения.

Право на авторское имя является личным неимущественным правом автора, которое последний не может передать кому бы то ни было. Как и право авторства, данное право возникает из самого факта создания произведения, но в отличие от права авторства оно реализуется лишь в случае обнародования произведения. Пока произведение на обнародовано, рассматриваемое право существует лишь потенциально, так как третьим лицам произведение недоступно, и они не могут узнать имя его создателя. Право на авторское имя действует в течение всей жизни автора, а после его смерти охраняется наследниками, авторско-правовыми организациями или государством в качестве общественно значимого интереса.

Закон указывает на три возможных способа, с помощью которых автор реализует принадлежащее ему право на авторское имя. Чаще всего создатели произведений обозначают свое авторство путем указания подлинного имени. действительное имя автора может помещаться на заглавном листе книги или на афишах, называться в титрах фильма или объявляться перед публичным исполнением произведения или передачей его в эфир и т. п. Факт указания на произведении имени определенного лица означает презумпцию принадлежности авторства произведения данному лицу. Хотя данная презумпция не закреплена в законе, а носит фактический характер, она отражает с достаточной достоверностью действительное положение вещей и применяется на практике. Автор сам определяет способ и полноту указания своего подлинного имени. В частности, автор может обозначить свое имя в полном объеме, указав свою фамилию, имя и отчество (Иванов Игорь Львович), может указать только имя и фамилию (Игорь Иванов) или фамилию и инициалы (И.Л. Иванов) и т.п. Если, однако, произведение подписывается лишь инициалами (И.И.), такое произведение считается анонимным.

При опубликовании произведений, созданных несколькими лицами, имена соавторов указываются в последовательности, оговоренной соавторами. Правом на указание своего имени пользуются все соавторы, независимо от размера внесённого в произведение творческого вклада. Однако по соглашению создателей коллективного произведения оно может выйти в свет под именем одного или нескольких из них, например, чтобы отразить тот факт, что именно этим лицом (лицами) внесен основной творческий вклад в создание произведения. Имена других соавторов могут быть с их согласия указаны в предисловии или ином месте работы. В случае спора о способе обозначения имен соавторов их имена располагаются в алфавитном порядке.

При использовании в России произведений иностранных авторов их имена приводятся в русской транскрипции, которая должна быть согласована с автором оригинала. При таком способе использования произведения, как издание, имена иностранных авторов нередко указываются и на языке оригинала на обороте титульного листа.

Нередко, особенно при использовании научных произведений в печати, наряду с именем автора указываются его научная степень, ученое или почетное звание, должность и другие реквизиты. Приведение подобных сведений может производиться только с согласия авторов, которые несут личную ответственность за достоверность указанных данных.

Нарушением права на имя при данном способе его реализации будет не указание имени автора, а также его искажение.

Примером нарушения может служить следующая судебная практика:

Егиазарян З.Л. обратился в суд с заявлением о признании незаконным пункта 1.4 Приказа Российского агентства по патентам и товарным знакам от 8 июля 1999 г. №133 «0 внесении изменений и дополнений в Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на изобретение и изменении Приказа от 17 апреля 1998 г. М 82», об обязании Российского агентства по патентам и товарным знакам внести изменения в Приказ №133 и о взыскании компенсации морального вреда в сумме 11 000 руб., ссылаясь на то, что оспариваемым пунктом нормативного правового акта Роспатента изменена ранее действовавшая норма пункта 3.2.3 Приказа Роспатента от 17 апреля 1998 г. №82. В результате этого изменения автор изобретения лишился права на включение в название изобретения своего имени.

Такое изменение, по мнению заявителя, является нарушением конституционных прав изобретателей, в частности нарушением права частной собственности, гарантий свободы технического и других видов творчества, а также нарушением конституционного положения, согласно которому интеллектуальная собственность охраняется законом.

Заявитель считает, что созданные им изобретения являются его личной собственностью, и он вправе применить в их названиях собственное имя и соответствующую аббревиатуру. По его мнению, это не затрудняет информационный поиск и способствует раскрытию сущности изобретения.

Статьей 8 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что создание результатов интеллектуальной деятельности, к каковым отнесены изобретения, является основанием возникновения гражданских прав, а статьей 138 - что в случаях и в порядке, установленных законом, признается исключительное право (интеллектуальная собственность) гражданина на результаты интеллектуальной деятельности, что находится в соответствии с пунктом 1 статьи 44 Конституции Российской Федерации.

В судебном заседании Егиазарян Э.Л. свои требования поддержал. Представители Российского агентства по патентам и товарным знакам и Министерства юстиции Российской Федерации заявленные Егиазаряном Э.Л. требования не признали и просили оставить их без удовлетворения, ссылаясь на то, что внесение в «Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на изобретение» оспариваемого истцом изменения никак не затрагивает свободы технического и других видов творчества и гарантий охраны интеллектуальной собственности. Изобретение не является объектом права частной собственности, как ошибочно полагает истец, ссылаясь в обоснование своих требований на статью 35 Конституции Российской Федерации.

В соответствии со ст. 475 Гражданского кодекса РСФСР авторское право распространяется на произведения науки, литературы или искусства независимо от формы, назначения и достоинства произведения, а также от способа его воспроизведения.

Предметом авторского права могут быть, в том числе, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к науке и технике.

Статьей 520 Гражданского кодекса РСФСР предусмотрено, что автор изобретения может по своему выбору требовать либо признания своего авторства с передачей государству исключительного права на изобретение, либо признания своего авторства с закреплением за ним исключительного права на изобретение. В первом случае на изобретение выдается авторское свидетельство, во втором случае - патент.

Правоотношения, возникающие по поводу авторства на изобретение, по своему существу являются сходными с авторскими правоотношениями, в связи с чем право автора изобретения присвоить ему свое имя, прямо не предусмотренное в разделе УI Гражданского кодекса РСФСР, может быть обосновано в соответствии со ст. 10 Гражданского процессуального кодекса РСФСР ссылкой на аналогию со ст. 479 Гражданского кодекса РСФСР и с ч. 3 ст. 6 Закона Российской Федерации от 9 июля 1993 г. № 5351-1 «Об авторских и смежных правах», в соответствии с которыми автор имеет право на название произведения.

Ссылка представителей Российского агентства по патентам и товарным знакам Министерства юстиции Российской Федерации на то, что Патентный закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. № 3517-1, специально регулирующий порядок выдачи патента на изобретение, не предусматривает право изобретателя по своему усмотрению присвоить изобретению название, в которое может быть включено имя собственное, достаточным основанием для отказа автору в праве присвоить изобретению свое имя быть признала не может. Отсутствие в названном Законе ограничений, связанных с присвоением изобретению имени автора, не может пониматься иначе, как возможность присвоения изобретению названия, в котором указывается имя автора.

Независимо от того, имеет или не имеет автор изобретения право собственности на него, право на присвоение ему названия является объектом гражданского права и ограничено может быть только федеральным законом.

Существовавшая ранее практика, предусматривавшая присвоение названия изобретению с именем автора, основывалась на нормах Гражданского кодекса РСФСР об авторском праве и праве на изобретение, действующих до настоящего времени. В соответствии с этими нормами было принято «Положение об открытиях, изобретениях и рационализаторских предложениях и Закон СССР «Об изобретениях в СССР», прямо предусматривавшие право автора на присвоение изобретению своего имени или специального названия. С принятием Патентного закона никаких дополнительных ограничений по этому вопросу установлено не было, в связи с чем пункт 3.2.3 «Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на изобретение» в ранее действовавшей редакции предусматривал возможность присвоения изобретению имени автора.

При таких условиях требование заявителя о признании оспариваемого п. 1.4 Приказа Роспатента от 8 июля 1999 г. № 133 подлежат удовлетворению.[[[15]](#footnote-15)]

Следующий способ обозначения авторского имени и реализации рассматриваемого права — выступление автора под вымышленным именем (псевдонимом). Он также нередко используется на практике. Многие российские писатели (Макс Горький, Демьян Бедный и др.) вошли в историю р и мировой литературы под своими вымышленными именами. Иногда под псевдонимом выступает не одно лицо, а двое, трое или большее число соавторов. Так, под именем Козьмы Пруткова создавали свои произведения братья Жемчужниковы и поэт А. К. Толстой.

Закон не предусматривает каких-либо условий или порядка для приобретения права на псевдоним. Срок и объем использования псевдонима также определяются самим автором. Он может выпустить под условным именем свои первые произведения, а в дальнейшем выступать под своим подлинным именем, как, например, А. П. Чехов.

Автор может обозначить псевдонимом какую-то часть своих произведений, например, произведение определённого жанра.

Закон запрещает без согласия автора вносить какие-либо изменения в избранный автором способ обозначения своего имени, в том числе и тогда, когда он пользовался псевдонимом. Псевдоним, как и подлинное имя автора. не должен искажаться. Особым нарушением будет раскрытие псевдонима автора без его согласия. Такие нарушения встречаются на практике, однако действующее законодательство, по сути дела. не содержит каких-либо санкций за данное нарушение. Иногда, однако, надобность в раскрытии псевдонима может возникнуть в связи с тем, что опубликованные в печати статья или заметка носят явно клеветнический или оскорбительный характер. Это может быть сделано, но лишь тогда, когда соответствующее требование поступило от суда в связи с находящимся в его производстве делом. В иных случаях редакция обязана сохранять в тайне источник информации и не вправе называть лицо, предоставившее сведения с условием неразглашения его имени, в том числе и путем раскрытия псевдонима.[[[16]](#footnote-16)]

Право на авторское имя может быть реализовано путем опубликования произведения без указания имени создателя произведения, т. е. Анонимно. В данном случае воля автора направлена на то, чтобы не связывать созданное им произведение со своим именем. Иногда, однако, имя автора не указывается в связи со сложившимся порядком опубликования тех или иных произведений, например передовых статей в газетах и журналах, статей в справочниках и словарях и т.п. Автор, готовящий соответствующий материал, должен быть заранее предупрежден о том, что его имя не будет указано при опубликовании произведения.

К проблеме на авторское имя примыкает никак не урегулированный законом вопрос о возможности автора посвятить все произведение определенным лицам, событиям или датам. Нередко посвящение связано с творческим замыслом автора или помогает лучше понять основное содержание творческого произведения. На практике пользователи произведений иногда возражают против помещения в работе таких посвящений. В условиях неурегулированности данного вопроса он решается путем достижения взаимного согласия автора и пользователя произведения. Во избежание излишних споров целесообразно заранее оговорить этот вопрос в авторском договоре.

Наряду с непосредственным создателем произведений правом на обозначение своего имени пользуются предприятия, учреждения и организации, по служебному заданию которых создано произведение. Так учебное заведение или научное учреждение могут настаивать на том, чтобы их наименование было обозначено на произведениях, созданных их сотрудниками в рамках порученной им работы.

Право на защиту репутации автора также является личным неимущественным правом автора. Как создатель произведения автор несет всю ответственность за содержание и художественные достоинства достигнутого им творческого результата. Поэтому он заинтересован в том, чтобы его произведение было обнародовало, а также использовалось в дальнейшем именно в том виде, в котором автор признал его достойным для представления обществу. В сохранении творческой индивидуальности автора, нашедшей отражение в созданном им произведении, заинтересовано и общество в целом. В связи с этим с момента создания произведения за его автором закрепляется право на защиту произведения, включая его название, от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора.[[[17]](#footnote-17)]

Содержание данного права состоит в том, что при издании, публичном исполнении или ином использовании произведения воспрещается без согласия автора вносить какие-либо изменения, как в само произведение, так и в его название и, кроме того, в обозначение имени автора. Воспрещается также без согласия автора снабжать произведение при его издании иллюстрациями, предисловиями, послесловиями, комментариями и какими бы то ни было пояснениями.

В частности, нельзя без согласия автора сокращать объем произведения, изменять или заменять его отдельные главы, нарушать целостность произведения и т.п., хотя бы, по мнению пользователя, такие изменения и улучшали произведение. Запрет на внесение изменений касается любых элементов произведения, хотя в самом законе упоминается лишь его название.

Без согласия автора нельзя изменять или исключать из произведения авторские посвящения, эпиграфы, аннотации и т.п. С другой стороны, право на неприкосновенность означает, что с автором должны согласовываться любые дополнения созданного им произведения. Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» по данному поводу конкретных указаний не содержит, однако не оставляет сомнений в том, что подобные действия могут совершаться только с согласия автора. Например, требуется обязательное согласие автора на опубликование в печати его статьи или заметки с так называемым редакционным комментарием.

Право на защиту произведения от искажения, возникающее с момента его создания и прекращающееся со смертью автора, имеет особое значение на стадии подготовки произведения к обнародованию. На данном этапе автор как правило работает в тесном контакте с организацией, которая будет издавать, публично исполнять или иным образом использовать его произведение. В частности, при подготовке рукописи к изданию в нее вносится редакторская правка, решается вопрос о размещении материала, снабжении рукописи иллюстрациями, справочным аппаратом, комментариями и т. п. При этом действует непременное правило: любые изменения в рукопись могут внос только с согласия автора. Свое согласие автор обычно выражает путем подписания авторского экземпляра и верстки. При этом не имеют значения существенность вносимых в произведение изменений, а также трудности связи редакции с автором. Изменения, вносимые в коллективное произведение, должны согласовываться с каждым из соавторов, если только соавторы не поручили ведение дел одному из них. Если автор (кто-то из соавторов) возражает против предлагаемых изменений, произведение не может быть использовано в измененном виде без его согласия. Авторы, согласившиеся с измененным вариантом произведения, не могут впоследствии отозвать свое согласие и требовать восстановления произведения в первоначальном виде.

Право на защиту репутации автора, как и всякое субъективное право, имеет свои пределы. Закон предусматривает отдельные случаи, когда нарушение целостности произведения не расценивается как покушение на его неприкосновенность. Например, допускается цитирование в оригинале и в переводе в научных, исследовательских, полемических и информационных целях из правомерно обнародованных произведений в объемах, оправданных целью цитирования. Возможно, воспроизведение в обзорах текущих событий в кино, на радио и по телевидению выпущенных в свет литературных и художественных произведений в объеме, соответствующем информационным целям.

Одним из наиболее сложных и спорных вопросов, связанных с реализацией рассматриваемого права, является проблема его передаваемое от автора другим лицам.

Права, переданные по авторскому договору, могут передаваться другим лицам лишь в случае, если это прямо предусмотрено договором.

Так, товарищество с ограниченной ответственностью обратилось в арбитражный суд с иском к акционерному обществу о возмещении убытков, понесенных в связи с нарушением ответчиком его исключительных прав на художественный фильм.

В обоснование требования истец представил договор, заключенный между ним и третьим лицом, по которому были приобретены исключительные права на спорный фильм.

Арбитражный суд обоснованно отказал в удовлетворении иска по следующим мотивам:

Судом установлено, что акционерное общество продавало видеокассеты с фильмом, исключительное право на распространение которого, по мнению истца, было приобретено товариществом по возмездному договору с третьим лицом. По условиям этого договора предусматривалась передача товариществу исключительного права на распространение фильма.

Однако из материалов дела усматривалось, что исключительное право на использование произведения третье лицо само приобрело у изготовителя аудиовизуального произведения по договору, в котором отсутствовало условие о возможности передачи этого права. Дополнительных соглашений к договору также не заключалось.

В соответствии со статьей 31 Закона «Об авторском праве и смежных правах» права, переданные по авторскому договору, могут передаваться полностью или частично другим лицам лишь в случае, если это прямо предусмотрено договором.

При таких обстоятельствах третье лицо не вправе было передавать исключительное право на использование произведения истцу. А истец, исходя из этого, не мог быть признан обладателем исключительных прав и требовать их защиты.[[[18]](#footnote-18)]

 Статья 29 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» подчеркивает, что право на защиту репутации автора, как и право авторства, и право на имя, не переходят по наследству, но наследники вправе осуществлять защиту указанных прав.

Реализация автором права на защиту репутации иногда вступает в коллизию с правами лица, являющегося собственником того материального носителя, в котором воплощено произведение. Например, если собственник произведения изобразительного искусства или архитектурного сооружения вносит в них изменения, переделки или просто разрушает их, его действия прямо затрагивают охраняемый законом интерес создателя произведения. Поэтому в принципе любые действия собственника, не обеспечивающие сохранность произведения, могут квалифицироваться как нарушения права автора на защиту репутации.

Нарушение права на защиту репутации — одно из наиболее часто встречающихся нарушений авторского права. При обнаружении данного нарушения автор (правопреемники автора) вправе требовать внесения в произведение соответствующих исправлений, публикации за счет нарушителя сведений о допущенном нарушении, запрещения выпуска произведения в свет или прекращения его распространения.

Право автора на обнародование произведения принадлежит к числу важнейших личных неимущественных прав его, поскольку оно обеспечивает ему возможность решать вопрос о готовности произведения для вынесения на суд публики, а также прямо затрагивает его имущественные интересы. Кроме того, реализация права на обнародование приводит к существенному изменению правового режима произведения. В частности, с момента обнародования произведения вступают в силу установленные законом ограничения прав автора, связанные с возможностью свободного использования произведения (ст. 18—19 Закона РФ), срок охраны анонимных произведений исчисляется с даты их правомерного обнародования (ст. 27 Закона РФ) и т.д.

Сущность права на обнародование можно определить как юридически обеспеченную автору возможность публичной огласки созданного им произведения. При этом автор одновременно решает два вопроса. Во-первых, он определяет, готово ли его произведение для доведения до неопределенного круга лиц. Автор может хранить созданное им произведение в тайне от публики до тех пор, пока сам не решит, что оно является достаточно зрелым, завершенным и готовым для обнародования. Конечно, по желанию автора может быть обнародовано и еще не законченное произведение. Так, художник может выставить для публичного обозрения не вполне завершенные им живописные полотна или скульптурные изображения, которые, с точки зрения авторского права, являются охраняемыми произведениями. Во-вторых, рассматриваемое право включает решение вопроса о времени, месте и способе обнародования. Автор может обнародовать произведение сам или разрешить это сделать другим лицам. Выбор способа обнародования зависит как от вида созданного произведения, так и от усмотрения автора. Например, автор литературного произведения может обнародовать его путем опубликования, публичного исполнения, передачи в эфир и т.п.

Право на обнародование как выражающее особый охраняемый законом интерес автора является самостоятельным правом создателя произведения. Это обстоятельство необходимо специально подчеркнуть в связи с тем, что рассматриваемое право всегда реализуется одновременно с каким-либо другим правом автора. В самом деле, обнародовать произведение, т.е. сделать его доступным для всеобщего сведения, нельзя, не реализован какое-либо иное право автора, например, право на опубликование, право на публичный показ, право на публичное исполнение и т. д. А если, например, опубликование осуществляется путем издания произведения, одновременно осуществляются права на воспроизведение и на распространение произведения. Однако очевидно, что названные правомочия представляют собой, хотя и тесно взаимосвязанные, но совершенно самостоятельные права. Каждое из них выражает самостоятельный интерес автора и каждое может быть нарушено безотносительно к нарушению других правомочий.

При жизни автора лишь он сам может решать вопрос об обнародовании произведения. Никто не может заставить автора обнародовать произведение помимо его воли. Это в полной мере касается и тех произведений, которые созданы автором в связи с выполнением служебных обязанностей, хотя, отказ автора от обнародования такого произведения в ряде случаев может рассматриваться как нарушение им обязанностей по трудовому контракту. Как нарушение обязанностей по авторскому договору должен быть расценен и запрет автора на обнародование произведения, созданного им по заказу. И в том, и в другом случае это может служить основанием для привлечения автора к ответственности, однако принудить автора к обнародованию произведения невозможно. Если произведение создано творческим трудом двух и более лиц, согласие на обнародование должны дать все соавторы.

Существенным нововведением Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» является закрепление в нем права на отзыв произведения, которое отсутствовало в ранее действовавшем законодательстве. Согласно п. 2 ст. 15 Закона автор имеет право отказаться от ранее принятого решения об обнародовании произведения либо, если произведение уже было обнародовано, может дезавуировать действия по его доведению до всеобщего сведения публично оповестив о его отзыве. В качестве единственного условия реализации данного права закон устанавливает возмещение пользователю причинённых таким решением убытков, включая упущенную выгоду. Ранее изготовленные экземпляры произведения также изымаются из обращения за счет автора.

Последствием реализации права на отзыв является сохранение (для еще не обнародованного произведения) или восстановление (для уже обнародованного произведения) правового режима не обнародованного произведения. Данный результат творческой деятельности может быть вновь доведен до сведения публики только самим автором или с его согласия, на него не распространяются никакие изъятия из авторского права и т. д.

В отличие от других личных неимущественных прав, право на обнародование способно переходить к другим лицам, что еще раз подчеркивает условность деления авторских прав на личные неимущественные и имущественные. В частности, оно переходит к наследникам автора, что никем не ставится под сомнение. Следует лишь учитывать, что иногда для обнародования произведений, как самим автором, так и его наследниками, требуется согласие других лиц, интересы которых затрагиваются опубликованием. Речь идет об уже рассматривавшихся выше случаях обнародования писем и иных аналогичных документов, а также произведений изобразительного искусства, на которых изображены другие лица.

Одним из субъективных прав, принадлежавших создателям творческих произведений, в российском авторском праве традиционно признавалось право на опубликование. Право на опубликование — это признаваемая за автором возможность выпуска в обращение экземпляров произведения в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики исходя из характера произведения.

Рассматриваемое право относят к числу личных неимущественных прав автора, хотя в нем более, чем в каком-либо ином личном праве автора, представлены имущественные элементы. Но все же основное его содержание состоит в самостоятельном решении автором вопроса о выпуске в обращение материальных носителей произведения. Без согласия автора никто, в том числе и работодатель, если речь идет о служебном произведении, не может совершать подобных действий.

Право на опубликование чаще всего реализуется одновременно с каким-либо другим субъективным авторским правом. Если посредством опубликования произведение впервые доводится до всеобщего сведения, это одновременно означает его обнародование. Однако, опубликованием как реализацией самостоятельного интереса автора будет являться выпуск в обращение экземпляров произведения, которое уже обнародовано посредством публичного исполнения, передачи в эфир или иным способом.

Еще более тесной является связь права на опубликование с правами на воспроизведение и на распространение. Для того, чтобы опубликовать произведение, его необходимо предварительно воспроизвести, т. е. изготовить экземпляры произведения в любой материальной форме. Поэтому, давая согласие на опубликование, автор тем самым обычно дает согласие и па воспроизведение. Точно так же, соглашаясь на выпуск экземпляров произведения в обращение, автор санкционирует распространение произведения. Однако, в принципе, каждое из этих правомочий может осуществляться и самостоятельно. В частности, произведение может быть воспроизведено без цели выпуска его экземпляров в обращение. Воспроизведением с точки зрения действующего законодательства считается изготовление нескольких или даже одного экземпляра произведения. Даже если эти экземпляры будут распространены, т. е. продали, сданы в прокат и т. д., это не будет считаться опубликованием, так как для последнего необходим выпуск в обращение такого количества экземпляров, которое является достаточным для удовлетворения разумных потребностей публики. Иными словами, вполне возможна ситуация, когда в отношении конкретного произведения автором реализованы правомочия по его воспроизведению и распространению, но само произведение является неопубликованным.

Реализация права на опубликование имеет своим последствием изменение правового режима произведения. С момента выпуска в свет экземпляров произведения, оно может без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора и источника заимствования репродуцироваться в единичных экземплярах библиотеками, архивами, учебными заведениями (ст. 28 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах», отдельные виды произведений могут воспроизводиться в газетах, передаваться в эфир (п.3 ст. 19 указанного Закона) и т.д.

Анализируя действующее законодательство, регулирующее личные неимущественные права автора, можно сделать вывод о том, что к личным неимущественным правам относятся право авторства, право на имя, право на обнародование произведения, включающее право на его отзыв, а также право на защиту репутации автора и эти права автором реализуются в полной мере.

**§ 2. Имущественные права авторов**

Действующее законодательство закрепляет за автором исключительные права на использование созданного им произведения. Это означает, что автор не только решает вопрос об обнародовании произведения, но и определяет, с какого момента, в каких формах, объеме и пределах будет открыт доступ к произведению для неопределенного круга лиц.

Право на использование произведения есть не что иное, как возможность автора самостоятельно решать все вопросы, связанные с представлением третьим лицам доступа к произведению и с его использованием. Открывая третьим лицам доступ к произведению, автор определяет и те способы, с помощью которых его произведение будет использовано. При этом произведение может быть использовано как в своей первоначальной, так и в измененной форме (например, в переводе или в переработанном виде), с воспроизведением той материальной формы, с которой связано произведение (например, переиздание книги), или без такового воспроизведения (например, публичное исполнение) и т. д.

В соответствии с п. 2 ст. 16 Закона РФ ((Об авторском праве и смежных правах» исключительные права автора на использование произведения означают право осуществлять или разрешать осуществлять следующие действия: воспроизводить произведение; распространять экземпляры произведения любым способом; импортировать экземпляры произведения в целях распространения; публично показывать произведение; публично исполнять произведение; сообщать произведение для всеобщего сведения путем передачи в эфир и (или) последующей передачи в эфир; сообщать произведение для всеобщего сведения по кабелю, проводам или с помощью иных аналогичных средств; переводить произведение; переделывать, аранжировать или другим образом перерабатывать произведение.

Исключительные права автора на использование дизайнерского, архитектурного, градостроительного и садово-паркового проектов включает также практическую реализацию таких проектов.

Перечень конкретных авторских правомочий конкретизирующий принадлежащие автору исключительные права на использование произведения, охватывает собой лишь типичные случаи использования произведений и не носит исчерпывающего характера. Любые другие способы использования произведений, как существующие ныне, так и те, которые могут появиться в дальнейшем, должны применяться лишь с согласия автора или его правопреемников.

Права на использование произведения могут осуществляться как самим автором, так и другими лицами, которым автор разрешает использовать произведение. Чаще всего, особенно если избранный способ использования произведения требует особых технических средств, авторы передают соответствующие права специализированным организациям (издательствам, киностудиям, театрам и т. д.). заключая с ними авторские договоры. Права на использование произведения носят в основном имущественный характер, хотя в них также присутствуют яичные элементы. После смерти автора, данные права переходят к наследникам, по усмотрению которых осуществляется допуск к произведению всех остальных лиц. Использование коллективных произведений осуществляется по взаимному согласию соавторов. При невозможности достижения согласия вопрос решается судом по иску любого из соавторов. Если произведение соавторов образует одно неразрывное целое, то ни один из соавторов не вправе без достаточных к тому оснований запретить использование произведения.

Право на воспроизведение и право доступа. Возможность воспроизведения творческого результата, достигнутого создателем произведения, имеющаяся у других лиц, послужила одной из главных причин возникновения авторского права. Закрепление за автором права на воспроизведение является и сейчас важнейшей основой авторского права. Право на воспроизведение есть право на повторное придание произведению объективной формы, допускающей его восприятие третьими лицами.

Право на воспроизведение чаще всего реализуется одновременно с правом на опубликование, однако происходит это отнюдь не всегда. Воспроизведением в точном смысле признается само изготовление копий произведения в любой материальной форме, независимо от того, где и когда они будут выпущены в обращение и произойдет ли это вообще. Кроме того, для воспроизведения не требуется изготовления такого количества экземпляров произведения, которое удовлетворяло бы, разумные потребности публики. Им будет считаться изготовление нескольких или даже одной копии произведения.

В ст.4 Закона РФ « Об авторском праве и смежных правах» подчеркивается, что воспроизведением среди прочего, является изготовление экземпляров произведения в форме звуко- и видеозаписи, изготовление в трех измерениях одного или более экземпляров двухмерного произведения и в двух измерениях — одного или более экземпляров трехмерного произведения, а также указывается, что запись произведения в память ЭВМ также является воспроизведением.

Воспроизведением будет являться не только придание произведению той же объективной формы, в которой оно было первоначально выражено, что имеет место, например, при переиздании произведения, но и воплощение произведения в иную объективную форму. Так, например, если музыкальное произведение было первоначально обнародовано в виде нотного издания, то его запись на магнитную пленку или грампластинку должна рассматриваться как его воспроизведение.

Особым видом воспроизведения признается репродуцирование, т.е. факсимильное воспроизведение в любых размере и форме одного или более экземпляров оригиналов или копий письменных и других графических произведений путем фотокопирования или с помощью других технических средств, иных, чем издание. Выделение в законе данного вида репрографического воспроизведения обусловлено тем, что современные технические средства позволяют за лицам быстро и относительно недорого получать такие копия произведения, которые по своему качеству не уступают оригиналу или даже превосходят его. Поэтому в ряде норм Закона РФ (Об авторском праве и смежных правах) специально оговариваются условия и пределы репродуцирования произведений третьими лицами. Репрографическое воспроизведение не включает в себя хранение или воспроизведение копий произведения в электронной (включая цифровую), оптической или иной машиночитаемой форме.

С правом воспроизведения, принадлежащим авторам произведений изобразительного искусства, неразрывно связано право доступа. Сущность данного права заключается в том, что автор произведения изобразительного искусства вправе требовать от собственника произведения предоставления возможности осуществления права на воспроизведение своего произведения.

Закон не определяет, носит ли право доступа имущественный или личный характер. Э.П.Гаврилов относит данное право к личным правам авторов произведений изобразительного искусства, мотивируя данный вывод тем, что в противном случае оно было бы перечислено среди имущественных прав авторов в п. 2 ст. 16 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах».[[[19]](#footnote-19)] По мнению АП. Сергеева, право доступа предоставляется авторам произведений изобразительного искусства с вполне конкретной целью, а именно для обеспечения возможности воспроизведения произведения, т.е. для реализации имущественного права. Отсутствие же указания на это право в п. 2 ст. 16 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» объясняется тем, что, как уже отмечалось, перечень закрепленных в Законе имущественных прав авторов не носит исчерпывающего характера.

Закон не определяет условий осуществления и пределов рассматриваемого права, кроме единственного указания на то, что от собственника произведения нельзя требовать доставки произведения автору. Мнение автора диплома заключается в том, что при реализации автором права доступа в одинаковой мере должны быть гарантированы как интересы собственника произведения, так и интересы автора. В частности, собственник, безусловно, должен терпеть те дополнительные неудобства, которые могут возникнуть в сфере его прав в связи с осуществлением права на доступ. Однако, эти неудобства должны быть сведены к возможному минимуму и носить оправданный характер. Если при приобретении произведения не было специально оговорено иное, собственник сам решает вопрос, в каком месте, и в какое время автору обеспечивается доступ к произведению. В любом случае собственник может требовать от автора гарантий обеспечения сохранности произведения. В свою очередь, автору должна быть предоставлена реальная возможность для воспроизведения результата его творческой деятельности. Ни собственник, ни автор не должны злоупотреблять своими правами и осуществлять их в противоречии с их назначением. В связи с этим в законодательстве нужно конкретизировать реализацию прав доступа автора.

Другим имущественным правом является право на распространение и право на импорт. Самостоятельным способам использования произведения является его распространение.

Закон РФ «Об авторских и смежных правах» определяет рассматриваемое право, указывая лишь на то, что автор может распространять экземпляры произведения любым способом, в частности продавать, сдавать в прокат и т. д. (п. 2 ст. 16). Прежде всего, закон связывает распространение только с теми произведениями, которые зафиксированы на материальном носителе. Это следует хотя бы из того, что продать и сдать в прокат можно лишь сам материальный носитель, на котором зафиксировано произведение, а не само произведение как таковое. Поэтому публичное исполнение, публичный показ, передача в эфир и иные аналогичные способы использования произведения распространением не являются.

Распространение предполагает наличие копий произведения, которые и пускаются в гражданский оборот. В самом деле, в законе говорится о продаже, сдаче в прокат и т. п. экземпляров произведения, т. е. копий, изготовленных в любой материальной форме. Если произведение не размножено, а существует только в оригинале, оно может быть распространено.

Право на распространение закон не связывает с пуском в гражданский оборот такого количества экземпляров произведения, которое удовлетворяло бы разумные потребности публики. Распространением будут признаны продажа, сдача в прокат или введение в гражданский оборот иным способом ограниченного числа копий произведения. Этим оно отличается от опубликования произведения, сущность которого рассматривалась выше. Например, при рассылке автореферата диссертации происходит распространение произведения, однако это не считается опубликованием.

Закон не содержит исчерпывающего перечня способов распространения произведения, называя лишь наиболее типичные из них — продажу и сдачу в прокат. Продажа означает реализацию копий произведения за плату. Сдача в прокат (внаем) — это предоставление экземпляра произведения во временное пользование в целях извлечения прямой или косвенной коммерческой выгоды. Однако получение платы за передачу копия произведения в собственность или во временное пользование не является обязательным признаком распространения. Экземпляры произведения могут передаваться третьим лицам и бесплатно. Типичным примером такого распространения является деятельность библиотек.

Право на распространение тесно связано с правом на воспроизведения, поскольку распространяться может лишь то, что предварительно воспроизведено, а воспроизведение обычно осуществляется в целях распространения. В тех случаях, когда автор предоставляет кому-либо право на воспроизведение своего труда, предполагается, что он разрешает и распространение произведения. Однако, несмотря на близость и взаимозависимость рассматриваемых правомочий, каждое из них выступает, как самостоятельный способ использования произведения Правомочия по воспроизведению и распространению могут принадлежать разным лицам, осуществляться независимо друг от друга по месту и времени и нарушаться самостоятельно.

Наряду с правом на распространение Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» особо выделяет исключительное право автора импортировать экземпляры произведения в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения обладателя авторских прав (право на импорт). В данном случае имеется в виду закрепленная за автором возможность осуществлять контроль за ввозом на территорию действия его авторских прав экземпляров созданного им произведения, которые изготовлены за границей. Основанием для специального выделения права на импорт является территориальная ограниченность сферы действия авторских прав. Произведение, которое не охраняется на территории той или иной страны, может там свободно использоваться. Однако если экземпляры этого произведения будут доставлены в целях распространения в страну, на территории которой произведение охраняется, это будет нарушением авторских прав. Речь идет, разумеется, лишь о произведениях зафиксированных на материальных носителях и воспроизведенных хотя бы в нескольких копиях.

Примером может служить следующая юридическая практика.

Издательский договор между Белицким и (Новостями) был заключен 21 мая 1991 года. Согласно этому документу, «Новостям» передавалось право на издание книги Белицкого «Москва – Ленинград» в переводе на иностранные языки. В том же 1991 году Белицкий, ознакомившись с вышедшим в свет переводом своей книги на английский язык, с удивлением обнаружил, что на титульном листе в качестве соавтора указан некий Борис Андреев. Спустя два года, побывав на Московской книжной ярмарке, он узнал, что издательство (Новости) продает аналогичный путеводитель в США вообще без указания его авторства, и подал в суд. В своем исковом заявлении Белицкий потребовал от ответчика сообщить в прессе, что единственным автором путеводителя является он, и вьплатить ему 10 млн. руб. в качестве компенсации понесенного морального вреда.

Выступая на процессе, адвокат Белицкого Людмила Ражнова заявила, что издательство «Новости» грубо нарушило права ее доверителя не только потому, что в американском издании книги не была указала его фамилия, но и потому, что сама книга поступила в продажу в США до заключения с Белицким издательского договора. Таким образом, констатировала адвокат, издательство нарушило требования ст. 488 ГК России, запрещающей использование авторского произведения, в том числе и в переводе на иностранные языки, без заключения соответствующего договора. Что же касается неведомо откуда взявшегося соавтора, то Ражнова представив суду заключенный между Белицким и – «Новостями» издательский договор, доказала, что единственным составителем путеводителя был ее доверитель.

Согласившись с доводами адвоката, судьи удовлетворили иск Белицкого, обязав «Новости» выплатить ему З млн. руб.[[[20]](#footnote-20)]

К числу имущественных прав авторов Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» относится также право па публичный показ и право на публичное исполнение.

Первое из них реализуется в основном в отношении произведений изобразительного искусства, а второе — в отношении музыкальных, драматических, хореографических, литературных и некоторых других произведений. В ранее действовавшем Гражданском Кодексе РСФСР 1964 г они особо не выделялись, однако, безусловно, признавались за авторами. При этом право на публичный показ касалось лишь ранее не опубликованных произведений, и оба эти права связывались с непосредственным, «живым» восприятием произведений зрителями и слушателями.

В настоящем авторском законодательстве содержание рассматриваемых прав несколько изменилось. Под показом произведения понимается демонстрация оригинала или экземпляра произведения непосредственно или на экране с помощью пленки, диапозитива, телевизионного кадра или иных технических средств, а также демонстрация отдельных кадров аудиовизуального произведения без соблюдения их последовательности.

Исполнением произведения признано его представление посредством игры, декламации, пения, танца в живом исполнении или с помощью технических средств, а также показ кадров аудиовизуального произведения в их последовательности (с сопровождением или без сопровождения звуком). Основное различие между показом произведения и его исполнением состоит в том. что если в первом случае произведение или какая-то его часть просто демонстрируются публике, без совершения автором или иным лицом каких-либо активных действий, то во втором случае произведение доводится до зрителей или слушателей путем активных действий, выражающихся в игре, пении, танце и т. п. Иными словами, при показе произведения осуществляется прямой контакт произведения со зрителем, при исполнении же данный контакт опосредуется деятельностью исполнителя.

Право на публичный показ может быть осуществлено лишь в отношении произведений, зафиксированных на каком-либо материальном носителе; исполняться же могут и такие произведения, которые выражены лишь в устной форме. Не совпадают и способы восприятия публикой публично демонстрируемых и исполняемых произведений. Если публичный показ предполагает только зрительное восприятие произведения, то публичное исполнение в зависимости от вида произведения может восприниматься как зрительно, так и на слух.

Закрепляя за авторами право на публичный показ и право на публичное исполнение, российское авторское законодательство не связывает эти права с первым доведением произведения до сведения публики. Указанные права могут реализовываться как в отношении еще не обнародованных произведений, так и в отношении произведений, которые уже обнародованы, в том числе опубликованы. Иными словами, права на публичный показ и публичное исполнение могут быть осуществлены автором в любое время, а также повторно.

Далее, в соответствии с действующим законодательством публичный показ и публичное исполнение не предполагают обязательного непосредственного, (живого) контакта публики с произведением. Показ и публичное исполнение могут опосредоваться техническими средствами, с помощью которых расширяется зрительская аудитория. Благодаря этим тех средствам публика может находиться не только в том месте, в котором произведение непосредственно демонстрируется или исполняется, но и за его пределами. Важно лишь, чтобы произведение воспринималось публикой одновременно с его сообщением. Примером служит прямая трансляция концерта на экране, установленном вне места его проведения.

Так, летом - осенью 1992 года режиссер АТВ Андрей Столяров снял выступления Пенкина в киноконцертном зале «Россия> и нескольких московских ресторанах. Вышла телеверсия концертной программы под названием (Сергей Пенкин: покорение России», которую дважды повторяли по ЦТ. И все было бы нормально, но неожиданно для певца в московском магазине «Мелодия» появилась видеокассета с записью этого фильма. Пенкин решил, что АТВ хочет единолично заработать на его таланте, нарушив тем самым авторские права исполнителя. Певец решил разобраться с обидчиком в суде, а за подмогой обратился к независимому юристу Александру Островскому.

Однако дело для юриста осложнялось тем, что на момент создания фильма - концерта Закон «Об авторском праве и смежных правах» еще не был принят. Пришлось Островскому немало потрудиться, чтобы обосновать позицию певца. Но он справился с задачей, разработав любопытную правовую конструкцию, целиком опирающуюся на статьи старого Гражданского кодекса. Островский считал, что с Пенкиным должен был быть заключен письменный договор, предусмотренный статьей о праве автора и исполнителя на воспроизведение и распространение произведения (ст. 149). Но этого сделано не было, а значит, производство и продажу видеокассет с концертом надо прекратить. Этого требуют, по его мнению, статьи о последствиях несоблюдения формы сделки (ст. 45 - 46) и о недействительности сделки (ст. 48). Все получалось складно, и в августе 1994 года Замоскворецкий суд Москвы принял иск к АТВ и его продюсеру Андрею Малкину, содержащий указанное требование. Недополученные же Пенкиным гонорары и моральные страдания были оценены в 100 млн. рублей.

Ответчикам очень не хотелось терять деньги, и иск они не признали. По их мнению, ничего особенного не произошло. Просто при съемках совершенно самостоятельного произведения, которым является фильм «Сергей Пенкин: покорение России», было использовано другое самостоятельное произведение - концерт Пенкина. А в таких случаях ст. 429 того же Гражданского кодекса не предусматривает согласия автора или исполнителя. Значит, говорили ответчики, фильм - нам, концерт - Пенкину, и никто его прав на этот концерт не трогает. А чтобы было еще убедительнее, они представили справку заместителя гендиректора ВГТРК «Останкино» Андрея Разбаша, в которой теле версия концерта значилась (самостоятельным творческим произведением).

Замоскворецкий суд отклонил иск Пенкина, но не тут-то было. Островский обжаловал это решение в Мосгорсуде, не признав справку Разбаша экспертным заключениям. Суд с ним согласился, ведь эксперт должен быть допрошен в суде с предупреждением об уголовной ответственности, и стороны должны задавать ему вопросы. Но мало того, что Разбаша никто не вызывал, - суд не имел точного представления о предмете спора, поскольку даже не удосужился фильм посмотреть, хотя Островский на этом настаивал. В итоге приобщение данной справки Мосгорсуд счел процессуальным нарушением, решение Замоскворецкого суда отменил и дело направил на новое судебное разбирательство. Если суд закончится победой Пенкина, его адвокат будет настаивать на заключении договора между певцом и АТВ на продажу видеозаписи фильма.[[[21]](#footnote-21)]

По мнению автора работы, публичный показ и публичное исполнение имеют место лишь тогда, когда показ или исполнение осуществляются в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи. Демонстрация произведения перед специалистами или его исполнение для избранного круга близких друзей не образуют публичного показа и публичного исполнения и соответственно не влекут предусмотренных законом правовых последствий.

Весьма важной для авторов является закрепленная за ними возможность сообщать произведения для всеобщего сведения путем передачи в эфир и (или) последующей передачи в эфир (право на передачу в эфир). Данный вид использования произведения предполагает его доведение до сведения наиболее широкой аудитории, что, безусловно, затрагивает особый интерес автора, нуждающийся в правовой охране. Право на передачу в эфир как особое имущественное правомочие автора характеризуется следующими основными особенностями. Прежде всего, данному праву, как никакому другому, свойственен элемент публичности. Произведение доводится до всеобщего сведения посредством специальных радиосигналов (радиоволн), которые предназначены для приема самой широкой публикой. Аудитория еще более расширяется при передаче произведения в эфир через спутник. Под такой передачей понимается прием сигналов с наземной станции на спутник и передача сигналов со спутника, посредством которых произведение доводится до всеобщего сведения. При этом во внимание принимается сама возможность восприятия произведения публики, независимо от того, осуществляется ли она фактически.

Передаваться в эфир могут как уже обнародованные, в том числе опубликованные произведения, так и произведения, еще не обнародованные (неопубликованные). Передачей в эфир признается и прямая трансляция произведения из места его показа или исполнения. О всех этих случаях произведение доводится до более широкой, чем обычно, аудитории, в связи с чем и требуется согласие на это автора. При передаче произведения в эфир оно становится доступным для слухового и (или) зрительского восприятия. Хотя для этого необходима специальная аппаратура, с помощью которой принимаются и преобразуются соответствующие сигналы, важно, что между передающей станцией и принимающей антенной нет никаких опосредующих звеньев в виде каких-либо материальных носителей. Если же слуховое или зрительское восприятие произведения обеспечивается той же аппаратурой с помощью особых материальных носителей — звуко- и видеокассет, пленок, лазерных дисков и т.п., то передачей в эфир это не является.

Понятие «передача в эфир» охватывает собой как первоначальное сообщение произведения публике посредством беспроволочной связи, так и последующую передачу произведения в эфир. В последнем случае имеется в виду передача в эфир ранее переданных в эфир произведений, независимо от того, кем осуществляется это действие — самой организацией, первоначально передававшей произведение в эфир, или иной организацией.

К праву на передачу в эфир весьма близко примыкает право автора сообщать произведение (включая показ, исполнение или передачу в эфир) для всеобщего сведения по кабелю, проводам или с помощью иных аналогичных средств. Указанное право, которое в ранее действовавшем законодательстве специально не выделялось, в своих основных чертах совпадает с рассмотренным выше правом на передачу в эфир. Иным является лишь сам технический метод доведения произведения до сведения публики. Вместо передачи посредством радиоволн произведение передается с помощью сигналов, идущих по кабелю, проводам, оптическим волокнам или иным аналогичным средствам. Соответственно изменяется и состав потенциальных зрителей и (или) слушателей. Если при передаче произведения в эфир оно может восприниматься любыми лицами, обладающими приемниками соответствующей мощности и вида, то при передаче произведения по кабелю аудитория обычно ограничивается теми лицами, которые являются подписчиками соответствующих передающих телерадиоцентров.

Формами использования произведений являются их перевод на другой язык или переработка в другой вид и жанр. Исключительные права на перевод и переработку закрепляются за автором или его правопреемниками. В субъективное право на перевод входит возможности автора самому переводить и использовать перевод своего произведения, а также его право давать разрешение на перевод и использование перевода другими лицами. На практике авторы довольно редко переводят произведение сами, поскольку эта работа требует особых знаний и навыков. Поэтому фактически право на перевод сводятся к праву давать согласие на использование перевода. Запретить перевод произведения в целях личного использования автор не может ни фактически, ни юридически.

Свое согласие на перевод автор обычно выражает путем заключения договора с той организацией, которая намерена использовать его произведения в переводе. Данная организация принимает на себя обязанность обеспечить качественный перевод произведения, а также по просьбе автора представить ему перевод для ознакомления. Подбор переводчика, с которым будущий пользователь произведения заключает отдельный договор, как правило, организация оставляет за собой, хотя договор может предусматривать необходимость согласования кандидатуры переводчика с автором произведения. Если, по мнению автора, перевод выполнен некачественно или допущены какие-либо иные отступления от условий договора, например, нарушена целостность произведения, автор может запретить использование такого перевода.

Как правило, дача автором согласия на перевод не имеет характера исключительной лицензии. Обычно автор оставляет за собой право разрешать перевод своего произведения на тот же язык другим лицам. Однако не будет нарушением закона и взятое автором обязательство воздерживаться на какой-либо срок от уступки права на перевод другим лицам. Разрешая перевод произведения, автор может оговорить свое право на внесение в произведение исправлений и дополнений, исключение из произведения отдельных частей и т.д. Право на перевод по действующему российскому законодательству признается за автором и его правопреемниками в течение всего срока охраны произведения. В законодательстве не содержится также каких-либо иных ограничений права на перевод, кроме тех, которые связаны с общими случаями свободного использования произведений. Иными словами, российское законодательство не предусматривает механизма выдачи принудительных лицензий на перевод, который допускается вводить во внутреннее законодательство в соответствии со ст.V всемирной конвенции об авторском праве.

К праву на перевод близко примыкает право автора переделывать, аранжировать или другим образом перерабатывать произведения. Оно также включает в себя возможность автора самому переработать произведение в другой вид, форму или жанр либо давать разрешение на переработку другим лицам. Создаваемые в результате творческой переработки произведения являются новыми объектами авторского права. Но их использование может осуществляться лишь с согласия авторов оригинальных произведений. В настоящее время согласие автора необходимо на любую переработку его произведения. В случае нарушения данного требования автор произведения, подвергшегося несанкционированной им переработке, имеет право на защиту своих прав.

АОЗТ «Никита Продакс Лтд» поставило в розничную торговлю партию водки «NIKITA» с этикеткой, в центре экспозиции которой помещены две конные фигуры гусар. Указанные фигуры взяты с открыток «Русская армия 1812г.» (выпуск 2), выпущенных в свет в 1988г. издательство «Изобразительное искусство». При этом на этикетке два отдельных рисунка художника П. объединены в общую композицию. Поскольку автор рисунков согласия на их использование и переработку не давал, РАО в его интересах обратилось с иском в суд. В пользу автора взыскано компенсация в размере 500 минимальных размеров оплаты труда.[[[22]](#footnote-22)]

Применительно к программам для ЭВМ и базам данных переработка именуется модификацией и означает любые их изменения, кроме тех, которые осуществляются исключительно в целях функционирования программы для ЭВМ или базы данных на конкретных технических средствах пользователя или под управлением конкретных его программ.

После смерти автора в течение срока действия авторского права право давать согласие на переработку осуществляется его наследниками. Никаких иных временных или других ограничений данного права законодательством не предусматривает.

Наряду с рассмотренными выше правовыми возможностями авторы произведений науки, литературы и искусства обладают и иными правами, связанными с использованием их произведений. Некоторые из этих прав непосредственно указаны в Законе РФ «Об авторском праве и смежных правах», другие, хотя прямо Законом и не названы, но следуют из него, так как последний исходит из того, что автору принадлежат исключительные права на использование произведения в любой форме и любым способом (п.1 ст.16). Применительно к использованию произведений архитектуры градостроительства, садово-паркового искусства и дизайна Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» особо выделяет имущественное право авторов на практическую реализацию соответствующих проектов. Его суть заключается в том, что всякое практическое воплощение в жизнь произведений архитектурной (градостроительной, дизайнерской) графики и пластики (эскизов, чертежей, планов, рисунков, макетов и т.п.) может осуществляться только с согласия их авторов. В сущности, рассматриваемое право является разновидностью права на воспроизведение, поскольку полностью подпадает под его признаки. В результате практической реализации проекта меняется лишь тот материальный носитель, в котором воплощено произведение архитектуры, градостроительства, садово-паркового искусства или дизайна. Особым выделением данного права законодатель лишь подчёркивает, что права архитекторов и дизайнеров не ограничиваются теми чертежами, эскизами и макетами, в которых выражена их творческая мысль. Они действуют и в отношении тех решений, которые нашли воплощение в конкретных строящихся или уже построенных объектах. Без согласия автора, а в случае перехода прав к правопреемнику без согласия последнего, нельзя повторно реализовать соответствующий проект, хотя бы он и был уже воплощен в конкретных объектах.

К правомочиям автора принятого архитектурного проекта отнесена также возможность участия в реализации своего проекта при разработке документации для строительства и при строительстве здания или сооружения, если иное не предусмотрено в договоре. Возникающие при этом отношения регулируются Законом РФ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации» от 17 ноября 1995 г и некоторыми другими актами. В них подчеркивается, что заказчик (застройщик) и подрядчик, реализующие архитектурный проект, должны привлекать имеющего лицензию архитектора — автора проекта к участию в разработке проектной документации на строительство, а также к авторскому надзору за строительством. Одной из главных целей этого является обеспечение контроля за точным воплощением в Реальном объекте архитектурно-художественного решения. Авторский надзор осуществляется на основании особого гражданско-правового договора, который заключается между заказчиком и разработчиком проекта.

Авторы произведений изобразительного искусства обладают правом следования. Сущность данного права состоит в том, что в каждом случае публичной перепродажи произведения изобразительного искусства по цене, превышающей предыдущую не менее чем на 20% автор имеет право на получение 5% от перепродажной цены (п. 2 ст. 17 Закона).

Данное право, которое нередко именуется также правом долевого участия, известно законодательству многих государств. Основной его целью является защита имущественных интересов художников и авторов других произведений изобразительного искусства, которые зачастую, особенно в начале творческого пути продают свои произведения различного рода перекупщикам значительно дешевле их реальной стоимости. Право на получение части прибыли, выручаемой от перепродажи произведения, которым наделяется его создатель, (следует) за произведением при его переходе от одного владельца к другому и в известной мере компенсирует ту несправедливость, которая была допущена по отношению к автору в начале.

По российскому авторскому законодательству праву следования свойственны следующие основные признаки. Во-первых, им обладают только авторы произведений изобразительного искусства. При этом имеются в виду лишь оригиналы произведений, т е. уникальные материальные носители произведений живописи, скульптуры, графики и т. д. На копии произведений (кроме авторских) данное право не распространяется. Не применяется оно и к оригиналам рукописей литературных, драматических, музыкальных и иных произведений, которые также нередко отчуждаются авторами (наследниками), а в последующем перепродаются по более высокой цене.

Во-вторых, данное право касается только публичной перепродажи произведений. Признак публичности означает реализацию произведений через аукцион, галерею изобразительного искусства, художественный салон, магазин и т.д. В случае частной перепродажи произведения право долевого участия у автора не возникает. Перепродажей является всякая последующая продажа картины или скульптуры, которая следует за первой их продажей, под которой понимается переход права собственности на произведение изобразительного искусства (возмездно или безвозмездно) от автора к другому лицу. Поэтому право следования не действует в том случае, когда произведение реализуется на аукционе или в магазине по поручению автора и в его интересах.

В-третьих, право следования действует только тогда, когда произведение реализуется по цене, превышающей предыдущую не менее чем на 20%. Данное условие, которое соответствует практике многих государств конечно, рассчитано на реальное повышение цены произведения при его перепродаже. Рост цены, вызванный инфляцией, не должен приниматься во внимание. Однако продавец должен доказать, что реальный рост цены произведения не превышает установленной законом величины.

Взысканное по решению суда с ответчика авторское вознаграждение было выплачено истцам ответчиком спустя некоторое время, в период которого имела место нестабильность цен. Указанное обстоятельство повлекло обращение в суд с иском к ответчику о возмещении убытков.

Отказывая в удовлетворении иска, судебные инстанции исходили из того, что авторское вознаграждение не является заработной платой и потому Закон РСФСР от 24 октября 1991 г. «Об индексации денежных доходов и сбережений граждан в РСФСР» не применим к спорному правоотношению, вопрос подлежит разрешению на основании правовых актов, регулирующих вопросы авторского права, которые индексацию не предусматривают, судом не установлено вины ответчика в несвоевременной выплате истцам авторского вознаграждения. По мнению автора работы, данное решение ошибочно.

Так как спорное правоотношение является как гражданско-правовым, регламентируется разделом VI ГК РСФСР (1964 г.), исковые требования заявлены по основаниям, предусмотренным ст. 219 ГК РСФСР (1964 г.) и ст. 15 ГК РФ.

Поскольку ответственность за нарушение гражданско-правового обязательства предполагает реальное возмещение убытков, суммы авторского вознаграждения должны быть выплачены истцам с сохранением их покупательской способности, т.е. с учетом индекса роста потребительских цен применительно к правилам, установленным Законом РСФСР от 24 октября 1991 г. «Об индексации денежных доходов и сбережений граждан в РСФСР».

Индексация является механизмом, предназначенным для реализации принципа полного возмещения убытков в условиях нестабильности цен, поэтому право на взыскание индексации не должно ставиться в зависимость от вины должника в соответствии с общими правилами ответственности за неисполнение обязательств, установленными главой 25 ГК РФ.[[[23]](#footnote-23)]

В - четвертых, хотя данное право носит, безусловно, имущественный характер, закон подчеркивает его особую связь с личностью автора. Указанное право является, по общему правилу, неотчуждаемым и в виде исключения переходит только к наследникам автора по закону на срок действия авторского права. Иными словами, субъектами права следования могут быть лишь сами авторы и наиболее близкие к ним лица, которые обычно входят в круг наследников по закону.

Автор не может отказаться от данного права при своей жизни или завещать его после своей смерти, пусть даже в качестве наследников по завещанию и выступает кто-либо из наследников по закону. Выручка от продажи картин и иных произведений изобразительного искусства и соответственно часть прибыли от их последующих продаж рассматриваются как основной источник дохода авторов произведений изобразительного искусства, за счет которого нередко живет не только сам автор, но и члены его семьи и другие его близкие родственники. Поэтому в случае смерти автора право долевого участия закрепляется законом только за теми лицами, которые, как правило, реально пользовались или имели право пользоваться этими доходами. Поскольку круг этих лиц обычно совпадает с кругом наследников по закону, закон и относит последних к субъектам права следования. Дальнейший переход права следования в порядке наследования к иным лицам исключается, так как в законе говорится лишь о наследниках самих авторов.

К числу имущественных прав авторов ранее действовавшая ст. 479 ГК РСФСР 1964 г., ст. 135 Основ гражданского законодательства 1991 г. и наука традиционно относили право на вознаграждение за использование произведения. Авторский закон, безусловно, также признает за авторами указанное право, хотя в общем перечне авторских правомочий оно прямо и не названо. Закон исходит из того, что автор вправе требовать выплаты ему вознаграждения за использование произведения в любой форме и любыми способами. Иными словами предполагается, что каждое из уже рассмотренных авторских правомочий неразрывно связано с правом автора на получение вознаграждения. В абстрактном виде, вне связи с каким-либо конкретным способом использования произведения, право на вознаграждение не существует. Поэтому в его специальном выделении в качестве особого права нет никакой необходимости.

Содержание права на вознаграждение выражается в том, что создателю произведения предоставляется обеспеченная законом возможность требовать, чтобы при передаче им прав на использование произведения ему всегда выплачивалось вознаграждение, кроме случаев, специально указанных в законе.

В отличие от права авторства и некоторых других прав автора данное право носит не абсолютный, а относительный характер, т.е. действует по отношению к тем лицам, которые используют или собираются использовать произведение. В состав права на вознаграждение входит не только само право требовать соответствующих выплат, но и возможность оговорить размер, порядок, срок и другие условия получения вознаграждения.

Наибольшее практическое значение имеет предусмотренное новым авторским законом право на вознаграждение авторов служебных произведений. Исключительные права на использование служебного произведения принадлежат лицу, с которым автор состоит в трудовых отношениях (работодателю), если в договоре между ним и автором не предусмотрено иное. Однако Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» устанавливает, что размер авторского вознаграждения за каждый вид использования служебного произведения и порядок его выплаты устанавливаются договором между автором и работодателем (п. 2 ст. 14). Данная норма свидетельствует о том, что новое авторское законодательство не исключает возможности получения авторами служебных произведений особого вознаграждения за использование работодателем достигнутых ими творческих результатов. Более того, по смыслу закона создатели служебных произведений, по общему правилу, могут претендовать на получение такого вознаграждения, если только из их договора с работодателем не вытекает иное. Это — новое положение в российском авторском законодательстве, поскольку ранее авторы служебных произведений подобным правом обычно не обладали, за исключением особо установленных законом случаев (например, при издании учебников). В этой связи, как уже отмечалось, трудно согласиться с точкой зрения Э.П. Гаврилова, в соответствии с которой переход прав на использование произведения к работодателю происходит по новому авторскому законодательству автоматически и без выплаты какого-либо дополнительного вознаграждения.[[[24]](#footnote-24)] Если договор между автором и работодателем не предусматривает иного, последний действительно автоматически приобретает права на использование служебного произведения на весь срок действия авторских прав. Однако он обязан выплатить автору особое вознаграждение за каждый вид использования произведения. Указанное правило было бы неверно трактовать как нечто необычное. Аналогичным образом решен данный вопрос во всех вновь принятых российских законах (например, Закон РФ «О правовой охране типологий интегральных микросхем»[[[25]](#footnote-25)]), посвященных правовой охране объектов интеллектуальной собственности.

По общему же правилу, закрепленному п. 2 ст. 14 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах», автор служебного произведения может претендовать на получение особого вознаграждения, которое превосходит его обычную заработную плату и которое определено договором между автором и работодателем. Такой договор может быть заключен как заранее, например, при приеме автора на работу или, по крайней мере, до завершения работы над произведением, так и в последующем, например, когда автор сообщает работодателю о созданном им произведении или уже тогда, когда оно начинает использоваться. Если достичь соглашения не удается, вопрос может быть передан на рассмотрение суда как спор о праве гражданском. При этом Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» в отличие, например, от Патентного закона РФ[[[26]](#footnote-26)] не содержит конкретных указаний на те критерии, которыми должны руководствоваться сами стороны или суд при определении размера авторского вознаграждения.

Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» предусматривает выплату автору музыкального произведения (с текстом или без текста) специального вознаграждения за публичное исполнение его произведения при публичном исполнении аудиовизуального произведения (п. З ст. 13). Речь идет об особом праве композитора, отличном от тех прав, которые он приобретает как один из соавторов аудиовизуального произведения. Данным правом обладают авторы любых музыкальных произведений, использованных в аудиовизуальных произведениях, а не только тех, которые специально созданы для последних. Данное право появилось в российском законодательстве лишь с принятием Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» и на первых порах эта новелла столкнулась с непониманием, как пользователей аудиовизуальных произведений, так и судебных органов.

Вместе с тем необходимо иметь в виду, что рассматриваемое право композиторов действует лишь в отношении публичного исполнения аудиовизуальных произведений и не распространяется на другие способы их использования. Данный вывод, который разделяется Э.П.Гавриловым находится в причинной связи с происхождением данного права и подтверждается буквальным текстом п. З ст. 13 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах».[[[27]](#footnote-27)]

К имущественным правам, прямо не названным в Законе РФ «Об авторском праве и смежных правах», но вытекающим из него, могут быть отнесены все права, связанные с использованием авторских произведений в тех формах и теми способами, которые в Законе не перечислены. Примером может служить такое доведение произведения до сведения публики с помощью специальных технических средств, которое в строгом смысле не подпадает ни под передачу в эфир, ни под сообщение для всеобщего сведения по кабелю. Например, нередко в поездах, самолетах, гостиницах и т. д. посредством внутренних акустических и видеосистем для пассажиров и проживающих передаются специально подготовленные программы. Вне всякого сомнения, в данном случае имеет место дополнительное использование произведения, поскольку оно сообщается новой аудитории. Такого рода использование охраняемых законом произведений может происходить только с согласия авторов и с выплатой им дополнительного вознаграждения.

В качестве примера способа использования произведений, который пока еще не нашел по крайней мере, в нашей стране, широкого применения, но может получить распространение в будущем, можно назвать сообщение произведения индивидуальному пользователю по телефону или с помощью какого иного аналогичного средства. Его преимуществами являются возможность выбора и заказа для исполнения - практически любого произведения, отсутствие надобности держать дома множество материальных носителей, оперативность поиска нужного произведения, возможность заранее сформировать требуемую программу и т. д. Если такой вид использования произведений получит распространение, безусловно, им будут существенно затронуты интересы авторов охраняемых законом произведений. Поэтому для пользования произведений в такой форме необходимо будет получить согласие авторов.

По общему правилу, использование произведения автора другими лицами допускается не иначе как с согласия автора или его правопреемников и с выплатой вознаграждения. Однако в интересах общества, а частности для обеспечения доступа к знаниям и распространения информации о текущих событиях, закон устанавливает случаи так называемого свободного использования произведений. Подобные изъятия из авторского права известны законодательству всех государств мира и прямо допускаются важнейшими международными конвенциями по авторскому праву.

Действующее авторское право России вводит случаи свободного использования произведений в цивилизованные рамки, согласующиеся с международными стандартами.

Изъятия из правил охраны касаются лишь правомерно обнародованных произведений. Если произведение еще не сделано автором доступным для всеобщего сведения или если это произошло без его согласия, оно может использоваться только с разрешения автора. Закон РФ «06 авторском праве и смежных правах» устанавливает лишь два исключения из этого правила. Первое из них касается публичного исполнения музыкальных произведений во время официальных и религиозных церемоний (ст. 22 Закона). Второе связано с воспроизведением как обнародованных, так и не обнародованных произведений для судебного производства в объеме, оправданном этой целью (ст. 23 Закона). Во всех остальных случаях обязательным условием использования произведений является их обнародование, а нередко и обнародование путем опубликования. Так же изъятия из авторского права не затрагивают личных неимущественных правомочий авторов. Иными словами, при любом использовании произведения его создателю гарантируется охрана права авторства, права на имя и права на защиту репутации автора. Свободное использование произведений допускается лишь при условии. что этим не наносится ущерб их нормальному использованию и не ущемляются законные интересы авторов. При установлении конкретных изъятий из авторского права обычно подчеркивается, что использование произведений возможно лишь в том объеме, который оправдан целью данного изъятия. Не разрешается злоупотреблять правами на свободное использование произведений, в частности создавать помехи в использовании произведений в обычных рамках.

Установленные законом ограничения авторских прав носят исчерпывающий характер. В Законе РФ « Об авторском праве и смежных правах» данному вопросу уделено относительно много места (ст. 18-26), что объясняется стремлением законодателя максимально точно описать в законе все возможные случаи свободного использования произведений. Они не подлежат ни расширительному толкованию, ни дополнению подзаконными актами или судебной практикой.

Установленные законом изъятия из авторского права отличаются по объему, затрагивают разный круг произведений и способов их использования. Анализ этих изъятий позволяет объединить их в пять относительно самостоятельных групп, которые включают близкие по целям случаи свободного использования произведений. Первую из них образуют те виды свободного использования результатов творческой деятельности, объединяющим признаком которых является необходимость доступа к произведениям в целях свободного распространения информации. Почти все они перечислены в ст. 19 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах», и один сходный случай установлен ст. 21.

Прежде всего, допускается цитирование в оригинале и в переводе с научной, исследовательской, полемической, критической или информационной целью из правомерно обнародованных произведений в объеме, оправданном целью цитирования, включая воспроизведение отрывков из газет и журнальных статей в форме обзоров печати (п. 1 ст. 19 Закона). Цитата представляет собой дословную выдержку из какого-либо текста, отрывок музыкального произведения, графическое воспроизведение части произведения изобразительного искусства и т. п. В авторском праве цитирование означает включение одного или нескольких отрывков из произведения одного автора в произведение другого. Делается это для того, чтобы проиллюстрировать то или иное высказывание автора, подтвердить или, наоборот, оспорить ту или иную мысль и т. п. Без цитирования практически не обходится ни одна научная или критическая работа.

Условия допустимого цитирования по действующему российскому законодательству могут быть сведены к следующему. Во-первых, без согласия автора отрывки его произведения в виде цитат могут использоваться только в научных, критических и информационных целях, а также в обзорах печати. Это означает, что не допускается свободное цитирование в литературно-художественных, музыкальных, сценарных и иных произведениях, не носящих характера научных, критических и подобных им работ. В случае возникновения спора относительно вида и жанра произведения данный вопрос решается судом, который может назначить соответствующую экспертизу. Во-вторых, цитироваться могут отрывки из произведений, обнародованных любым допускаемым законом способом. Это - новое положение в российском авторском праве, так как ранее могли приводиться цитаты только из изданных произведений (ст. 492 ПС РСФСР 1961г. ст. 138 Основ гражданского законодательства 1001 г.). В-третьих, цитирование допускается лишь в объеме, оправданном целью Цитирования Конкретный объем цитат законом не регламентирован и может быть предметом судебного спора, если автор цитируемого произведения усмотрит ущемление своих законных интересов. Невозможно дать абстрактный ответ, какой объем цитирования является допустимым. Многое зависит от объема и характера произведения, его жанра и художественной формы. Во всяком случае, вряд ли может считаться допустимым включение в научную или критическую работу чужого произведения целиком или такое положение, когда цитата превышает половину объема произведения.[[[28]](#footnote-28)]

К рассмотренному случаю близко примыкает разрешенное законом использование правомерно обнародованных произведений и отрывков из них в качестве иллюстраций в изданиях, в радио- и телепередачах, звуко- и видеозаписях учебного характера в объеме, оправданном поставленной целью (п. 2 ст. 19 Закона). Отличия данного вида использования сводятся лишь к тому, что, во-первых, произведение или отрывок из него не цитируется, а используется в качестве иллюстрации, и, во-вторых, это делается в учебных целях. По смыслу закона под данный вид использования не подпадает издание хрестоматий и сборников, хотя бы они и предназначались для учебных целей. Кроме того, в законе прямо указаны возможные формы использования — издание, радио- и телепередачи, звуко- и видеозаписи, — за рамки которых без согласия автора выходить запрещено.

Далее, разрешается воспроизведение в газетах, передача в эфир или сообщение по кабелю для всеобщего сведения правомерно опубликованных в газетах или журналах статей по текущим экономическим, политическим, социальным и религиозным вопросам или переданных в эфир произведений такого же характера в случаях, когда такие воспроизведение, передача в эфир или сообщение по кабелю не были специально запрещены автором (п. З ст. 19 Закона). Целью данного ограничения авторских прав является обеспечение оперативной и широкой информации граждан о событиях в стране и в мире. В Законе подчеркивается, что речь идет не о любых статьях экономического, политического, социального или религиозного содержания, а только о тех, которые посвящены текущим событиям. Поэтому, например, научную статью на юридическую или историческую тему, которая не связана напрямую с текущим моментом, можно использовать только с согласия автора. Кроме того, имеются в виду лишь те произведения, которые либо помещены в газетах или журналах, либо переданы в эфир или сообщены по кабелю. Воспроизведение статей, опубликованных в иных изданиях или обнародованных иным способом, не допускается. Наконец, необходимым условием использования таких произведений является отсутствие запрета автора на их воспроизведение, передачу в эфир или сообщение по кабелю.

Та же цель преследуется при свободном воспроизведении в газетах, передаче в эфир или сообщении по кабелю для всеобщего сведения публично произнесенных политических речей, обращений, докладов и других аналогичных произведений в объеме, оправданном информационными задачами (п. 1 ст. 19 Закона). Публичный характер указанных произведений как раз и служит оправданием их свободного распространения, для которого они, собственно говоря, и предназначены.

Следующий случай свободного использования произведений охватывает собой воспроизведение или сообщение для всеобщего сведения в обзорах текущих событий средствами фотографии, путем передачи в эфир или сообщения для всеобщего сведения по кабелю произведений, которые становятся увиденными или услышанными в ходе таких событий, в объеме, оправданном информационной целью (п. 5 ст. 19 Закона). Указанное изъятие из авторского права, как и предыдущее, оправдывается необходимостью свободного распространения информации. Если в обзор или репортаж о текущих событиях случайно попадет охраняемое авторским правом произведение, такое его использование не считается нарушением авторского права. Например, если во время спортивного соревнования, конкурса, фестиваля или аналогичного мероприятия, о котором телевидением сделан репортаж, исполнялось охраняемое законом музыкальное произведение, в запись допустимо включить фрагмент из него. Однако отрывки из произведений могут передаваться только как органическая часть того события, которое показывается в репортаже. Нельзя, например, вмонтировать в обзор отрывки из произведения, хотя бы и связанные с показываемыми событиями, но непосредственно в них не присутствующие. Иногда в ходе обзора текущих событий может быть показано произведение целиком, как, например, показ картины или скульптуры в репортаже об открытии выставки. Однако в любом случае главной должна быть именно информационная цель. Поэтому, например, может быть признан злоупотреблением показ всех картин, которые демонстрируются на выставке, или исполнение всего музыкального и литературного произведения, если в информационных целях было бы достаточно исполнить лишь фрагмент из них.[[[29]](#footnote-29)]

Специальное правило Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» посвящено разрешенному использованию произведений, постоянно расположенных в местах, открытых для свободного посещения. В соответствии со ст. 21 указанного Закона допускаются без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения воспроизведение, передача в эфир или сообщение для всеобщего сведения по кабелю произведения архитектуры, изобразительного искусства, фотографии, которые постоянно расположены в местах, открытых для свободного посещения.

Данный вид свободного использования произведений, с одной стороны, предоставляет более широкие возможности по их использованию, так как не сводится только к репортажам и обзорам текущих событий, а с другой стороны, распространяется только на конкретно указанные в законе виды произведений — архитектуры, фотографии и изобразительного искусства. Например, если в кадры фильма, эпизоды которого сняты на улицах города, попало охраняемое законом произведение архитектуры, это не будет считаться нарушением авторских прав. Однако в законе подчеркивается, что изображение произведения не должно быть основным объектом такого воспроизведения, передачи в эфир или сообщения для всеобщего сведения по кабелю. Кроме того, запрещается без согласия автора использовать изображение таких произведений для коммерческих целей. Например, только с согласия автора может воспроизводиться и распространяться изображение охраняемого законом произведения изобразительного искусства, хотя бы и расположенного в месте, открытом для свободного посещения, на открытках, репродукциях, календарях и т. п.

Наконец, к рассматриваемой группе случаев свободного использования произведений можно с некоторой долей условности отнести воспроизведение правомерно обнародованных произведений без извлечения прибыли рельефно-точечным шрифтом или другими специальными способами для слепых, кроме произведений, специально созданных для таких способов воспроизведения (п. 6 ст. 19 Закона). Примером такого использования может служить издание шрифтом Брайля обнародованных литературных произведений. Данное изъятие из авторского права, присутствующее в законодательстве большинства государств, касается лишь одного способа использования произведений: изготовления одного или более экземпляров произведения или его части в виде издания рельефно-точечным шрифтом или другим специальным способом, делающим произведение доступным для слепых. Использование произведений иными способами, которые не рассчитаны специально на слепых, хотя и могут быть для них доступными (например, запись на пленку), осуществляется в общем порядке.

Вторую группу изъятий из сферы авторского права составляют случаи свободного репродуцирования правомерно опубликованных произведений в единичном экземпляре без извлечения прибыли (ст. 20 Закона РФ «0б авторском праве и смежных правах». С появлением современной копировальной техники воспроизведение охраняемых законом произведений путем репродуцирования составило серьезную угрозу правам авторов и издателей. В наибольших масштабах репродуцированием занимаются библиотеки, учебные заведения. С этой проблемой столкнулись все западные страны, которые ввели в свое авторское и библиотечное законодательство специальные правила, с одной стороны, ставящие репродуцирование в жесткие рамки и, с другой стороны, предусматривающие выплату авторам особой компенсации за такой способ использования их произведений. Многие ученые видят решение проблемы во введении специального налога на репрографическую аппаратуру.

В советском авторском законодательстве долгое время данный вопрос оставался фактически не урегулированным. На практике библиотеки, архивы, образовательные учреждения, информационные центры и некоторые другие организации свободно занимались репродуцированием, как для удовлетворения своих собственных нужд, так и для удовлетворения запросов пользователей. Впервые на законодательном уровне вопрос о репродуцировании был решен в Основах гражданского законодательства 1991 г.. которые разрешали репродуцировать в единичных экземплярах изданные произведения в научных, учебных и просветительных целях без извлечения прибыли (а 4 ст. 138).

По российскому авторскому законодательству разрешается репродуцировать лишь правомерно опубликованные произведения. Сам способ использования — репродуцирование - свидетельствует о том, что речь идет лишь о произведениях, опубликованных путем издания.

Экземпляры произведения, выпущенные в обращение в иной материальной форме, не говоря уже о произведениях, обнародованных не путем опубликования, а иным способом, репродуцироваться без согласия авторов не могут.

При репродуцировании обязательно указываются имя автора, произведение которого используется, и источник заимствования. Отступления от этого правила допустимы лишь в тех случаях, когда обстоятельства дела обеспечивают соблюдение неимущественных прав авторов, например, репродуцирование отдельных страниц, взамен испорченных или утраченных. Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» посвятил рассматриваемой проблеме специальную статью, которая дает более четкое представление о субъектах, целях н масштабах допустимого репродуцирования.

Репродуцирование возможно лишь в единичном экземпляре. Данное условие ставит заслон массовому воспроизведению охраняемых законом произведений в обход существующих правил. При осуществлении репродуцирования не могут преследоваться коммерческие цели. Разумеется, не запрещено взимать плату за изготовление копии произведения. Однако эта плата должна полностью направляться на покрытие расходов на изготовление копий, а не распределяться в качестве прибыли.

Допускаемое репродуцирование сводится законом к трем прямо указанным в нем случаям. Прежде всего, это разрешается делать библиотекам и архивам для восполнения, замены утраченных и испорченных экземпляров, а также предоставления экземпляров произведения другим библиотекам, утратившим по каким-либо причинам произведения из своих фондов (п. 1 ст. 20 Закона). Далее, библиотеки и архивы могут репродуцировать отдельные статьи и малообъемные произведения, которые опубликованы в сборниках, газетах и других периодических изданиях, а также короткие отрывки из письменных произведений (с иллюстрациями и без иллюстраций), если это делается по запросам физических лиц в учебных и исследовательских целях (п. 2 ст. 20 Закона). Наконец, образовательные учреждения для проведения аудиторских занятий могут репродуцировать отдельные статьи и малообъемные произведения, опубликованные в сборниках, газетах и других периодических изданиях, а также короткие отрывки из письменных произведений. За рамками указанных видов свободного использования произведений библиотеки, архивы и образовательные учреждения, а также все иные организации при любом репродуцировании этих произведений обязаны испрашивать согласие авторов.

Третья группа случаев свободного использования произведений включает публичное исполнение музыкальных произведений во время официальных и религиозных церемоний, а также похорон в объеме, оправданном характером таких церемоний (ст. 22 Закона), и воспроизведение произведений для судебного производства в объеме, оправданном этой целью (ст. 23 Закона). Объединяющими их признаками являются: официальный характер использования произведений и возможность использования в указанных выше целях только обнародованных, но и не обнародованных произведений.

Четвертая группа изъятий из сферы авторского права касается некоторых случаев использования программ для ЭВМ и баз данных, а также производства записей краткосрочного пользования, осуществляемых организациями эфирного вещания. По общему правилу, закрепленному как ст. 25 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах», так и ст. 15 Закона РФ «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных»[[[30]](#footnote-30)], лицо, правомерно владеющее экземпляром программы или базы данных вправе осуществлять любые действия, связанные их функционированием по прямому назначению. В данном случае никакого изъятия из сферы авторских прав не имеется, поскольку указанные объекты и приобретаются для того, чтобы их использовать. При этом владельцу программы для ЭВМ или базы данных разрешается осуществлять их запись и хранение в памяти ЭВМ, а также исправлять явные ошибки. Запись и хранение в памяти допускаются в отношении одной ЭВМ или одного пользователя сети. Право владельца программы или базы данных на совершение указанных действий предполагается, если только его договором с автором или иным правообладателем не установлено иное.

К числу бесспорных изъятий из сферы авторского права на программу для ЭВМ или базу данных относятся следующие действия титульного владельца экземпляра рассматриваемых программных средств. Прежде всего, пользователь программы для ЭВМ или базы данных может осуществлять их адаптацию, т. е. вносить в них изменения, осуществляемые исключительно в целях обеспечения функционирования программы для ЭВМ или базы данных на конкретных технических средствах пользователя или под управлением конкретных программ пользователя. Указанные изменения должны быть обусловлены исключительно техническими причинами. Если программа для ЭВМ или база данных может нормально использоваться на технических средствах пользователя и взаимодействовать с его программами, то вносить в них какие-либо изменения не разрешается. Право на переработку (модификацию) программы для ЭВМ или базы данных сохраняется за автором.

Далее, закон допускает изготовление копии программы для ЭВМ или базы данных при условии, что эта копия предназначена для архивных целей и для замены правомерно приобретенного экземпляра в случаях, когда оригинал программы для ЭВМ или базы данных утерян, уничтожен или стал непригоден для использования. При этом копия программы или базы данных не может быть использована для и целей и должна быть уничтожена в случае, если дальнейшее использование этих программных средств перестает быть правомерным.

Наконец, к числу разрешенных действий владельца программы для ЭВМ закон относит возможность декомпилироватъ охраняемую законом программу как самостоятельно, так и с помощью других лиц. Декомпилирование представляет собой технический прием, включающий преобразование объектного хода в исходный текст в целях изучения структуры и кодирования программы для ЭВМ. Его использование считается допустимым тогда, когда это необходимо для достижения способности к взаимодействию самостоятельно разработанной пользователем программы с другими программами, которые могут взаимодействовать с де компилированной программой. При этом закон устанавливает три обязательных условия для осуществления декомпилирования:

1) информация, необходимая для достижения способности к взаимодействию, ранее не была доступна этому лицу из других источников:

2) указанные действия осуществляются в отношении только тех частей де компилированной программы для ЭВМ, которые необходимы для достижения способности к взаимодействию;

3) информация, полученная в результате декомпилирования, может использоваться лишь для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной программы для ЭВМ с другими программами, не может передаваться иным лицам, за исключением случаев, если это необходимо для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной программы для ЭВМ с другими программами, а также не может использоваться для разработки программы для ЭВМ, по своему виду существенно схожей с де компилируемой программой для ЭВМ, или для осуществления любого другого действия, нарушающего авторское право (п. 2 ст. 25 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах».

К рассматриваемой группе изъятий из сферы авторского права можно отнести также допускаемую законом запись краткосрочного пользования, которая производится организациями эфирного вещания. Хотя данный способ свободного использования рассчитан на совершенно иной вид произведений, по своим целям он весьма близок к одному из только что рассмотренных случаев свободного использования программы для ЭВМ или базы данных, а именно к изготовлению копии программы или базы данных дня обеспечения их сохранности. В соответствии со ст. 24 Закона РФ «0б авторском праве и смежных правах» организация эфирного вещания может без согласия автора и без выплаты дополнительного вознаграждения делать запись краткосрочного пользования того произведения, в отношении которого эта организация получила право на передачу в эфир. Производство такой записи рассматривается как технический прием, с одной стороны, обеспечивающий сохранность произведения, а с другой стороны, облегчающий организациям эфирного вещания составление графика своих передач.

Запись произведения для последующей передачи его в эфир может производиться при соблюдении следующих условий. Эта запись должна носить краткосрочный характер.

Максимальный срок ее хранения составляет по российскому законодательству шесть месяцев, если только с автором не будет согласован более продолжительный срок ее хранения. По истечении указанного срока запись, по общему правилу, должна быть уничтожена либо, если она носит исключительно документальный характер, передана для хранения в официальный архив. Запись должна производиться исключительно для передачи в эфир, причем она может быть использовала лишь осуществившей ее организацией для своих собственных передач. Эту запись нельзя передать во временное пользование или продать другой организации эфирного вещания. Запись должна быть осуществлена организацией эфирного вещания с помощью собственного оборудования.

Наконец, пятую группу случаев свободного использования произведений образует их использование исключительно в личных целях. Строго говоря, в данном случае вообще нет использования произведения в том смысле, какой в него вкладывается законодательством, т.е. использования в виде промысла. Читая приобретенную книгу, слушая грамзапись или делая для себя перевод чужого произведения, лицо не использует данное произведение, а удовлетворяет с их помощью свои потребности. Закон исходит из того, что такое «использование» вообще не затрагивает авторских прав создателя произведения. Его невозможно ни проконтролировать, ни как-либо регламентировать. В этой связи новый закон об авторском праве в отличие от ранее действовавшего законодательства (ст. 493 ГК РСФСР 1964 г., п. З ст. 138 Основ) относит к случаям свободного использования произведений не абстрактное их использование для удовлетворения личных потребностей, а два конкретных случая использования, которые указаны в ст. 18 и 26 и тесно взаимосвязаны друг с другом.

Первый из них допускает воспроизведение обнародованного произведения, если оно осуществляется исключительно в личных целях. Это означает, что, по общему правилу, любое заинтересованное лицо может изготовить для себя экземпляр произведения и использовать его для удовлетворения своих личных потребностей. Личное потребление не исключает доступ к произведению некоторых других лиц, например членов семьи или знакомых. Необходимо лишь подчеркнуть, что любая передача копий произведения третьим лицам или иное доведение до них чужого произведения, осуществляемое за плату, является нарушением авторского права и не может оправдываться личными потребностями. Представляется, что не может ссылаться на удовлетворение личных потребностей и юридическое лицо, например научное учреждение или предприятие, изготавливающее для себя и своих сотрудников копии произведения.

Вместе с тем по прямому указанию закона только с согласия автора могут воспроизводиться даже для использования только в личных целях:

• произведения архитектуры в форме зданий и аналогичных сооружений;

 базы данных или существенные части из них;

• программы для ЭВМ, за исключением рассмотренных выше случаев;

 книги (в полном объеме) и нотные тексты путем репродуцирования.[[[31]](#footnote-31)]

Второй из названных законом случаев использования произведения в личных целях касается воспроизведения аудиовизуальных произведений и звукозаписей, которое может делаться без согласия автора, исполнителя и производителя фонограммы, но с выплатой им вознаграждения (ст. 26 Закона РФ « Об авторском праве и смежных правах»).

Завершая анализ случаев свободного использования произведений, необходимо рассмотреть вопрос, который иногда возникает на практике, но в действующем российском законодательстве прямо не решен. Речь идет о возможности автора объявить свое произведение общественным достоянием, т.е. предоставить доступ к произведению любым заинтересованным лицам без несения последними каких-либо имущественных обязанностей перед автором. Такая практика достаточно широко распространена в раде западных стран, особенно в сфере применения компьютерных программ и баз данных. Иногда вопрос о превращении произведений в общественное достояние возникает при предоставлении создателям будущих произведений грандов различными общественными организациями и фондами. Данный вопрос актуален также для многих начинающих авторов, желающих получить известность за счет максимально широкого использования созданных ими произведений.

К сожалению, затронутая проблема в Законе РФ «Об авторском праве и смежных правах» не решена. Конечно, ничто не мешает автору выдавать разрешения конкретным лицам на бесплатное использование его произведений, однако такие разрешения будут действовать только в отношении тех лиц, которым они выданы. Открыть же доступ к произведению для любых заинтересованных в этом лиц автор в настоящее время не в силах. Следует учитывать, что в соответствия с п. 2 ст. 9 ПС РФ отказ граждан и юридических лиц от осуществления принадлежащих им прав не влечет прекращения этих прав, за исключением случаев, предусмотренных законом. Поэтому до тех пор, пока в Законе РФ « Об авторском праве и смежных Правах» такая возможность авторов не будет прямо предусмотрена, пользователи произведений, объявленных авторами общественным достоянием, несут риск того, что авторы изменят свою позицию и потребуют выплатить им вознаграждение за использование их произведений. Как представляется, рассматриваемый вопрос достаточно актуален и в связи с этим автор диплома считает, что он должен быть решенным в законе в положительном смысле.

По итогам рассмотрения данного подпункта, мною сделаны следующие выводы: действующее законодательство закрепляет за автором исключительные права на использование созданного им произведения. Это означает, что автор не только решает вопрос об обнародовании произведения, но и определяет, с какого момента, в каких формах, объеме и пределах будет открыт доступ к произведению для неопределенного круга лиц. Исключительные права автора на использование произведения означают право осуществлять или разрешать осуществлять следующие действия: воспроизводить произведение; распространять экземпляры произведения любым способом; импортировать экземпляры произведения в целях распространения; публично показывать произведение; публично исполнять произведение; сообщать произведение для всеобщего сведения путем передачи в эфир и (или) последующей передачи в эфир; сообщать произведение для всеобщего сведения по кабелю, проводам или с помощью иных аналогичных средств; переводить произведение; переделывать, аранжировать или другим образом перерабатывать произведение.

Исключительные права автора на использование дизайнерского, архитектурного градостроительного и садово-паркового проектов включают также практическую реализацию таких проектов.

# **ГЛАВА 3. СРОК ДЕЙСТВИЯ АВТОРСКОГО ПРАВА**

По общему правилу, авторское право действует в течение всей жизни автора и 50 лет после его смерти. Указанный 50-летний срок исчисляется с 1 января года, следующего за годом смерти автора, и соответственно истекает в конце последнего, пятидесятого года срока.

Из этого общего правила устанавливается ряд исключений. Первое из них касается произведений, обнародованных анонимно или под псевдонимом. По понятным причинам срок их охраны не может быть основан на дате смерти их авторов. Поэтому авторское право на такие произведения действует в течение 50 лет, считая с 1 января года, следующего за годом их правомерного обнародования. Если, однако, автор произведения, выпущенного анонимно или под псевдонимом, раскроет свою личность в течение указанного срока или его личность не будет далее оставлять сомнений, то срок действия авторского права на это произведение будет исчисляться по общим правилам.

Второе исключение связано с произведениями, созданными в соавторстве. Авторское право на такое произведение действует в течение всей жизни и 50 лет после смерти автора, пережившего других авторов. В данном случае имеются в виду, конечно, авторские права на коллективное произведение в целом. Сроки охраны частей коллективного произведения, которые имеют самостоятельное значение и используются обособленно от других частей произведения, зависят от продолжительности жизни их авторов.

На практике нередко встречаются случаи, когда произведения умерших авторов обнародуются и начинают использоваться за пределами указанных выше сроков или в самом их конце. На этом основании наследники часто обращались в государственные органы с просьбами о продлении срока действия авторского права, однако ранее действовавшее законодательство такой возможности не предусматривало. Данный вопрос обычно решался путем заключения наследниками и заинтересованными организациями договоров купли-продажи о приобретении неопубликованных рукописей и иных материальных носителей как вещественных объектов. Это, конечно, не было оптимальным выходом из ситуации, так как наследники лишались возможности получать вознаграждение за повторное использование произведений, их использование иными организациями и т.д. Учитывая это, новый авторский Закон установил еще одно исключение из общих правил исчисления сроков охраны авторских произведений. В соответствии с п. 5 ст. 27 Закона авторское право на произведение, впервые выпущенное в свет после смерти автора, действует в течение 50 лет после его выпуска. К рассмотренному случаю близка ситуация, касающаяся сроков охраны произведений репрессированных авторов. Если автор был репрессировал и реабилитирован посмертно, то 50-летний срок охраны прав на произведение начинает действовать с 1 января года следующего за годом реабилитации.

Наконец, Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» предусматривает увеличение на 4 года срока охраны авторских прав на произведения тех авторов, которые участвовали в Великой Отечественной войне или работали в этот период. Порядок его исчисления в указанных в законе случаях, применяется тогда, когда 50-летний срок действия авторского права не истек к 1 января 1993 г. (п. З постановления Верховного Совета РФ «О порядке введения в действие Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах»[[[32]](#footnote-32)] от 9 июля 1993 г.). Данное, весьма своеобразное, правило выпадает из ряда обычно принимаемых решений и порождает далеко идущие юридические последствия.

Так, до 1 июня 1973 г. общий срок действия авторских прав на произведение составлял у нас в стране период жизни автора и 15 лет после его смерти, а с 1 июня 1973 г. по З августа 1992г. — период жизни и 25 лет. Основы гражданского законодательства 1991 г., вступившие в действие на территории России 3 августа 1993 г., впервые увеличили срок охраны авторских прав до 50 лет. Однако при этом было установлено, что новый 50-летний срок охраны применяется лишь к тем произведениям, срок действия авторских прав на которые не истек к моменту вступления Основ в силу. Иными словами, если произведение по причине истечения действовавшего ранее срока охраны уже перешло в разряд неохраняемых, то восстановление его охраны в связи с увеличением Основами срока охраны авторских прав не предусматривалось. Именно таким образом обычно решается данный вопрос при изменении законодательства. Данное решение было, в частности, реализовано при введении в действие Патентного закона РФ, который увеличил срок действия патентов на изобретения и промышленные образцы.[[[33]](#footnote-33)]

При введении в действие Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» законодатель отступал от этого правила, что создало довольно сложную юридическую ситуацию. Многие произведения, которые уже давно использовались свободно в связи с истечением сроков их охраны по ранее действовавшему законодательству, вновь стали пользоваться правовой охраной. В эту категорию попали произведения всех российских авторов, которые умерли после 1 января 1943 г., так как на 1 января 1993 г. еще не истек установленный законом 50-летний срок охраны их произведений. Как видно из стенограммы заседания Верховного Совета РФ, на котором обсуждались поправки к проекту Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» и проекту постановления Верховного Совета о порядке введения данного Закона в действие, этот результат был достигнут вполне осознанно. Поскольку, как отмечалось на заседании, вопрос на деле касался двух-трех десятков выдающихся авторов, депутаты, руководствуясь соображениями гуманности и справедливости, сознательно внесли соответствующее изменение в п. З указанного постановления, первоначальная редакция которого не предусматривала возможности восстановления охраны произведений, срок охраны которых уже истек.[[[34]](#footnote-34)] Поэтому пользователи произведений обязаны впредь заключать договоры на использование таких произведений с наследниками авторов и выплачивать последним согласованное вознаграждение. Поскольку правила закона применяются лишь к отношениям по созданию и использованию произведений, возникающим после введения указанного Закона в действие (т.е. с 3 августа 1993 г.), за предшествующее этой дате использование произведений, которые согласно ранее действовавшему законодательству могли использоваться всеми заинтересованными лицами свободно, вознаграждение наследникам выплачиваться не должно.

Вопрос об обратной силе Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах», который решен в постановлении Верховного Совета РФ от 9 июля 1993 г. достаточно определенно, получил неожиданную интерпретацию в трудах Э.П. Гаврилова. По мнению ученого, рассматриваемый Закон не имеет обратной силы, так как в п. З постановления о введении его в действие говорится о применимости новых сроков охраны только к тем произведениям, которые охранялись на 1 января 1993 г. Иными словами, если произведение уже перешло в общественное достояние в связи с истечением срока его охраны по ранее действовавшему законодательству, то никакого восстановления его охраны не происходит.[[[35]](#footnote-35)]

Такая трактовка постановления Верховного Совета от 9 июля 1993 г., расходящаяся с его буквальным текстом и истинным смыслом, не получила поддержки ни у специалистов, ни в судебной практике. Так, судами г. Москвы рассмотрено несколько дел по искам наследников А. Толстого к издательствам, выпустившим в первой половине 90-х годов без согласования данного вопроса с наследниками и без выплаты причитающегося им вознаграждения ряд произведений А. Толстого, в частности сборник русских народных сказок «Пойди туда - не знаю куда», в который вошло семь сказок в литературной обработке А. Толстого, пятитомное собрание его сочинений и др. Первоначально в иске наследников было отказано со ссылкой на переход произведений А. Толстого, умершего в 1945 г., в разряд общественного достояния, а также на постановление Совета Министров РСФСР от 28 ноября 1958 г. № 1308, которым произведения А. Толстого признаны достоянием государства. В дальнейшем, однако, суды пришли к правильному выводу о том, что поскольку 50-летний срок охраны произведений А. Толстого на момент их издания ответчиками не истек, их требования подлежат удовлетворению.[[[36]](#footnote-36)]

Как уже указывалось, Закон РФ «(Об авторском праве и смежных правах» отказался от конструкции авторства на произведение юридических лиц. В этой связи надлежало решить вопрос об авторских правах юридических лиц, которые возникли до введения в действие нового Закона. Согласно ранее действовавшему законодательству (ст. 498 ГК РСФСР 1964 г.) авторское право, принадлежавшее юридическому лицу, действовало бессрочно и не прекращалось даже в случае реорганизации или ликвидации юридического лица, так как переходило к правопреемнику или государству. В постановлении Верховного Совета РФ, посвященном введению в действие авторского Закона, отмечается, что авторское право юридических лиц, возникшее до 3 августа 1993 г., прекращается по истечении 50 лет с момента правомерного обнародования произведения или создания произведения, если оно не было обнародовано. Что же касается радио- и телепередач (передачи в эфир), в отношении которых не истек 50-летний срок с момента их правомерного обнародования или создания, если они не были обнародованы, то с момента введения в действие Закона они охраняются в течение срока как объект смежных прав.

По истечения срока действия авторского права произведение считается перешедшим в общественное достояние. Такого рода произведения, равно как и произведения, которыми на территории России никогда не предоставлялась охрана, могут свободно использоваться любым лицом без выплаты авторского вознаграждения. При этом, однако, должны соблюдаться право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора. В отличие от ранее действовавшего законодательства (ст.502 ГК РСФСР 1964 г.). Закон не предусматривает возможности объявления произведения, в отношении которого истек срок охраны, достоянием государства и определении особых условий его использования. Но Правительством РФ могут устанавливаться случаи выплаты специальных отчислений за использование на территории России произведений, перешедших в общественное достояние. Такие отчисления выплачиваются в профессиональные фонды авторов, а также организациям, управляющим имущественными правами авторов на коллективной основе, и не могут превышать одного процента от прибыли, полученной за использование таких произведений.

Закон РФ “Об авторском праве и смежных правах” предусматривает защиту авторских и смежных прав и при их нарушении обладатели исключительных авторских и смежных прав вправе требовать от нарушителя: признания прав; восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и прекращения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушению; возмещения убытков, включая упущенную выгоду; взыскание дохода, полученного нарушителем вследствие нарушения авторских и смежных прав, вместо возмещения убытков выплаты компенсации в сумме от 10 до 50 000 МРОТ, устанавливаемых законодательством РФ, определенной по усмотрению суда или арбитражного суда, вместо принятия иных предусмотренных законодательными актами мер, связанных с защитой их прав.[[[37]](#footnote-37)]

###### **ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

Таким образом, рассмотрев тему настоящей дипломной работы, проанализировав научные труды известных юристов по выбранной теме, выполнив цель и задачи исследования, можно сделать следующие выводы:

Все субъективные авторские права в силу самой их природы являются исключительными. Иными словами, признак исключительности имманентен любому субъективному авторскому праву н выражает одну из главных присущих им черт, а именно принадлежность данного права только его обладателю и никому другому.

В разных статьях Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» круг гарантированных государством возможностей именуются то авторским правом в целом, то авторскими правами, то отдельными авторскими правомочиями. В этой связи в юридической литературе отсутствует единый подход к пониманию конструкции субъективного авторского права. Создатели произведений обладают единым авторским правом, которое, подобно праву собственности, является сложным по составу и состоит из отдельных авторских правомочий. К числу таких правомочий относятся право авторства, право на имя, право на защиту репутации автора, право на обнародование произведения и т. д.

В большинстве научных и учебных работ авторские права традиционно подразделялись на личные неимущественные и имущественные. Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» не только признает такое деление, но и указывает на то, какие из авторских прав носят личный неимущественный характер, а какие имеют имущественное содержание. В соответствии со ст. 15 Закона к личным неимущественным правам относятся право авторства, право на имя, право на обнародование произведения, включающее право на его отзыв, а также право на защиту репутации автора. Имущественными правами автора являются его права на использование произведения в любой форме и любым способом, которые включают право на воспроизведение, право на распространение, право на импорт, право на публичный показ, право на публичное исполнение, право на передачу в эфир, право на сообщение для всеобщего сведения по кабелю, право на перевод и право на переработку (ст. 16 Закона).

Только сам обладатель авторского права на произведение может решать вопрос о реализации своих авторских правомочий. Обладатель авторских прав может использовать произведение по своему собственному усмотрению, но с учетом юридически признанных прав и интересов других лиц, а также может запрещать другим использовать произведение без его согласия.

В соответствии со ст. 15 Закона к личным неимущественным правам относятся право авторства, право на имя, право на обнародование произведения, включающее право на его отзыв, а также право на защиту репутации автора.

Действующее законодательство закрепляет за автором исключительные права на использование созданного им произведения. Это означает, что автор не только решает вопрос об обнародовании произведения, но и определяет, с какого момента, в каких формах объеме и пределах будет открыт доступ к произведению для неопределенного круга лиц. Исключительные права автора на использование произведения означают право осуществлять или разрешать осуществлять следующие действия: воспроизводить произведение; распространять экземпляры произведения любым способом; импортировать экземпляры произведения в целях распространения; публично показывать произведение; публично исполнять произведение; сообщать произведение для всеобщего сведения путем передачи в эфир и (или) последующей передачи в эфир; сообщать произведение для всеобщего сведения по кабелю, проводам или с помощью иных аналогичных средств; переводить произведение; переделывать, аранжировать или другим образом перерабатывать произведение.

Исключительные права автора на использование дизайнерского, архитектурного, градостроительного и садово-паркового проектов включают также практическую реализацию таких проектов.

По общему правилу, авторское право действует в течение всей жизни автора и 50 лет после его смерти. Указанный 50-летний срок исчисляется с 1 января года, следующего за годом смерти автора, и соответственно истекает в конце последнего, пятидесятого года срока.

Из этого общего правила устанавливается ряд исключений. Первое из них - касается произведений, обнародованных анонимно или под псевдонимом. Второе исключение связано с произведениями, созданными в соавторстве. Авторское право на такое произведение действует в течение всей жизни и 50 лет после смерти автора пережившего других авторов. В данном случае имеются в виду, конечно, авторские права на коллективное произведение в целом. Сроки охраны частей коллективного произведения, которые имеют самостоятельное значение и используются обособленно от других частей произведения, зависят от продолжительности жизни их авторов.

Имущественными правами автора являются его права на использование произведения в любой форме и любым способом, которые включают право на воспроизведение, право на распространение, право на импорт, право на публичный показ, право на публичное исполнение, право на передачу в эфир, право на сообщение для всеобщего сведения по кабелю, право на перевод и право на переработку (ст. 16 Закона).

Учитывая все вышеизложенное, по мнению автора дипломной работы, необходимо законодательно уточнить понятия «авторского права», « отдельные авторские правомочия». Ввести в законодательство об авторских правах, норму, определяющую порядок, срок охраны – достоянием государства и особых условий его использования. Законодательно решить вопрос об авторских правах юридических лиц, которые возникли до введения в действие Закона « Об авторских и смежных правах» и конкретизировать норму о праве доступа. Решение проблемы в связи с использованием произведения как общественного достояния предполагается ввести в норму, регулирующую данный вопрос. Кроме этого, проанализированная судебная практика показывает, что необходимо ввести дополнительные штрафные санкции за нарушение авторских прав, т.к. это является одним из самых актуальных вопросов сегодняшнего дня.

## СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

**Нормативный материал:**

1. Конституция Российской Федерация. - 12.12. 1993г.

2.Гражданский кодекс Российской Федерация (часть первая) от 30.11.1994 №51 (ред.15.05.2001) Собрание законодательства российской Федерации.1994.№32 Ст. 3301.

3.Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 №63 - ФЗ (ред. 29.12.2001) Собрание законодательства Российской федерации. 1996. №25. Ст. 2954

4Закон РФ «О средствах массовой информации от 27.12.1991 №2124 - 1 (ред. 4.08.2001) Ведомости Съезда народных депутатов и Верховного Совета РФ. 1992. №7 Ст. 300.

5.Патентный закон Российской Федерации от 23.09.1992 №3517-1 (с изм. 30.12.2001) Российская газета. №225. 14.10.1992.

6.Закон РФ «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных от 23.09.1992 №3523-1.Российская газета. №229. 20.10.1992.

7.Закон РФ «О правовой охране типологий интегральных микросхем» от 23.09.1992 №3526-1. Российская газета.№230.21.10.1992.

8.Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 9.07.1993 №5351 – 1 (ред. 19.07.1995) Российская газета. №147. 3.08.1993.

9.Закон РФ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации от 17.11.1995. №169-Ф3 (ред. 30.12.2001) /Собрание законодательства Российской Федерации. 1995. №47. Ст.4473.

10.Всемирная конвенция об авторском праве (заключена в Женеве 6.09.1952) Сборник Постановлений СССР. 1973. №24. Ст. 139.

11. Постановление Верховного Совета Российской Федерации «О порядке введения в действие Закона РФ (Об авторском праве и смежных правах от 9.07.1993 1(25352 – 1.Российская газета.№ 147.3.08.1993.

12.Стенографический отчет совместного заседания Совета Республики и Совета Национальностей Верховного Совета РФ (Шестая сессия Верховного Совета РФУ(Бюллетень Верховного Совета Российской федерации. 1993.№28. - С. 31.

**Специальная литература**.

1. Антимонов Б.С., Флейшиц ЕА. Авторское право. - М.: Издательство (Юридическая литература), 1975.

2.Борохович Л., Монастырская А .,Трехова М., Ваша интеллектуальная собственность- СП6.: «Питер», 2001.

З. Вранцева Е., Герасимов А. Адвокатская практика ‘КоммерсантЪ - DALLY. 1996. №20 - С.-11.

4. Дозорцев В.А. Авторские правомочия .Проблемы современного авторского права. Свердловск, 1989.

5. Гаврилов ЭП. Новеллы в авторском праве /Советская юстиция. 1993. №17 - С. 12.

6. Гаврилов Э.П. Комментарий к Закону об авторском праве и смежных правах. М.:Издательство «НОРМА», 1996.

7. Мартынов Б.С. Права авторства в СССР. - М: Издательство «Просвещение», 1974.

8. Никитина М.И. Издательский договор на Литературное произведение в авторском праве. М.: Издательство «Высшая школа». 1975.

9.Никитина М.И. Авторское право на произведения науки. литературы и искусства. - М.:Издательство «Юридическая литература», 1989.

10. Савельева И.В. Правовое регулирование отношений в области художественного творчества. - М.: Издательство «Просвещение» 1986.

11. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. Учебник М.: Издательство «ПБОЮЛ Гриженко ЕМ», 2000.

12. Силонов И. Во что обходятся этикетки на водочных бутылках /Интеллектуальная собственность. 1988. №2. - с.58.

13. Толубьева И. Заметки на полях судебного дела /Интеллектуальная собственность. 1988. Ли-С. 74.

14. Хаметов Р. Присвоение авторства в диссертациях. Российская юстиция. 2000. 1998. - С.27.

15. Шершеневич Г.Ф. Авторское право на литературное произведение. - М.: Издательство «Прогресс», 1978.

16. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. - М.: Издательство - (Юридическая литература), 1981.

**Правоприменительная практика:**

1 Решение Верховного Суда Российской Федерации №ГКПИОО - 543 от 26.06.2000/Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2000. №1 2.

2. Информационное письмо Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 29.09.1999 №47 Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.1999. №4 - С.11.

З. Извлечение из обзора судебной практики Верховного Суда Российской

Федерации//Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2001. №12. - С. 7

4. Обзор адвокатской практики. Коммерсант-DALLY. 1995. № 126. - С.14.

1. Борохович Л., Монастрыская А., Трохова М. Ваша интеллектуальная собственность. – СПб.: Издательство «Питер», 2001.-С.17 [↑](#footnote-ref-1)
2. Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 09.07.1993 г. №5351 – 1 (ред.19.07.1995 г.) //Российская газета. №147.3.08.1993. [↑](#footnote-ref-2)
3. Шершеневич Г.Ф. Авторское право на литературное произведение. – М.: Издательство «Прогресс», 1978. – С.74 [↑](#footnote-ref-3)
4. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. – М.: Издательство «Юридическая литература», 1981. – С.452. [↑](#footnote-ref-4)
5. Антимонов Б.С., Флейшиц Е.А. Авторское право. – М.: Издательство «Юридическая литература», С.61. [↑](#footnote-ref-5)
6. Мартынов Б.С. Права авторства в СССР. – М.: Издательство «Просвещение», 1974. – С.168. [↑](#footnote-ref-6)
7. Никитина М.И. Издательский договор на литературное произведение в авторском праве. – М.: Издательство «Высшая школа», 1975. – С.54. [↑](#footnote-ref-7)
8. Антимонов Б.С., Флейшиц Е.А. Авторское право. – С.59. [↑](#footnote-ref-8)
9. Савельева И.В. Правовое регулирование отношений в области художественного творчества. – М.: Издательство «Просвещение», 1986.-С.70. [↑](#footnote-ref-9)
10. Информационное письмо Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 28.09.1999 №47 //Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 1999. №4. – С.11. [↑](#footnote-ref-10)
11. Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 09.07.1993 №5351 – 1 (ред. 19.07.1995)//Российская газета. №147. 03.08.1993г. [↑](#footnote-ref-11)
12. Никитина М.И. Авторское право на произведения науки, литературы и искусства. – М: Издательство «Юридическая литература», 1989. – С.62 [↑](#footnote-ref-12)
13. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. Учебник. – М.: Издательство «ПБОЮЛ Гриженко Е.М.», 2000. – С.194 [↑](#footnote-ref-13)
14. Хаметов Р. Присвоение авторства в диссертациях// Российская юстиция. 2000. №8. – С.27 [↑](#footnote-ref-14)
15. Решение Верховного Суда Российской Федерации №ГКПИОО – 543 от 26.06.2000 // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2000. №12. – С.4 [↑](#footnote-ref-15)
16. Закон РФ «О средствах массовой информации» от 27.12.1991 №2124 – 1 (ред. 04.08.2001) // Ведомости народных депутатов и Верховного Совета РФ. 1992. №7. Ст.300. [↑](#footnote-ref-16)
17. Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах». С.15. [↑](#footnote-ref-17)
18. Информационное письмо Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 28.09.1999 №47 // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 1999. №4. – С.12. [↑](#footnote-ref-18)
19. Гаврилов Э.П. Комментарий к Закону об авторском праве и смежных права. – М: Издательство «НОРМА». 1996 [↑](#footnote-ref-19)
20. Обзор адвокатской практики // Коммерсантъ – DALLY. 1995. №126. – С.14 [↑](#footnote-ref-20)
21. Вранцева Е., Герасимов А. Адвокатская практика // Коммерсантъ – DALLY. 1996. №20. – С.11. [↑](#footnote-ref-21)
22. Всемирная конвенция об авторском праве (заключена в Женеве 06.09.1952)// Сборник Постановлений СССР. 1973. №24. Ст. 139. 2 Силонов И. Во что обходятся этикетки на водочных бутылках // Интеллектуальная собственность. 1988. №2. – С.58. [↑](#footnote-ref-22)
23. Извлечение из обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации// Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2001. №12. – С.7. [↑](#footnote-ref-23)
24. Гаврилов Э.П. Новеллы в авторском праве// Советская юстиция. 1993. №17. – С.12. [↑](#footnote-ref-24)
25. Закон РФ «О правовой охране типологий интегральных микросхем» от 23.09.192 №3526-1// Российская газета. №230. 21.10.1992. [↑](#footnote-ref-25)
26. Патентный закон Российской Федерации от 23.09.1992 №3517-1 (с изм. 30.12.2001)// Российская газета. №225.14.10.1992. [↑](#footnote-ref-26)
27. Гаврилов Э.П. Комментарий к Закону об авторском праве и смежных правах. – С.70. [↑](#footnote-ref-27)
28. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. – С.245. [↑](#footnote-ref-28)
29. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. – С.246. [↑](#footnote-ref-29)
30. Закон РФ «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных» от 23.09.1992 №3523-1// Российская газета. №229. 20.10.1992. [↑](#footnote-ref-30)
31. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. – С.249. [↑](#footnote-ref-31)
32. Постановление Верховного Совета Российской Федерации «О порядке введения в действие Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 09.07.1993 №5352-1// Российская газета №147. 03.08.1993. [↑](#footnote-ref-32)
33. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. С.251. [↑](#footnote-ref-33)
34. Стенографический отчёт совместного заседания Совета Республики и Совета Национальностей Верховного Совета РФ (Шестая сессия Верховного Совета РФ)// Бюллетень Верховного Совета Российской Федерации. 1993. №28. – С.31. [↑](#footnote-ref-34)
35. Гаврилов Э.П. Комментарий к Закону об авторском праве и смежных правах. – С.236. [↑](#footnote-ref-35)
36. Толубьева И. Заметки на полях судебного дела // Интеллектуальная собственность. 1988. №3. – С.74. [↑](#footnote-ref-36)
37. Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах». Ст.49. [↑](#footnote-ref-37)