ФЕДЕРАЛЬНОЕ АГЕНТСТВО ПО ОБРАЗОВАНИЮ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

СОЧИНСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ ТУРИЗМА И КУРОРТНОГО ДЕЛА

Юридический факультет

Кафедра гражданско-правовых дисциплин

ДИПЛОМНАЯ РАБОТА

АВТОРСКОЕ ПРАВО: СОВРЕМЕННОЕ ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ

по специальности 030501 «юриспруденция»

(гражданско-правовая специализация)

Автор:

студентка 5 курса

очно-заочной формы обучения

группы 05-ВЮр

Мелконян Г.Б.

Научный руководитель:

кандидат юридических наук, доцент

Климова Г.З.

Сочи 2008

**Оглавление**

Введение

Глава 1. Общая характеристика авторского права как гражданско-правового института

1.1 Становление и развитие авторского права в России

1.2 Понятие и структура авторского правоотношения

1.3 Понятие и виды объектов авторского права

Глава 2. Авторские права на произведения науки, литературы и искусства

2.1 Система и классификация авторских прав

2.2 Личные неимущественные авторские права

2.3 Имущественные авторские права

2.4 Договор об отчуждении исключительного права и лицензионный договор как способ реализации исключительного авторского права

Глава 3. Особенности правового регулирования и защиты авторских прав

3.1 Сравнительный анализ нового российского законодательства об авторском праве

3.2 Особенности гражданско-правовых способов защиты авторских прав

3.3 Ответственность за нарушение авторского законодательства

Заключение

Библиографический список

# Введение

«Основной проблемой для авторского права в любую эпоху, на любом этапе технического развития было нахождение и поддержание "неустойчивого равновесия" между правами личности и интересами общества, между тем, что относится к сфере культуры, и тем, что относится к сфере коммерции»[[1]](#footnote-1).

Авторское право вызывает большой интерес, как с теоретической, так и с практической точки зрения. Содержание авторского права представляет собой сложное сочетание имущественных и личных неимущественных интересов правообладателя. Указанные интересы или права находятся в тесной взаимосвязи хоть и отражают разные аспекты правового регулирования. Разделение на группу личных и имущественных прав характерно и для других правовых институтов, но только в авторском праве роль личных прав столь значительна. Этот дуализм и вызывает сложности в реализации и защите авторских прав.

Соблюдение правил в сфере интеллектуальной собственности является одним из главных показателей развития общества. Но эти правила в настоящее время часто нарушаются. Бурное развитие на рубеже XX-XXI веков новых технологий ставит перед авторским правом новые проблемы, нуждающиеся в специальном регулировании. Одним из самых распространенных правонарушений в сфере авторского права и смежных прав является воспроизведение контрафактных экземпляров произведений, а также фонограмм и их незаконная реализация. Все большую угрозу правообладателям представляет незаконное размещение произведений и фонограмм в телекоммуникационных сетях, в частности в сети Интернет и сети сотовой связи. И эти проблемы в России возрастают уже в масштабах национального бедствия. Поэтому в условиях проводимых социально-экономических реформ, сопровождающихся нестабильностью экономических правоотношений, вопросы защиты авторских прав приобретают особо важное теоретическое и практическое значение.

На данном этапе в России проходит становление законодательства в сфере интеллектуальной собственности. В соответствии с Федеральным законом от 18.12.2006 № 231-ФЗ "О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" "Российская газета", № 289, 22.12.2006 была принята часть четвертая Гражданского кодекса Российской Федерации (далее ГК РФ), которая включает один раздел VII "Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации", состоящий из 9 глав. Данная часть Гражданского кодекса вступила в действие с 1 января 2008 года.

С принятием Четвертой части ГК связываются надежды на переход регулирования отношений в этой области на новый уровень рассвета науки авторского права[[2]](#footnote-2).

Процесс мировой глобализации и стремление России к активному участию в нем, а так же возможное скорое вступлению во Всемирную торговую организацию показывает необходимость совершенствования и приведения к мировым стандартам механизм регулирования такой важной, современной и быстро развивающейся отрасли права как право интеллектуальной собственности и авторское право в том числе. Современное построение грамотного регулирования данных отношений, будет определять и показывать в немалой степени значимость государства на политической карте мира в будущем. Все это говорит о чрезвычайной актуальности выбранной темы исследования.

***Объектом*** изучения данной дипломной работы являются правовые нормы, регулирующие авторское право.

***Предметом*** исследования являются правовые отношения, возникающие в сфере реализации авторских прав и их защиты.

***Цель* *работы*** – исследование современной правовой базы и проведение сравнительного анализа законодательства в области авторского права.

В соответствии с поставленной целью были сформулированы следующие ***задачи:***

1. Рассмотрение истории становления и развития авторского права;
2. Изучение понятия и структуры авторского правоотношения (субъекты и содержание авторских прав);
3. Изучение понятия и видов объектов авторского права;
4. Анализ системы и классификации авторских прав, в том числе детальное рассмотрение личных неимущественных и имущественных авторских прав;
5. Исследование возможности реализации исключительного авторского права через договор об отчуждении исключительного права и лицензионный договор;
6. Сравнительный анализ нового российского законодательства об авторском праве;
7. Рассмотрение особенностей гражданско-правовых способов защиты авторских прав;
8. Изучение проблем, связанных с ответственностью за нарушение авторского законодательства.

**Теоретической основой** дипломной работы послужили исследования отечественных правоведов советского и современного периода, которые проводились Б.С. Антимоновым, М.М. Богуславским, Э.П. Гавриловым, М.В. Гордоном, В.П. Грибановым, И.А. Грингольцем, В.А. Дозорцевым, И.А. Зениным, В.Л. Ионасом, О.С. Иоффе, В.А. Кабатовым, В.И. Корецким, Л.А. Красавчиковым, Л.А. Лунцем, М.И. Никитиной, И.В. Савельевой, А.П. Сергеевым, В.И. Серебровским, М.А. Федотовым, Е.А. Флейшиц, С.А. Чернышевой и другими. Так же анализ правового регулирования авторских отношений в новом законодательстве, который приводился в работах И.А. Близнеца, К. Б. Леонтьева, В.Ф. Яковлева, П.В. Крашенинникова, А.Л. Маковского и многих других авторов.

Среди кандидатских диссертаций, связанных с проблематикой дипломного исследования, следует упомянуть работы М.В. Опариной «Авторское право в системе интеллектуальной собственности и ответственность за нарушение авторских прав» (М., 2002); С.А. Барышева «Авторский договор в гражданском праве России, Франции и Швейцарии: сравнительно-правовой анализ» (Казань, 2002); Д.В. Сологуба «Тенденции развития института авторского права в России» (М., 2004); С.М. Мирзояна «Охрана авторских прав в России и в США: сравнительно-правовой анализ» (М., 2004); Р.В. Авдонина «Содержание авторских прав в российском гражданском праве» (М., 2005); Расходникова М.Я. «Театральная постановка как объект авторского права» (М., 2008)

Несмотря на множество научных трудов, посвященных анализу правового регулирования авторских прав, в настоящее время, с учетом происходящих изменений, как в нормативном правовом регулировании, так и правоприменительной деятельности появилась необходимость в исследовании ряда новых аспектов.

Методологическую основу исследования составляет теория познания, ее всеобщий метод материалистической диалектики. В качестве общенаучных методов исследования применялись: формально-логический и системный методы научного познания, описание, наблюдение, анализ, синтез и сравнение, Так же использована судебная практика Верховного Суда РФ и Президиума ВАС РФ.

Дипломная работа состоит из введения, трех глав, разбитых на параграфы, заключения и библиографического списка.

# Глава 1. Общая характеристика авторского права как

# гражданско-правового института

## 1.1 Становление и развитие авторского права в России

Появление и развитие авторского права большинство исследователей связывают с развитием печатной техники. Изобретение печатного станка позволило распространять дешевые копии литературных произведений.

Однако автор произведения оставался как бы «в стороне», что обусловило необходимость защиты его прав. Появляются понятия: права автора, права издателя, права книготорговца. Со временем в большинстве европейских государство права названных субъектов урегулируются властью.

Лишь в конце XVII в. был принят первый законодательный акт, закрепивший право на воспроизведение и распространение произведений за их создателями. Этим законодательным актом, ознаменовавшим переход от системы привилегий к авторскому праву, явился Статут королевы Анны принятый 10 апреля 1710 г[[3]](#footnote-3).

Интересно заметить, что первые акты, направленные на разграничение прав авторов и книготорговцев (а именно Статут королевы Анны) были приняты под давлением предпринимателей, а не владельцев авторских прав. Так, до принятия Статута королевы Анны право издания книг имели только члены старейшей гильдии издателей и книготорговцев Stationer’s Company. Наконец закон признал собственником произведения его автора, но это было вызвано не столько заботой о благополучии авторов, сколько давлением группы предпринимателей, желающих разрушить монополию Stationer’s Company на издание и распространение книг[[4]](#footnote-4).

Таким образом, и в европейских странах, и в России авторское право первоначально возникло как право на использование литературных произведений. Впоследствии круг объектов, охраняемых авторским правом, расширился, включив в себя музыкальные, художественные и другие виды произведений.

Право интеллектуальной собственности на международном уровне свое закрепление получило уже в 19 веке. В 1886 г. Правительствами европейских стран Германии, Франции, Бельгии, Англии, Испании, Италии, Швейцарии была подписана Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений[[5]](#footnote-5). Россия присоединилась к Бернской конвенции только в 1995 г.

Последующее общемировое признание авторского права происходит с принятием Всеобщей декларации (1948), ст. 27 которой гласит: «Каждый человек имеет право на защиту его моральных и материальных интересов, являющихся результатом научных, литературных или художественных трудов, автором которых он является».

В 1952 г. В Женеве подписывается Всемирная конвенция об авторском праве (Россия участвует в Конвенции с 1973 г.)[[6]](#footnote-6) Ст. 1 Всемирной конвенции расширяет перечень объектов охраны авторского права, в качестве которых теперь признаются литературные, научные и художественные произведения – письменные, музыкальные, драматические и кинематографические, живописи, графики и скульптуры. Устанавливается и минимальный срок действия авторского права, после смерти автора в 25 лет (ст. 4).

В последующем неоднократно принимались международные нормы, общую цель которых можно определить как создание условий по соблюдению прав интеллектуальной собственности.

Конституционное право большинства зарубежных стран также сориентировано на защиту результатов интеллектуальной деятельности. Преимущественно такие нормы содержатся в Конституциях, принятых во второй половине 20 века, когда проблема государственного признания объектов авторского права, их интернациональной охраны была остро поставлена на повестку дня перед всеми державами мира.

Законодательство России в этом вопросе не является исключением. Так ст. 44 Конституции РФ закрепила охрану авторского права, а также свободу интеллектуального творчества в соответствии с реалиями сегодняшнего дня (литературного, художественного, научного и других его видов). [[7]](#footnote-7)

В России регулирование отношений, связанных с воспроизведением и распространением литературных произведений, также как и в Европе возникло не в целях защиты интересов издателей и книгопродавцев или, тем более, авторов. Важной особенностью российского авторского права являлась его тесная связь с цензурным законодательством.

До 1771 г. книгоиздательское дело считалось в России государственной монополией. В 1771 г. была выдана первая привилегия на печатание книг в Петербурге на иностранных языках и одновременно была введена цензура на иностранную литературу. Что касается частных типографий, которые могли бы печатать книги на русском языке, то их устройство было разрешено лишь Указом от 15 января 1783 г., отмененного спустя 13 лет в качестве слишком либерального.

Как отмечают исследователи авторского права конца 19 – начала 20 веков, русские законы представляли привилегии исключительного издательства некоторым юридическим лицам публичного характера, ученым корпорациям, академии наук[[8]](#footnote-8).

Доминирующее положение государства в сфере книгопечатания сохранялось в России до середины XIX в. Первый закон, закрепивший права на использование литературных произведений за авторами, появился лишь в 1828 г. в качестве специальной главы Цензурного устава[[9]](#footnote-9). Однако непосредственно авторскому праву было посвящено всего пять статей (оные были дополнены правилами). Только в своде законов более позднего издания нормы авторского права стали приложением ст. 420 т. X ч. 1, но и здесь, несмотря на стремление к дифференциации сохранились положения, согласно которым, автор, напечатавший книгу без соблюдения правил Цензурного устава лишался авторских прав. Кроме того, авторское право по-прежнему было подчинено комитетам и инспекторам по делам печати.

Экономические интересы правительства России и отсутствие хорошо организованных авторских обществ, которые в свою очередь, могли бы защищать экономические интересы русских авторов, были причиной того, что Россия отказалась в XIX в. от присоединения к Бернской конвенции. Не помогли обращения к обществу ряда русских и зарубежных писателей[[10]](#footnote-10).

В 1830 г. был принят Закон «О правах сочинителей, переводчиков и издателей», фактически признавший авторские права правами собственности.

Событием и даже феноменом стало принятие 20 марта 1911 года Положения об авторском праве. Новый закон, по замечаниям его современников, впитал в себя «современные принципы права вообще и авторского права в частности, блещущий цветами новейших правовоззрений Запада»[[11]](#footnote-11).

В первые годы после Октябрьской революции явно прослеживаются попытки упразднить интеллектуальную собственность вообще. Декретом «О государственном издательстве» принятым 29 декабря 1917 г., специальной комиссии предоставлялось право устанавливать ограниченную сроком (5 лет) государственную монополию на произведения некоторых авторов. Декретом «О признании научных, литературных, музыкальных и художественных произведений государственным достоянием» (26 ноября 1918 г.) в собственность государства переходили произведения целого ряда писателей и композиторов.

В период НЭПа принимается (30 января 1925 г.) Закон «Об основах авторского права», замененный 16 мая 1928 г. Основами авторского права. Признавались права авторов на произведения (пожизненно, с переходом к наследникам на срок 15 лет после смерти автора), предусматривалось использование произведений только по договору с автором.

Законодательство СССР об авторском праве в 60-80 гг. было представлено Основами гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик 1961 года, типовыми авторскими договорами, разделами "Авторское право", содержащимися в Гражданских кодексах союзных республик (в РСФСР – статьи 475-516 ГК), многочисленными республиканскими постановлениями об авторском гонораре. Это законодательство было излишне зарегламентировано и содержало значительные изъятия из сферы авторских прав. Вместе с тем, оно неплохо обслуживало административно-командную систему, существовавшую в СССР[[12]](#footnote-12).

К началу 90-х гг. в Российской Федерации начинается постепенная смена законодательства. Так 3 августа 1992 года на территории России были введены в действие Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик. Раздел IV Основ ("Авторское право"), предусматривал новую регламентацию авторских прав, а также вводил правовую охрану смежных прав.

Сегодня в Российской Федерации не только гарантируется свобода творчества, но охраняются права на его результаты. До недавнего времени связанный с ней круг отношений регламентировался целым пакетом специальных законов об охране авторского права (Патентный закон[[13]](#footnote-13); Закон о товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров[[14]](#footnote-14); Закон о правовой охране топологий интегральных микросхем[[15]](#footnote-15); Закон о правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных[[16]](#footnote-16) и Закон об авторском праве и смежных правах[[17]](#footnote-17)).

Однако с принятием Федерального закона от 18 декабря 2006 г. №231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» они утратили силу с 1 января 2008 г. Указанные правоотношения регулируются гражданским законодательством (ст. 1225 – 1551 ГК РФ)[[18]](#footnote-18)

В качестве основных задач (функций) современного российского авторского права чаще всего в юридической литературе называют две следующие задачи. С одной стороны, авторское право должно стимулировать деятельность по созданию произведений науки, литературы и искусства. В этих целях авторское право способствует созданию условий для занятия творческим трудом, обеспечивает правовое признание и охрану достигнутых творческих результатов, закрепление за авторами прав на использование созданных ими произведений и получение доходов и т. д. С другой стороны, задачей авторского права считается создание условий для широкого использования произведений в интересах общества. Иными словами, повышение уровня охраны прав авторов ни в коем случае не должно препятствовать использованию их произведений в целях образования и просвещения или служить помехой в стремлении самой широкой аудитории читателей, зрителей, слушателей знакомиться с ними. Указанные задачи авторского права тесным образом связаны с его принципами.

Принципы авторского права – это его основные начала, отправные идеи, которые обладают универсальностью, высшей императивностью и общезначимостью. Они пронизывают содержание всей системы авторского права, предопределяют всю юрисдикционную деятельность и воплощаются в субъективных правах и обязанностях участников авторских правоотношений. Возникают в судебной практике случаи, когда трудно определить является вновь созданное произведение самостоятельным или является производным из другого[[19]](#footnote-19). Не будучи закрепленными, в конкретных статьях закона, принципы авторского права выводятся из анализа всей совокупности авторско-правовых норм. Знание принципов позволяет ориентироваться в авторском законодательстве, правильно толковать и применять на практике отдельные его нормы, а также решать вопросы, на которые нет прямого ответа в действующем законодательстве. К числу основных принципов российского авторского права, отраженных в содержании его норм на современном этапе развития, относятся следующие.

Во-первых, принципом авторского права может и должен считаться принцип свободы творчества, который прямо закреплен ст. 44 Конституции РФ. Данный принцип, лишь недавно наполненный реальным содержанием, пронизывает все авторское законодательство и конкретизируется в целом ряде его норм. Так, свобода творчества несовместима с цензурой произведений науки, литературы и искусства. В настоящее время цензура в России запрещена в законодательном порядке. Обеспечивая свободу творчества, авторское право охраняет все произведения науки, литературы и искусства независимо от их назначения, достоинств и способа выражения. В этих же целях закон не ограничивает круг охраняемых произведений каким-либо перечнем и охраняет любые результаты творческой деятельности, существующие в объективной форме. Творцы произведений свободны в выборе темы, сюжета, жанра и формы воплощения, создаваемых ими понятий или художественных образов, а также самостоятельно решают вопросы о выпуске своего произведения в свет, придании произведению окончательной формы.

Во-вторых, принципом авторского права является сочетание личных интересов автора с интересами общества. Хотя данный принцип, безусловно, проявляется и в других институтах права интеллектуальной собственности и гражданского права в целом, в авторском праве он имеет особое значение. В основе авторского права лежит признанное за автором монопольное право на использование созданного им произведения. Определение разумных границ этой монополии на протяжении веков являлось одной из главных проблем авторского права. В настоящее время уже никто не утверждает, что авторы должны иметь неограниченный контроль за использованием своих произведений. Ничем не ограниченная монополия необходима и возможна лишь в отношении необнародованных произведений. Если же произведение с согласия автора стало доступно для всеобщего сведения, его права на произведение не могут быть столь обширными, чтобы полностью игнорировать интересы других граждан и общества в целом. Законы демократического общества не только гарантируют охрану интеллектуальной собственности, но и закрепляют право членов общества на участие в культурной жизни и пользование достижениями культуры.

Общество в равной степени заинтересовано как в свободном доступе к творческим произведениям своих членов, так и в том, чтобы создаваемые произведения эффективно охранялись нормами авторского права. В этой связи в авторском законодательстве России, как и в законодательстве других стран, за авторами закрепляется широкий круг исключительных личных и имущественных прав, устанавливается, что произведения могут быть использованы, по общему правилу, лишь на основании договоров с их авторами на согласованных с ними условиях, определены сроки действия субъективного авторского права и т. д. В то же время с учетом интересов общества установлены случаи, когда произведения могут свободно использоваться указанными в законе заинтересованными лицами.

В-третьих, в качестве одного из принципов российского авторского права может быть выдвинуто положение о неотчуждаемости личных неимущественных прав автора. В этом состоит одно из существенных отличий российского авторского права от авторского права ряда зарубежных стран. По российскому авторскому законодательству, личные неимущественные права автора (право авторства, право на имя и пр.) не могут перейти к другим лицам, хотя бы сам автор и выразил на это свое согласие. Подобное соглашение не будет иметь юридической силы и является недействительным. Поэтому даже в тех случаях, когда произведение создано в порядке выполнения служебного задания, личные неимущественные права сохраняются за автором и должны быть во всех случаях обеспечены. Этими же соображениями продиктованы нормы российского законодательства, устанавливающие, что право авторства, право на авторское имя, право на неприкосновенность произведения не переходят по наследству, что в случаях так называемого «свободного» использования произведений обязательно указание имени автора и т. д. Что же касается имущественных прав авторов, то они могут передаваться другим лицам по авторскому договору, в порядке наследования, а также в силу закона.

## 1.2 Понятие и структура авторского правоотношения

Первые определения авторского права появились с возникновением самой категории авторского права и означали, прежде всего, принадлежность авторского права тому или иному лицу. Поэтому, на наш взгляд, на этапе становления, авторское право можно определить как – право извлекать выгоды из созданий умственного труда[[20]](#footnote-20). Иначе авторское право – господство лица над произведением[[21]](#footnote-21).

В современном понимании авторское право раскрывается посредством ряда определений. Авторское право – это, во-первых, ряд правомочий автора, то есть ***субъективное право автора***. Во-вторых, авторское право – совокупность норм направленных на регулирование авторских правоотношений.

Авторские правоотношения – отношения предполагающие множество участников. В них участвуют, с одной стороны, авторы произведений и их наследники, с другой стороны – организации, заинтересованные в их использовании (издательства, театры, киностудии и т.д.).

В Российской Федерации признаются частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. В соответствии с этим различаются и субъекты (носители) авторского права – частные лица, государственные и местные организации и т.д.

Субъекты авторского права, в широком понимании, – это лица участвующие в авторских правоотношениях. При таком определении субъектами авторского права будут являться: лица, которым могут принадлежать авторские права, организации по защите авторских прав и др. субъекты.

Субъекты авторского права, в узком понимании, – это авторы произведений, то есть обладатели личных авторских прав.

Первоначально авторские права приобретает автор, он же, по Российскому авторскому законодательству, является исключительным носителем личных авторских прав.

В соответствии с Четвертой частью Гражданского кодекса Российской Федерации (далее ГК) автором произведения науки, литературы или искусства признается гражданин, творческим трудом которого создано произведение (ст. 1257).

Более обширное понятие (автор интеллектуальной собственности) можно найти во Всемирной декларации по интеллектуальной собственности от 26 июня 2000 г., термин «автор» означает любое лицо или группу лиц, действующих независимо или под эгидой какой-либо правительственной или неправительственной организации с целью получения прибыли или по каким-либо другим основаниям, ответственных за творчество в любой области, включая науку и технику, искусство, включая исполнительское искусство и результат деятельности некоторых категорий производителей, таких как производители фонограмм и вещательные организации, товарные знаки, указатели деловых предприятий, промышленные образцы и развитие географических указаний.

Таким образом, автор – это, прежде всего физическое лицо (группа физических лиц предполагает соавторство).

Ни возраст, ни пол, ни раса (национальность) не имеют значение для признания лица автором. При этом авторская правоспособность возникает с момента рождения (ст. 17 ГК РФ). Однако нужно учитывать, что право распоряжаться авторскими трудами тесно связно с понятием дееспособности (ст. 21 ГК РФ). В соответствии со ст. 26 ГК РФ (п. 2 пп. 2), без согласия родителей, усыновителей и попечителя осуществлять права автора на произведения науки, литературы или искусства…могут несовершеннолетние, достигшие возраста 14 лет. Таким образом, авторская дееспособность наступает с достижением автора возраста 14 лет.

Важно отметить, что для возникновения авторского права не имеет значения и дееспособность лица. То есть, автором может быть и лицо, признанное по действующему гражданскому законодательству недееспособным. Однако и здесь необходимо оговориться: в случае признания лица недееспособным, может быть ограничено его право распоряжения результатами авторского труда (совершать сделки по отчуждению имущественных прав).

После смерти автора субъектами авторского права становятся его наследники. Однако наследуются не все права. Неотчуждаемы и непередаваемы: *право авторства* – право признаваться автором произведения и *право на авторское имя* – право использовать или разрешать использование произведения под своим именем, под вымышленным именем (псевдонимом) или без указания имени, то есть анонимно (п. 1 ст. 1265 ГК РФ). Однако наследники вправе защищать названные права и право на неприкосновенность произведения (ст. 1267 ГК РФ).

На стороне автора может выступать и «множественный» носитель авторских прав – соавторы. В соответствии с п. 1 ст. 1258 ГК РФ, авторское право на произведение, созданное совместным творческим трудом двух или более лиц (соавторство), принадлежит соавторам совместно независимо от того, образует ли такое произведение одно неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение.

Соавторство предполагает наличие соответствующего соглашения между соавторами (письменного или устного). Отсутствие такого соглашения, ни при каких условиях не приводит к соавторству. Не будет являться соавтором переработчик произведения, если между ним и автором не было заключено соответствующее соглашение.

Как в действующем законодательстве, так и в теории авторского права выделяется как неделимое соавторство, так и делимое. Существенное отличие, на наш взгляд, заключается в том, что при делимом соавторстве, соавтор при соблюдении ряда условий может рассматриваться как индивидуальный субъект авторского права (абз. 2 п. 2 ст. 1258 ГК РФ). Например, автор главы в учебнике по авторскому праву, может переработать свою главу и представить ее как статью или учебное пособие. При неделимом же соавторстве субъекты (соавторы) не могут выделить свой авторский труд из произведения, и соответственно самостоятельно выступать автором части произведения. Например, отец и сын написали учебник по авторскому праву, но каждый из них писал не по главам, а совместно создавая текст, постоянно правя и редактируя.

Может возникнуть логичный вопрос: как оценить вклад конкретного автора в произведение? Кому принадлежит право на использование произведения созданного в соавторстве?

Прежде всего, необходимо подчеркнуть, что авторское право на произведение созданное соавторами принадлежит последним совместно. Как мы уже подчеркивали, каждый из соавторов вправе использовать созданную им часть произведения, имеющую самостоятельное значение, по своему усмотрению, если иное не предусмотрено соглашением между ними.

Право на использование произведения в целом принадлежит соавторам также совместно. При этом если произведение соавторов образует одно неразрывное целое, то ни один из соавторов не вправе без достаточных к тому оснований запретить использование произведения (абз. 1 п. 2 ст. 1258 ГК РФ).

В качестве субъекта авторских правоотношений могут выступать и юридические лица, но не в качестве автора, а в качестве обладателя имущественных прав на произведение, то есть выступать обладателем производных прав (пользователями).

В качестве особых субъектов авторского права можно выделить: специальные ведомственные органы (в советский период, например, – Госкомиздат), комитеты (и организации) по защите авторских прав, объединения издателей и т.д.

Действующим законодательством предусмотрено создание организаций, управляющих имущественными правами владельцев авторских и смежных прав для обеспечения практической реализации этих прав в случаях, когда индивидуальное осуществление их затруднено. В Российской Федерации в настоящее время существуют несколько организаций, управляющих имущественными правами на коллективной основе. К их числу следует отнести такие, как Российское авторское общество (РАО), Российское общество правообладателей в аудиовизуальной сфере (РОПАС), Российское общество по мультимедиа и цифровым сетям (РОМС).

Содержание авторских прав складывается из двух составляющих: личных прав автора и имущественных прав. Такое разделение появилось не так давно, но в настоящее время свойственно фактически всем системам права.

Такое разделение свойственно и для российского авторского законодательства. Каждый из блоков прав детально рассматривается во второй главе данной работы.

##

## 1.3 Понятие и виды объектов авторского права

Законодатель в п. 1 ст. 1259 ГК РФ закрепил, что авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения.

Таким образом, объект авторского права, в широком понимании – это произведение.

Законодатель не определяет понятие «произведения», но дает четкие признаки, которыми «произведение» должно обладать:

Во-первых, оно должно относиться к науке, литературе или искусству.

На наш взгляд, это рамочный, чисто условный признак, т.к. законодатель акцентирует внимание на том, что не имеет значения достоинство произведения, а также способ его выражения. Стоит согласиться с исследователями, которые подчеркивают, что «перечисленные термины имеет смысл рассматривать не по отдельности, пытаясь их разграничить, а в совокупности, как некоторый ориентир, указывающий на определенную область человеческой деятельности»[[22]](#footnote-22).

Во-вторых, такое произведение должно быть результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинства произведения, а также способа его выражения.

Итак, законодатель говорит о результатах «творческой деятельности», «творчестве».

Что следует понимать под творчеством?

«Творчество – деятельность человека, направленная на создание культурных или материальных ценностей»[[23]](#footnote-23). «Творческая деятельность – это деятельность человеческого мозга, который способен создавать только идеальные образы, а не предметы материального мира»[[24]](#footnote-24).

Творческий характер предполагает, прежде всего, новизну произведения. «Новизне объекта, охраняемого авторским или изобретательским правом, сопутствует показатель, характеризующий этот объект как результат «оригинального мышления» лица, его создавшего. Эти показатели представляют собой две стороны творческой деятельности: новизна объекта как показатель результата деятельности свидетельствует об оригинальном мышлении у субъекта этой деятельности и наоборот»[[25]](#footnote-25).

Отсутствие творческого подхода к объекту авторского права (неоригинальность произведения) может быть основанием для непризнания того или иного объекта авторским. Приведем из практики:

«Акционерное общество обратилось в арбитражный суд с иском к издательству о запрещении ответчику использовать в качестве наименования выпущенной в свет серии книг название «Энциклопедия для детей и юношества».

Истец полагал, что использование этого названия нарушает его авторские права на часть (название) произведения, опубликованного истцом раньше, чем ответчиком и состоящего из нескольких томов под общим названием «Энциклопедия для детей».

Арбитражный суд правомерно отказал в иске по следующим основаниям.

Согласно статье 6 Закона «Об авторском праве и смежных правах» к объектам авторского права относится и часть произведения (включая его название), которая является результатом творческой деятельности и может использоваться самостоятельно. Однако истец не доказал творческого (оригинального) характера названия, использованного им для серии книг. Наоборот, неоригинальность словосочетания «Энциклопедия для детей» очевидна»[[26]](#footnote-26).

Таким образом, творческий характер, новизна и оригинальность – ключевые признаки произведения.

Между тем, как отмечают исследователи, в странах с англо-саксонской системой права можно заметить отход от трактовки характеристики произведения (охраняемое произведение должно быть оригинальным) в сторону характеристики деятельности автора: произведение будет признаваться оригинальным, если автор проявил достаточное «умение, рассудительность и труд» или осуществил «отбор, оценку, проверку», если произведение было создано «в поте лица». Фактически в этих странах не требуется, чтобы идеи и форма выражения идей были оригинальными, но только чтобы сама работа была создана непосредственно автором, а не скопирована им[[27]](#footnote-27).

В-третьих, произведение должно быть выражено в какой-либо объективной форме (п. 3 ст. 1259 ГК РФ). Объективная форма – внешнее выражение авторского творчества в любой материальной форме:

- письменной (рукопись, машинопись, нотная запись и так далее);

- устной (публичное произнесение, публичное исполнение и так далее);

- звуко- или видеозаписи (механической, магнитной, цифровой, оптической и так далее);

- изображения (рисунок, эскиз, картина, план, чертеж, кино-, теле-, видео- или фотокадр и так далее);

- объемно-пространственной (скульптура, модель, макет, сооружение и так далее);

- в других формах.

Законодатель не ограничивает возможные способы выражения произведения, и с этим можно только согласиться, т.к. со временем появляются все новые формы воплощения творческой деятельности. Так, например, еще в начале 20 века в юридической литературе ставился вопрос о том, считать ли объектом авторского права фотографию? Фотография считалась во многом механическим процессом (без творчества), поэтому эта форма творческой деятельности не сразу стала охраняться законом.

Моментом создания произведения будет считаться завершение воплощения в любой из названных объективных форм (неоконченное произведение, безусловно, тоже является объектом авторского права). Не является объектом авторского права только задуманное произведение, но еще не воплощенное в объективной форме. Приведем пример из практики:

«Издательство обратилось в арбитражный суд с иском к акционерному обществу о признании исключительных прав на использование в целом энциклопедического издания серии "Энциклопедия для детей".

В заседании суда истец пояснил, что под использованием в целом имел в виду признание исключительных прав на использование книг этой серии как изданных, так и подлежащих изданию в будущем.

Свое требование издательство мотивировало тем, что им в названной серии с 1994 года выпущено уже пять книг. Во время подготовки издательством очередного тома акционерное общество начало выпускать в свет свою серию "Энциклопедия для детей и юношества", чем нарушило исключительные права издательства.

Ответчик ссылался на то, что не оспаривал и не нарушал прав издательства на вышедшие в свет пять книг серии "Энциклопедия для детей", но возражал против признания за издательством исключительных прав на произведения, которые могут быть созданы в будущем.

Арбитражный суд обоснованно удовлетворил иск издательства лишь в части признания исключительных прав на использование уже изданных им книг серии "Энциклопедия для детей".

Согласно требованиям статей 5, 6, 7 Закона "Об авторском праве и смежных правах" (далее Закона) объектом авторского права являются сборники (энциклопедии), существующие в объективной форме.

В соответствии с пунктом 2 статьи 11 Закона издателю энциклопедий принадлежат исключительные права на использование таких изданий, существующих в объективной форме. Истец не представил доказательств, что новые сборники существуют в объективной форме и могут быть воспроизведены.

Исходя из этого, требование о признании исключительных прав на использование предполагаемых к изданию в будущем сборников (энциклопедий) обоснованно отклонено»[[28]](#footnote-28).

В связи с вышесказанным, не может быть объектом авторских прав произведения, которые будут созданы в будущем. Пункт 3 ст. 1259 ГК РФ закрепляет аналогичные положения, поэтому приятое решение справедливо и в условиях современного законодательства.

В теории авторского права выделяют еще ряд признаков произведения. В том числе его вопроизводимость. Данный признак означает, что с момента своего создания произведение может быть воспроизводимо.

Интересно отметить, что в зарубежных правовых системах, одним из ключевых признаков произведения является воспринимаемость произведения органами чувств человека.

В советском авторском праве одним из критериев произведения называлась полезность произведения[[29]](#footnote-29). Впрочем этот критерий так и не получил законодательной поддержки, а современное законодательство напротив, подчеркивает, что не имеет значение ни назначение произведения, ни его достоинства.

Учитывая вышеобозначенные признаки, можно дать следующее *определение объекта авторского права, или иначе произведения.* ***Это результат творческого труда, воплощенный в объективной форме.***

В юридической литературе наиболее популярно определение, данное В.И. Серебровским: «Произведение – это совокупность идей, мыслей и образов, получивших в результате творческой деятельности автора свое выражение в доступной для восприятия человеческими чувствами конкретной форме, допускающей возможность воспроизведения»[[30]](#footnote-30).

Итак, мы определили, что следует понимать под объектом авторского права.

Согласно ст. 1259 ГК объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения:

* литературные произведения;
* драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;
* хореографические произведения и пантомимы;
* музыкальные произведения с текстом или без текста;
* аудиовизуальные произведения (кино-, теле- и видеофильмы, слайдфильмы, диафильмы и другие кино- и телепроизведения);
* произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;
* произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;
* произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов;
* фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;
* географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам;
* другие произведения.

К объектам авторских прав также относятся программы для ЭВМ, которые охраняются как литературные произведения.

Кроме того, к объектам авторских прав относятся:

1) производные произведения, то есть произведения, представляющие собой переработку другого произведения (переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки и другие переработки произведений наук, литературы и искусства);

2) составные произведения, то есть произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда (энциклопедии, антологии, базы данных и др.).

Производные произведения и составные произведения охраняются авторским правом независимо от того, являются ли объектами авторского права произведения, на которых они основаны или которые они включают.

Безусловно, что это не полный список объектов авторского права. Такой вывод можно сделать хотя бы потому, что законодатель не ограничил формы объективного выражения произведений. Так, например, в число объектов авторского права входят «письма»[[31]](#footnote-31).

Между тем, авторское право не распространяется на идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты (п. 5 ст. 1259 ГК). Как подчеркивается в ст. 2 Договора ВОИС по Авторскому праву[[32]](#footnote-32), авторско-правовая охрана распространяется на форму выражения, а не на идеи, процессы, методы функционирования или математические концепции как таковые.

Спорным как в теории, так и на практике является вопрос о включении в число объектов авторского права «формул».[[33]](#footnote-33)

Авторские права распространяются как на обнародованные, так и на необнародованные произведения, выраженные в какой-либо объективной форме.

Закон для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требует регистрации произведения или соблюдение каких-либо иных формальностей. В отношении программ для ЭВМ и баз данных возможна регистрация, осуществляемая по желанию правообладателя (п. 4 ст. 1259 ГК).

Произведения, не являющиеся объектами авторского права (п. 6 ст. 1259 ГК):

1) официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления муниципальных образований, в том числе законы, другие нормативные акты, судебные решения, иные материалы законодательного, административного и судебного характера, официальные документы международных организаций, а также их официальные переводы;

2) государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и тому подобное), а также символы и знаки муниципальных образований;

3) произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов;

4) сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер (сообщения о новостях дня, программы телепередач, расписания движения транспортных средств и тому подобное).

Одним из новшеств, которое привнесла четвертая часть ГК РФ в законодательство об авторском праве, стало положение п. 7 ст. 1259 ГК о том, что авторские права распространяются на часть произведения, на его название, на персонаж произведения, если по своему характеру они могут быть признаны самостоятельным результатом творческого труда автора.

# Глава 2. Авторские права на произведения науки, литературы и

# искусства

## 2.1 Система и классификация авторских прав

Интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства являются авторскими правами (ст. 1255 ГК РФ). Авторское право – право интеллектуальной собственности. Институт авторского права является частью более обширной отрасли права интеллектуальной собственности.

Авторское право – совокупность правовых норм, направленных на регулирование авторских правоотношений. Оно является частью национального гражданского права и разделом международного частного права.

Современное авторское право, как это следует из международных соглашений, регулирует отношения по использованию произведений науки, литературы и искусства.

Авторское право – часть гражданского права, регулирующая отношения, которые складываются в связи с использованием произведений науки, литературы и искусства, выраженных в объективной форме (рукопись, чертеж и т.п.), позволяющей воспроизводить результат творческой деятельности автора.

Таким образом, авторское право – «право имущественно-лично-общественного свойства»[[34]](#footnote-34).

В соответствии с п. 2 ст. 1255 ГК, авторские права включают в себя:

1. исключительное право на произведение;
2. право авторства;
3. право автора на имя;
4. право на неприкосновенность произведения;
5. право на обнародование произведения.

В результате создания 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 еще в русской дореволюционной литературе[[35]](#footnote-35) и воплотилась в законе 1911 г. Хотя природа исключительных прав продолжала вызывать споры, по мнению большинства ученых, эта конструкция обозначала, прежде всего, монополию обладателя авторского права на использование произведения. В советский период оценка исключительности авторских прав существенно изменилась[[36]](#footnote-36). Во многих работах прослеживалось предубежденное отношение к этой черте авторских прав, которая, однако, нашла отражение в Основах авторского права 1925 и 1928 г. Большинство советских юристов смущало то обстоятельство, что термин “исключительные права” используется в авторском законодательстве капиталистических стран. В связи с этим в советской юридической литературе подчеркивалось, 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[[37]](#footnote-37).

Действующее законодательство закрепляет за создателями произведений достаточно широкий круг гарантированных государством возможностей. Большинство специалистов считает, что создатели произведений обладают единым авторским правом, которое, подобно праву собственности, является сложным по составу и состоит из отдельных авторских правомочий[[38]](#footnote-38). К числу таких правомочий относятся право авторства, право на имя, право на неприкосновенность произведения, право на обнародование произведения и т.д. По мнению других ученых, автору произведения принадлежит ряд конкретных субъективных прав, и о едином авторском праве в субъективном смысле можно говорить только условно.

Представляется, что данный спор носит в значительной степени надуманный характер, поскольку 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.

В российской юридической науке отсутствует также единое понимание терминов “авторское право” и “авторское правомочие”.

Иногда, однако, правомочиями предлагается именовать лишь те закрепленные за авторами возможности, которые связаны с совершением самими носителями авторских прав определенных положительных действий[[39]](#footnote-39).

Самой распространенной и в то же время самой спорной классификацией авторских прав является деление их на личные неимущественные и имущественные.

ГК РФ указывает на то, какие из авторских прав носят личный неимущественный характер, а какие имеют имущественное содержание. В соответствии со ст. 1228 ГК к личным неимущественным правам относятся право авторства, право на имя и иные личные неимущественные права (право на обнародование произведения, включающее право на его отзыв, а также право на неприкосновенность произведения). 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 прокат оригинала или экземпляра произведения, право на публичный показ, право на публичное исполнение, право на сообщение в эфир, то есть сообщение произведения для всеобщего сведения (включая показ или исполнение) по радио или телевидению (в том числе путем ретрансляции), за исключением сообщения по кабелю, право на сообщение для всеобщего сведения по кабелю, право на перевод, право на практическую реализацию архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта и право на переработку (п. 2 ст. 1270 ГК). Безусловно, закрепление законом подразделения авторских прав на личные и имущественные с теоретических позиций трудно признать безупречным. Практически любое из авторских прав включает в себя как личные, так и имущественные элементы.

Так, нарушение неприкосновенности произведения, в частности сокращение его объема без согласия автора, может затрагивать как личные неимущественные, так и имущественные интересы автора.

Гражданский кодекс исходит из того, что личные неимущественные права во всех случаях принадлежат лишь непосредственному создателю произведения. Они являются неотчуждаемыми от личности автора и не могут передаваться другим лицам. В лучшем случае эти лица, и, прежде всего наследники, приобретают право на охрану личных неимущественных прав, обладателем которых был умерший автор. Право авторства, право на имя охраняются бессрочно.

Напротив, имущественные права на использование произведения могут свободно переходить к другим лицам на основании договоров об отчуждении исключительного права или лицензионных договоров. В случаях, прямо указанных в законе, права на использование произведения изначально возникают не у их авторов, а у других лиц, в частности у работодателя (ст. 1295), изготовителя аудиовизуальных произведений (ст. 1263). Имущественные права носят срочный характер, так как период их действия ограничивается сроком жизни автора и 70 годами после его смерти (ст. 1281).

## 2.2 Личные неимущественные авторские права

Личные неимущественные права – это неотчуждаемые права. Они принадлежат автору независимо от имущественных прав, иначе – личные права связаны с духовной личностью автора. Как подчеркивали исследователи еще в начале 20 века: «Духовная близость и связь, какие существуют между автором и его произведением, между «детищем» искусства и творцом, и которые не исчезают во все время жизни автора, делают произведение неотчуждаемым и неотъемлемым личным достоянием автора»[[40]](#footnote-40).

Личные неимущественные права независимы от имущественных прав.

Как закрепляет ст. 6 bis (п. 1) Бернской конвенции по охране прав литературных и художественных произведений: Независимо от имущественных прав автора и даже после уступки этих прав он имеет право требовать признания своего авторства на произведение и противодействовать всякому извращению, искажению или иному изменению этого произведения, а также любому другому посягательству на произведение, способному нанести ущерб чести или репутации автора.

Итак, личные неимущественные права не имеют экономического содержания. Между тем, часть из личных прав автора напрямую связана с имущественным интересом. Так, например, имя автора со временем становится «брэндом», что обуславливает экономический успех произведения. Тесная связь личных и имущественных прав подтверждается и тем, что в случае нарушение личных прав, нарушаются его имущественные права. Так, например, нарушение права авторства, скажем путем публикации произведения под чужим авторством, нарушает имущественные права автора.

Рассмотрим личные неимущественные права автора в отношении его произведения (ст. 1265 ГК РФ). Это:

- право признаваться автором произведения (право авторства);

Как отмечают эксперты, «практическая реализация права авторства обычно выражается в праве автора требовать указания его имени при использовании произведения. Зачастую это воспринимается как сердцевина авторства»[[41]](#footnote-41).

Еще раз подчеркнем, что это неотчуждаемое право. Соответственно автором произведения всегда должен выступать исключительно его творец. Между тем на практике часты случаи, когда произведение пишется одним человеком (группой лиц), а автором выступает совсем другое лицо (например, известный политик или публицист). Между тем, право авторства не может быть передано ни по устному, ни по письменному соглашению. Это означает, что автор произведения в любой момент может обратиться в суд о признании своего авторства и т.д.

- право использовать или разрешать использовать произведение под подлинным именем автора, псевдонимом либо без обозначения имени, то есть анонимно (право на имя);

Данное правомочие проистекает из права на авторство. Автор вправе требовать указания, как своего истинного имени, так и анонимно или под псевдонимом.

Авторство и имя автора охраняются бессрочно. После смерти автора защиту его авторства и имени может осуществлять любое заинтересованное лицо (исключения составляют случаи, предусмотренные п. 2 ст. 1267 и п. 2 ст. 1316 ГК).

Однако в определенных случаях данное право может быть или ограничено или представлять предмет соглашения между автором и издательством. Так, например, «ограничение использования определенного имени может быть установлено и при написании произведения на заказ»[[42]](#footnote-42).

На практике возможны соглашения, когда автор в течение определенного времени обязуется не раскрывать своего истинного имени и публиковаться исключительно под псевдонимом. На практике под единым псевдонимом могут работать и ряд авторов (известный пример псевдонима – Кузьма Прутков).

На наш взгляд спорным является право автора «в любой момент потребовать установления своего авторства или изменения авторского имени», если соглашением между автором и пользователем установлено иное. Так договором заказа может быть предусмотрено, что автор обязуется написать произведение под псевдонимом и передать исключительные права на произведение пользователю.

- право обнародовать или разрешать обнародовать произведение в любой форме (право на обнародование), включая право на отзыв;

Обнародование произведения – осуществленное с согласия автора действие, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, передачи в эфир или иным способом (ст. 1268 ГК РФ).

Отзыв произведения – предполагает отказ от обнародования. Исследователи говорят как о сохранении (еще не обнародованного произведения), так и о восстановлении (уже обнародованного произведения)[[43]](#footnote-43). При этом такой отказ может быть совершен на любой стадии (до тех пор, пока произведение не было обнародовано). То есть, например, если был напечатан тираж книжной продукции, но еще не поступил в продажу, автор вправе отказаться от обнародования. При этом он будет обязан возместить пользователю, как убытки, так и упущенную выгоду (ст. 1269 ГК РФ).

- право на защиту произведения от внесения в его произведение изменений, сокращений или дополнений, снабжения произведения при его использовании иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или какими бы то ни было пояснениями без согласия автора. Извращение, искажение или иное изменение произведения, порочащие честь, достоинство и деловую репутацию автора, равно как и посягательства на такие действия (право на неприкосновенность произведения и защита произведения от искажений, ст. 1266 ГК РФ).

Еще один вид личных прав автора указывается законодателем в ст. 1292 ГК РФ – право доступа. Последнее означает правомочие автор произведения изобразительного искусства требовать от собственника произведения предоставления возможности осуществления права на воспроизведение своего произведения. При этом от собственника произведения нельзя требовать доставки произведения автору.

## 2.3 Имущественные авторские права

В соответствии с п. 1 ст. 1270 ГК РФ, автору в отношении его произведения принадлежат исключительные права на использование произведения в любой форме и любым не противоречащим закону способом (исключительное право на произведение), в том числе правообладатель может распоряжаться и исключительным правом на произведение.

Итак, во-первых, – это исключительные имущественные права. Само определение таких прав как «исключительные» говорит о том, что автору принадлежит исключительно все права по распоряжению произведением.

Как подчеркивают эксперты, это не только сближает авторские права с правом собственности, с патентным правом, с правом на товарные знаки, но и позволяет преодолеть широко распространенное в советской литературе мнение о том, что авторские права не носят исключительного характера, что, в конечном счете, сводило имущественные права автора к праву на получение вознаграждения[[44]](#footnote-44).

Во-вторых, правообладатель исключительных прав вправе использовать произведение в любой форме и любым не противоречащим закону способом. Между тем «любая форма и способ» фактически ограничиваются законодателем перечнем правомочий перечисленных в п. 2 ст. 1270 ГК РФ.

В-третьих, «право на использование произведения есть ничто иное, как возможность авторов самим решать все вопросы, связанные с предоставлением третьим лицам доступа к произведениям и с их использованием»[[45]](#footnote-45).

Исключительные права автора на использование произведения означают право осуществлять или разрешать следующие действия:

* воспроизводить произведение (право на воспроизведение);

В соответствии с п. 2 ст. 1270 ГК РФ, воспроизведение произведения – изготовление одного или более экземпляров произведения или его части в любой материальной форме, в том числе 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. При этом запись произведения на электронном носителе, в том числе запись в память ЭВМ, также считается воспроизведением, кроме случая, когда такая запись является временной и составляет неотъемлемую и существенную часть технологического процесса, имеющего единственной целью правомерное использование записи или правомерное доведение произведения до всеобщего сведения;

Законодатель указывает случаи, когда допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения воспроизведение гражданином исключительно в личных целях правомерно обнародованного произведения, за исключением:

1) воспроизведения произведений архитектуры в форме зданий и аналогичных сооружений;

2) воспроизведения баз данных или их существенных частей;

3) воспроизведения программ для ЭВМ, кроме случаев, предусмотренных статьей 1280 ГК РФ;

4) репродуцирования (пункт 2 статьи 1275 ГК РФ) книг (полностью) и нотных текстов;

5) видеозаписи аудиовизуального произведения при его публичном исполнении в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи;

6) воспроизведения аудиовизуального произведения с помощью профессионального оборудования, не предназначенного для использования в домашних условиях (ГК РФ).

Важно подчеркнуть, что воспроизведение может быть совершено в любой форме (даже иной чем задумал сам автор произведения). «В качестве примера можно упомянуть судебное дело об изготовлении Московским дворцом молодежи флаерсов, то есть пригласительных билетов, дающих право на скидку, на концертную программу «Встреча на Эльбе». На флаерсе была использована фотография, авторами которой были истцы. Договор на воспроизведение фотографии дворец молодежи не заключал, а соответственно имеет место нарушения права на воспроизведение»[[46]](#footnote-46).

* распространять произведение путем продажи или иного отчуждения его оригинала или экземпляров (право на распространение);

Право на распространение напрямую связано с правом на воспроизведение, но это самостоятельные правомочия и передача права на воспроизведение не означает передачи прав на распространение.

Среди основных способов распространения законодатель называет: продажу и др. К «другим» (не перечисленным законодателем) способам распространения можно отнести: дарение, мену. Для отдельных способов распространения законодатель дает легальные определения.

Законодатель говорит о распространении именно экземпляров произведения. Под экземпляром произведения понимается – «копия произведения, изготовленная в любой материальной форме». При этом необходимо учитывать, что произведение может существовать и в единственном экземпляре.

* публично показывать произведение (право на публичный показ);

Прежде всего, дадим легальное определение данной правовой категории. Публичный показ произведения – любая демонстрация оригинала или экземпляра произведения непосредственно либо на экране с помощью пленки, диапозитива, телевизионного кадра или иных технических средств, а также демонстрация отдельных кадров аудиовизуального произведения без соблюдения их последовательности непосредственно либо с помощью технических средств в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимается произведение в месте его демонстрации или в другом месте одновременно с демонстрацией произведения (пп. 3 п. 2 ст. 1270 ГК РФ);

На осуществление публичного показа произведения необходимо заключение авторского договора. Приведем пример:

«…в Пресненском межмуниципальном суде г. Москвы рассматривалось дело по иску лица, который принимал участие в конкурсе плакатов, посвященном 850-летию Москвы. Истец был признан победителем конкурса и его плакат был использован ответчиком для оформления улиц в дни праздников без какого-либо заключения с ним договора. Ответчик, ссылаясь на то, что ценный подарок, который должен быть вручен истцу, является платой за дальнейшее использование его произведения. Суд не согласился с позицией ответчика, поскольку из статей ГК РФ, регулирующих публичный конкурс, следует обратное. В связи с изложенным, суд принял решение о взыскании с ответчика компенсации в размере 1500 МРОТ»[[47]](#footnote-47).

* импортировать оригинал или экземпляры произведения в целях распространения (право на импорт);

Право на импорт является своего рода продолжением права на распространение. Право на импорт – право осуществлять контроль и разрешать ввозить произведения из-за границы в целях распространения.

Необходимо учитывать ряд нюансов: во-первых, право на импорт распространяется на экземпляры произведения; во-вторых, именно в целях распространения.

* прокат оригинала или экземпляра произведения;

Сдача в прокат (внаем) определено как предоставление экземпляра произведения или фонограммы во временное пользование в целях извлечения прямой или косвенной коммерческой выгоды.

* публично исполнять произведение. Публичное исполнение определяется законодателем, как представление произведения в живом исполнении или с помощью технических средств (радио, телевидения и иных технических средств), а также показ аудиовизуального произведения (с сопровождением или без сопровождения звуком) в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимается произведение в месте его представления или показа либо в другом месте одновременно с представлением или показом произведения;
* сообщать произведение для всеобщего сведения (включая показ или исполнение) по радио или телевидению (в том числе путем ретрансляции), за исключением сообщения по кабелю. При этом под сообщением понимается любое действие, посредством которого произведение становится доступным для слухового и (или) зрительного восприятия независимо от его фактического восприятия публикой. При сообщении произведений в эфир через спутник, под сообщением в эфир понимается прием сигналов с наземной станции на спутник и передача сигналов со спутника, посредством которых произведение может быть доведено до всеобщего сведения независимо от его фактического приема публикой. Сообщение кодированных сигналов признается сообщением в эфир, если средства декодирования предоставляются неограниченному кругу лиц организацией эфирного вещания или с ее согласия;

Ст. 11 bis Бернской конвенции закрепляет: «авторы литературных и художественных произведений пользуются исключительным правом разрешать:

* + передачу своих произведений в эфир или публичное сообщение этих произведений любым другим способом беспроволочной передачи знаков, звуков или изображений;
	+ всякое публичное сообщение, будь то по проводам или средствами беспроволочной связи, повторно передаваемого в эфир произведения, если такое сообщение осуществляется иной организацией, нежели первоначальная;
	+ публичное сообщение переданного в эфир произведения с помощью громкоговорителя или любого другого аппарата, передающего знаки, звуки или изображения».
	+ сообщать произведение, (включая показ, исполнение или передачу в эфир) для всеобщего сведения по кабелю, проводам или с помощью иных аналогичных средств (право на сообщение для всеобщего сведения по кабелю);
* осуществлять сообщение по кабелю, то есть сообщение произведения для всеобщего сведения по радио или телевидению с помощью кабеля, провода, оптического волокна или аналогичных средств (в том числе путем ретрансляции). Сообщение кодированных сигналов признается сообщением по кабелю, если средства декодирования предоставляются неограниченному кругу лиц организацией кабельного вещания или с ее согласия;
* осуществлять перевод или другую переработку произведения. При этом под переработкой произведения понимается создание производного произведения (обработки, экранизации, аранжировки, инсценировки и тому подобного). Под переработкой (модификацией) программы для ЭВМ или базы данных понимаются любые их изменения, в том числе перевод такой программы или такой базы данных с одного языка на другой язык, за исключением адаптации, то есть внесения изменений, осуществляемых исключительно в целях функционирования программы для ЭВМ или базы данных на конкретных технических средствах пользователя или под управлением конкретных программ пользователя;
* возможность практической реализации архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта;

Автор принятого архитектурного проекта, вправе требовать от заказчика предоставления права на участие в реализации своего проекта при разработке документации для строительства и при строительстве здания или сооружения, если иное не предусмотрено в договоре.

Приведем пример из практики:

«Акционерное общество "Институт экспериментального проектирования" обратилось в арбитражный суд с иском к строительной компании о признании за ним исключительных прав на архитектурный проект, а также права на осуществление авторского надзора за строительством архитектурного объекта и запрещение ответчику использовать техническую документацию, разработанную другой организацией, для реализации проекта.

При разрешении спора судом установлено, что институт в соответствии с договором, заключенным со строительной компанией (заказчиком), создал архитектурный проект шумозащитного жилого дома. Авторами проекта являются работающие в институте архитекторы, трудовые договоры которых не предусматривали закрепления за ними исключительных прав на создаваемые произведения архитектуры.

Согласно условиям договора институтом была разработана документация для строительства первой очереди объекта. Данные материалы были переданы строительной компании, приняты и оплачены ею.

Документацию, подготовленную по договоренности для других этапов строительства, строительная компания не приняла со ссылкой на отсутствие надлежащего финансирования. Однако затем, не расторгая договора с институтом, без его согласия и ведома заказала изготовление документации другой проектной организации за меньшую цену и приступила к строительству объекта.

Суд первой инстанции отказал в иске, сославшись на то, что истец, являясь обладателем исключительных прав на архитектурный проект, не доказал их оспаривания или нарушения ответчиком.

Суд апелляционной инстанции отменил названное решение и удовлетворил исковые требования по следующим основаниям.

В соответствии со статьей 6 Закона Российской Федерации "Об архитектурной деятельности в Российской Федерации" объектами авторского права на произведения архитектуры являются архитектурный проект, разработанная на его основе документация для строительства, а также архитектурный объект.

Согласно статье 16 Закона "Об авторском праве..." исключительные права автора на использование архитектурного проекта включают также его практическую реализацию. Автор принятого архитектурного проекта, вправе требовать от заказчика предоставления права на участие в реализации своего проекта при разработке документации для строительства и при строительстве здания или сооружения, если иное не предусмотрено в договоре.

Договор между сторонами не предусматривал условия о возможности разработки документации иной организацией.

Статьей 17 Закона Российской Федерации "Об архитектурной деятельности в Российской Федерации", регламентирующей имущественные права автора произведения архитектуры, прямо предусмотрено, что автор архитектурного проекта имеет исключительное право использовать проект или разрешать использовать его для реализации путем разработки документации для строительства и строительства архитектурного объекта. Передача этих исключительных прав осуществляется на основании договора. Из материалов дела усматривается, что институт такого договора с разработчиком документации не заключал, разрешение заказчику на его заключение также не давал.

При указанных обстоятельствах изготовление документации для строительства другими лицами без разрешения обладателя исключительных прав на архитектурный проект и использование этой документации является нарушением этих прав, которое должно быть прекращено по требованию правообладателя.

Исковые требования института, обладающего как работодатель авторов архитектурного проекта исключительными правами на использование служебного произведения, в силу статьи 14 Закона "Об авторском праве..." удовлетворены правомерно»[[48]](#footnote-48).

* доводить произведения до всеобщего сведения таким образом, что любое лицо может получить доступ к произведению из любого места и в любое время по собственному выбору (доведение до всеобщего сведения).

Без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения допускается использование объектов авторского права, только в следующих случаях (при этом обязательно указание имени автора, произведение которого используется, и источник заимствования);

* 1. цитирование в оригинале и в переводе в научных, в полемических, критических и информационных целях правомерно обнародованных произведений в объеме, оправданном целью цитирования, включая воспроизведение обрывков из газетных и журнальных статей в форме обзоров печати;
	2. использование правомерно обнародованных произведений и отрывков из них в качестве иллюстраций в изданиях, радио- и телепередачах, звуко- и видеозаписях учебного характера, в объеме, оправданном поставленной целью;
	3. воспроизведение в прессе, сообщение в эфир или по кабелю правомерно опубликованных в газетах или журналах статей по текущим экономическим, политическим, социальным и религиозным вопросам или преданных в эфир произведений такого же характера в случаях, когда такое воспроизведение или сообщение не было специально запрещено автором или иным правообладателем;
	4. воспроизведение в прессе, сообщение в эфир или по кабелю публично произнесенных политических речей, обращений, докладов и других аналогичных произведений в объеме, оправданной информационной целью. При этом за авторами таких произведений сохраняется право на их опубликование в сборниках;
	5. воспроизведение или сообщение для всеобщего сведения в обзорах текущих событий средствами фотографии, кинематографии, путем сообщения в эфир или по кабелю произведений, которые становятся увиденными или услышанными в ходе таких событий, в объеме, оправданном информационной целью;
	6. воспроизведение без извлечения прибыли рельефно-точечным шрифтом или другими специальными способами для слепых правомерно опубликованных произведений, кроме произведений, специально созданных для воспроизведения такими способами;
	7. правомерное использование опубликованного произведения библиотеками и архивами для восстановления, замены утраченных или испорченных экземпляров произведения и для предоставления экземпляров произведения другим библиотекам, утратившим их по каким-либо причинам из своих фондов;
	8. воспроизведение, сообщение в эфир или по кабелю фотографического произведения, произведения архитектуры или произведения изобразительного искусства, которые постоянно находятся в месте, открытом для свободного посещения, за исключением случаев, когда изображение произведения таким способом является основным объектом этого воспроизведения, сообщения в эфир или по кабелю, либо когда изображение произведения используется в коммерческих целях;
	9. публичное исполнение музыкального произведения во время официальной или религиозной церемонии либо похорон в объеме, оправданном характером такой церемонии;
	10. воспроизведение произведения для осуществления производства по делу об административном правонарушении, для производства дознания, предварительного следствия или осуществления судопроизводства в объеме, оправданном этой целью.

Приведем пример нарушения авторских прав. Так, Мещанский народный суд г. Москвы уличил в плагиате целителя Ю. Лонго, который выпустил свою книгу под названием «Белый маг». Однако примерно сто страниц текста были заимствованы из книги «Белая магия или Чудодейственный ключ», которую издала Э. Самофалована несколькими годами ранее (скопированы были даже опечатки).

Суд признал требования истицы справедливыми, соответственно ответчик должен будет выплатить компенсацию (50 тыс. рублей), а также возместить моральный ущерб и судебные издержки[[49]](#footnote-49).

Помимо названных правомочий автора, можно выделить еще одно специфическое право – *право следования*. В законодательстве некоторых зарубежных странах (в том числе в Бернской конвенции) оно известно под названием «Право долевого участия». Последнее, является имущественно-неотчуждаемым правом автора. Как закреплено в п. 1 ст. 1293 ГК РФ, в случае отчуждения автором оригинала произведения изобразительного искусства при каждой публичной перепродаже соответствующего оригинала, в которой в качестве продавца, покупателя или посредника участвует галерея изобразительного искусства, художественный салон, магазин или иная подобная организация, по цене, превышающей предыдущую не менее чем на 20 процентов, автор имеет право на получение от продавца вознаграждения в размере 5 процентов от перепродажной цены. Указанное право является неотчуждаемым и переходит только к наследникам автора по закону на срок действия авторского права.

Аналогичное правило, но в более широкой трактовке содержится в п. 1 ст. 14 ter Бернской конвенции: В отношении оригиналов произведений искусства и оригиналов рукописей писателей и композиторов автор, а после его смерти лица или учреждения, управомоченные национальным законодательством, пользуются неотчуждаемым правом долевого участия в каждой продаже произведения, следующей за первой его уступкой, совершенной автором произведения.

Важно подчеркнуть, что по российскому авторскому законодательству право следования распространяется только на произведения изобразительного искусства (в отличие от Бернской конвенции, которая включает сюда и оригиналы рукописей).

В заключение отметим, что в отличие от прав личных, имущественные права могут быть переданы как полностью, так и в части. Таким образом, носителем исключительных имущественных прав может быть как сам автор, так и любой другой субъект авторских правоотношений.

## 2.4 Договор об отчуждении исключительного права и

## лицензионный договор как способ реализации исключительного

## авторского права

Правообладатель может распоряжаться принадлежащим ему исключительным правом любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом (п. 1 ст. 1233 ГК РФ).

Новое законодательство предполагает два способа передачи исключительного права на объект интеллектуальной собственности:

- договор;

- иное юридическое основание.

Наиболее распространенными способами распоряжения исключительным правом является заключение договора об отчуждении исключительного права или лицензионного (сублицензионного) договора. К указанным договорам применяются все действующие положения ГК РФ об обязательствах и о договоре (статьи 307-453 ГК РФ). При этом любые условия договора, стороной которого является физическое лицо (гражданин), ограничивающие его права создавать результаты интеллектуальной деятельности либо отчуждать исключительное право на такие результаты, признаются ничтожными (п. 4 ст. 1233 ГК РФ).

Отчуждение исключительного права правообладателем осуществляется по одноименному договору об отчуждении исключительного права. Согласно п. 1 ст. 1234 ГК РФ одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать в полном объеме принадлежащее ей исключительное право на результат интеллектуальной деятельности в полном объеме другой стороне (приобретателю).

Таким образом, сторонами договора выступают правообладатель и приобретатель исключительного права.

Договор об отчуждении исключительного права заключается в письменной форме, регистрируется в патентном органе (если регистрация предусмотрена законом) и является недействительным без такой регистрации (п. 2 ст. 1232, п. 2 ст. 1234 ГК РФ). В этом случае исключительное право переходит к приобретателю в момент регистрации (п. 4 ст. 1234 ГК РФ).

Исключительное право передается только в полном объеме, без каких-либо оговорок. Причем данное условие должно быть обязательно включено в текст договора. Договор, в котором подобное условие отсутствует, будет считаться лицензионным договором (п. 3 ст. 1233 ГК РФ).

Как следует из п. 1 ст. 1234 ГК РФ, предметом регулирования данного договора является не только передача самого исключительного права, но и обязательство по передаче этого права в будущем.

По общему правилу данный договор является платным, хотя стороны могут договориться и о бесплатном отчуждении исключительного права (п. 3 ст. 1234 ГК РФ). Однако если в договоре специально не оговорено, что он является безвозмездным, то данный договор следует признать незаключенным. При этом общие правила п. 3 ст. 424 ГК РФ об определении цены, если ее размер не указан в договоре, не применяются.

Данное положение свидетельствует о том, что условие о цене является существенным условием договора об отчуждении исключительного права.

Об этом говорит и тот факт, что при существенном нарушении приобретателем обязанности выплатить правообладателю в установленный срок вознаграждение за приобретение исключительного права прежний правообладатель вправе требовать в судебном порядке перевода на себя прав приобретателя исключительного права и возмещения убытков (п. 5 ст. 1234 ГК РФ). Если же исключительное право не перешло к приобретателю, то при нарушении им условий об оплате правообладатель может в одностороннем порядке отказаться от договора и потребовать возмещения убытков, причиненных расторжением (ч. 2 п. 5 ст. 1234 ГК РФ).

Но чтобы определить, являлось ли нарушение расчетов существенным и произошло ли нарушение сроков оплаты, срок и порядок расчетов должен быть прямо определен сторонами в договоре. Таким образом, по смыслу п. 5 ст. 1234 ГК РФ срок и порядок расчетов являются существенным условием договора об отчуждении исключительных прав.

Итак, существенными условиями договора об отчуждении исключительного права согласно ГК РФ являются следующие:

Предмет договора – исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или обязательство по его передаче. При этом в договоре должны быть указаны характеристики отчуждаемого объекта и реквизиты, перечисленные в документе о регистрации (если данный объект подлежит государственной регистрации).

Стороны договора.

Условие о передаче исключительного права в полном объеме.

Условие о цене договора.

Условие о безвозмездности договора – если выплата вознаграждения правообладателю не предполагается.

Сроки и порядок расчетов.

По лицензионному договору одна сторона – обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого результата в определенных договором пределах (п. 1 ст. 1235 ГК РФ).

В отличие от договора об отчуждении исключительного права предыдущего договора по лицензионному договору передается не само исключительное право на результат интеллектуальной деятельности (или его часть), а только право использования этого результата. Исключительное право при этом по-прежнему остается у правообладателя, и он вправе передать его по договору об отчуждении или распорядиться им любым иным законным способом. При этом прекращения лицензионного договора не происходит: просто права лицензиара переходят к новому лицу (п. 7 ст. 1235 ГК РФ).

Сторонами лицензионного договора выступают лицензиар и лицензиат (п. 1 ст. 1235 ГК РФ). В отношении лицензионного договора также действуют правила о письменной форме и обязательной его регистрации (п. 2 ст. 1232, п. 2 ст. 1235 ГК РФ). Несоблюдение этих условий влечет недействительность лицензионного договора. Регистрации подлежат также и все изменения, вносимые в договор.

Однако в отличие от договора об отчуждении исключительного права, закон не устанавливает точный момент предоставления права пользования лицензиату. Поскольку к лицензионным договорам применяются общие правила ГК РФ о договорах и обязательствах (п. 2 ст. 1233 ГК РФ), попробуем определить момент возникновения у лицензиата права пользования результатом интеллектуальной деятельности.

Договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения (п. 1 ст. 425 ГК РФ). При этом договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным с момента его регистрации, если иное не установлено законом (п. 3 ст. 433 ГК РФ). Это означает, что стороны лицензионного договора вправе установить в нем конкретный момент, с которого лицензиат может пользоваться указанным результатом.

Данная тема возникла в связи с содержащейся в п. 1 ст. 1235 ГК РФ норме о том, что лицензиар вправе предоставлять лицензиату не только право пользования товарным знаком, но и обязательство по передаче этого права. В контексте данных рассуждений представляется, что момент наступления такого обязательства должен быть определен в договоре. Если же момент предоставления права на товарный знак в договоре не определен, лицензиат может начать использование товарного знака с момента регистрации договора.

В связи с этим возникает другой вопрос: вправе ли стороны приурочить начало использования результата интеллектуальной деятельности не к моменту регистрации договора, а к моменту его подписания? Такие случаи в практике не редкость.

Стороны вправе установить, что условия заключенного ими договора применяются к отношениям, возникшим до заключения договора (п. 2 ст. 425 ГК РФ). Правомерность действия данной нормы в отношении договоров, требующих обязательной регистрации, признавала не только судебная практика, но и финансовые органы страны, традиционно занимающие более "консервативную" позицию.

Так, Минфин России в письме от 12.07.2006 № 03-03-04/2/172 в отношении возможности налогового учета арендных платежей в целях исчисления налога на прибыль разъяснил, что в случае если в соответствии с п. 2 ст. 425 ГК РФ условия договора распространены на период с момента передачи объекта аренды потенциальному арендатору, то арендные платежи по зарегистрированному договору принимаются в уменьшение налоговой базы по единому налогу с момента получения объекта в пользование.

По аналогии с договорами аренды, подлежащими государственной регистрации (а сходство этих двух конструкций очевидно), можно предположить, что при включении в лицензионный договор специальной ссылки о распространении его условий на период с момента предоставления прав на "интеллектуальный объект" лицензиату последний вправе пользоваться этим объектом вплоть до регистрации договора на законных основаниях. Условия лицензионного договора определены в статьях 1235-1237 ГК РФ.

К ним, в частности, относятся:

1. Предмет договора, который должен содержать (подп. 1 п. 6 ст. 1235 ГК РФ):

а) описание результата интеллектуальной деятельности, права пользования которым передаются;

б) указание номера и даты выдачи удостоверяющего документа (патента, свидетельства).

2. Указание сторон договора (лицензиар и лицензиат).

3. Пределы осуществления права пользования результата интеллектуальной деятельности (ч. 2 п. 1 ст. 1235 ГК РФ). Право пользования указанным результатом считается предоставленным исключительно в отношении тех прав и тех способов его осуществления, которые прямо поименованы в лицензионном договоре.

4. Способы использования "интеллектуального объекта" лицензиатом (ч. 2 п. 1, подп. 2 п. 6 ст. 1235 ГК РФ).

При отсутствии данных условий лицензионный договор должен считаться незаключенным.

5. Территория, на которой допускается использование (п. 3 ст. 1235 ГК РФ).

Если территория, на которой допускается использование "интеллектуального объекта", не определена, лицензиат вправе его использовать на всей территории РФ.

6. Срок действия договора (п. 4 ст. 1235 ГК РФ).

Лицензионный договор может быть заключен лишь в пределах срока действия исключительного права на соответствующий объект. В случае прекращения исключительного права лицензионный договор также прекращается.

Если в самом лицензионным договоре срок его действия не определен, договор считается заключенным на пять лет.

7. Размер вознаграждения лицензиара и способы его уплаты (п. 5 ст. 1235 ГК РФ).

Как и в договоре об отчуждении исключительного права, при отсутствии в лицензионном договоре условия о размере вознаграждения договор считается незаключенным. При этом общие правила определения цены, предусмотренные п. 3 ст. 424 ГК РФ, не применяются. Но в отличие от договора отчуждения исключительного права, в лицензионном договоре может быть указан не конкретный размер вознаграждения, а способ его определения, например определенный процент от дохода и т.п.

Чаще всего вознаграждение выплачивается в виде роялти (периодических отчислений), паушальных (единовременных) платежей[[50]](#footnote-50) и др.

8. Вид лицензионного договора (ст. 1236 ГК РФ).

ГК РФ предусмотрена возможность заключения лицензионных договоров двух видов:

а) простая (неисключительная) лицензия.

При неисключительной лицензии за лицензиаром сохраняется право выдачи лицензий другим лицам;

б) исключительная лицензия.

При предоставлении лицензиату исключительной лицензии лицензиар утрачивает право выдачи лицензий другим лицам.

Условие об исключительной лицензии должно быть прямо предусмотрено в лицензионном договоре. Если в лицензионном договоре не содержится каких-либо сведений о его виде, то по умолчанию предполагается передача простой (неисключительной) лицензии (п. 2 ст. 1236 ГК РФ). Допускается также включение в один лицензионный договор условий договоров разных видов.

Лицензиат обязан представлять лицензиару отчеты об использовании результата интеллектуальной деятельности (п. 1 ст. 1237 ГК РФ), хотя договором стороны вправе и освободить лицензиата от этой обязанности. То есть данное условие является факультативным: при его отсутствии в договоре применяются нормы п. 1 ст. 1237 ГК РФ.

Лицензиар в течение всего срока действия лицензионного договора не вправе чинить препятствия лицензиату в нормальном использовании им товарного знака (п. 2 ст. 1237 ГК РФ). Из общих правил о лицензионном договоре в ГК РФ предусмотрен ряд исключений.

1. Предоставление принудительной лицензии – т.е. права использования результата интеллектуальной деятельности, исключительное право на который принадлежит другому лицу (ст. 1239 ГК РФ). Принудительная лицензия может быть предоставлена только судом по требованию заинтересованного лица и только в случаях, прямо предусмотренных ГК РФ.

2. Включение результата интеллектуальной деятельности в состав сложного объекта (ст. 1240 ГК РФ).

Иногда для создания сложного объекта интеллектуальных прав (кинофильма, мультимедийного продукта, единой технологии и т.п.) его создателю требуется получить права на использование других "интеллектуальных объектов". Например, при создании кинофильма нужен сценарий, музыка к кинофильму, художественное оформление и т.п. Все это – самостоятельные объекты авторских прав.

Для таких случаев существуют особые правила.

Если, например, создатель кинофильма (продюсер) заключит договоры со сценаристом, композиторами, художниками и т.п. для подготовки фильма, то по умолчанию они будут считаться договорами об отчуждении исключительного права (даже в том случае, если в них не будет специальной оговорки, предусмотренной п. 3 ст. 1233 ГК РФ).

Но стороны могут также заключить и лицензионный договор, сделав об этом указание в тексте договора (части 2, 3 п. 1 ст. 1240 ГК РФ). Такой договор имеет ряд особенностей:

- по общему правилу он заключается на весь срок и в отношении всей территории действия исключительного права (ч. 3 п. 1 ст. 1240 ГК РФ);

- условия лицензионного договора, ограничивающие использование результата интеллектуальной деятельности в составе сложного объекта, недействительны (п. 2 ст. 1240 ГК РФ).

За авторами отдельных "интеллектуальных объектов", входящих в сложный объект, сохраняется право авторства и другие личные неимущественные права (п. 3 ст. 1240 ГК РФ). При этом организатор сложного объекта вправе указывать свое имя или наименование при использовании этого объекта (п. 4 ст. 1240 ГК РФ).

Лицензиат в пределах срока действия лицензионного договора может передать право пользования "интеллектуальным объектом" третьим лицам по сублицензионному договору (ст. 1238 ГК РФ). Сторонами такого договора являются лицензиат и сублицензиат.

Сублицензионный договор может быть заключен только при наличии письменного согласия лицензиара. Данное разрешение может быть включено в виде отдельного пункта в лицензионный договор. Ответственной стороной перед правообладателем по сублицензионному договору выступает лицензиат (п. 4 ст. 1238 ГК РФ). Но лицензиат вправе переложить данную ответственность и на сублицензиата, включив соответствующее положение в лицензионный договор.

По сублицензионному договору сублицензиату могут быть предоставлены только те права, которыми наделен лицензиат по лицензионному договору. Во всем остальном к сублицензионному договору применяются правила о лицензионном договоре (п. 5 ст. 1238 ГК РФ).

В ГК РФ получила освещение и тема внедоговорного перехода исключительных прав. В соответствии со ст. 1241 ГК РФ переход исключительного права к другому лицу без заключения договора с правообладателем допускается только в случаях, прямо установленных в законе. В статье 1241 ГК РФ перечисляются случаи такого перехода.

# Глава 3. Особенности правового регулирования и защиты

# авторских прав

## 3.1 Сравнительный анализ нового российского законодательства

## об авторском праве

Четвертая часть Гражданского кодекса Российской Федерации «Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации» вступила в силу 1 января 2008 г., заменив собой многие законодательные акты по вопросам интеллектуальной собственности. Новая часть ГК текстуально в значительной части повторяет положения уже действующих законодательных актов по вопросам интеллектуальной собственности, в том числе положения Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах".

Однако имеется также ряд нововведений, которые, несомненно, окажут влияние на деятельность российских авторов и издателей.

По мнению ректора Российского государственного института интеллектуальной собственности, профессора Близнеца И.А. ряд предусмотренных в четвертой части ГК РФ нововведений может оказаться весьма полезным для авторов, иных правообладателей и других заинтересованных лиц – участников российского рынка авторских прав. Однако многие нововведения, предусмотренные ГК, оказались все же неотработанными, сырыми, не подкрепленными практикой.

Основные законодательные нововведения в сфере авторских прав, как представляется, могут быть условно объединены в следующие группы:

1. изменение правового регулирования договорных отношений в сфере авторского права;
2. существенная модификация положений о коллективном управлении авторскими и смежными правами;
3. совершенствование правовой охраны ряда новых видов объектов авторских прав;
4. усиление ответственности за нарушения авторских и смежных прав;
5. введение ряда новых положений, соблюдение которых на практике может оказаться весьма проблематичным.

Проанализируем каждый из этих разделов.

**Изменение правового регулирования договорных отношений в сфере авторского права**

К числу важнейших нововведений относится, в частности, распространение на сферу авторского права возможности заключения договора о полном отчуждении всех принадлежащих авторам исключительных прав, благодаря которому исключительные авторские права могут быть навсегда в полном объеме изъяты у автора (статьи 1234 и 1285 ГК РФ).

До сих пор законодательство требовало указывать в авторском договоре конкретные виды прав, способы использования, сроки, территорию, возможность дальнейшей передачи прав и т.д. Если из договора прямо не следовало, что переданы исключительные права, то предполагалось, что автор предоставил пользователю возможность использования его прав только на неисключительной основе и не все имущественные права, а часть из них.

Теперь все эти требования сохранены лишь для так называемых "лицензионных договоров" (статьи 1235 и 1286 ГК РФ), которые приходят на смену ставшим уже привычными авторским договорами о предоставлении прав на исключительной или неисключительной основе. Подобная новая регламентация способна, особенно на первоначальном этапе привести к возникновению сложностей в отношениях авторов и издателей, нарушить возникшую судебную практику.

Заслуживает внимания норма о том, что если в договоре не определен размер вознаграждения или порядок его исчисления, подобный договор будет считаться незаключенным (статьи 1234 и 1235 ГК РФ). Следовательно, использование произведений по такому договору будет признано незаконным и у автора появится возможность взыскания компенсации за нарушения его прав.

Несоблюдение письменной формы договора, как теперь специально указано в статьях 1334 и 1235 ГК РФ, повлечет признание договора недействительным, за исключением случаев, когда сам Кодекс допускает возможность заключения договоров без соблюдения письменной формы, как это установлено, например, для:

1) договора о предоставлении права использования произведения в периодической печати, который может быть заключен устно (пункт 2 статьи 1286 ГК РФ), при этом данная норма не распространяет свое действие на электронные СМИ;

2) лицензионного договора о предоставлении права использования программы для ЭВМ или базы данных, при заключении которого допускается использование условий договора присоединения, изложенных на приобретаемом экземпляре такой программы или базы данных либо на упаковке этого экземпляра, причем начало использования такой программы или базы данных пользователем будет рассматриваться как его согласие на заключение договора.

Очевидно, что разработчики ГК РФ стремились обеспечить дополнительные правовые гарантии выплаты авторам причитающегося им вознаграждения.

Так, предусматривается, что при нарушении условий о выплате вознаграждения за предоставление прав на использование произведения правообладатель вправе в одностороннем порядке отказаться от такого договора и потребовать возмещения причиненных ему убытков (статья 1237 ГК РФ), определить размер которых на практике будет непросто.

Кроме того, статья 1286 ГК РФ предусматривает, что Правительство Российской Федерации вправе устанавливать минимальные ставки авторского вознаграждения за отдельные виды использования произведений. В настоящее время действует несколько таких Положений, однако соответствующие нормы охватывают только некоторые виды использования произведений.

Законодательно закрепляется право автора требовать исполнения обязательства по использованию произведения, что возможно в случаях, во-первых, специально предусмотренных договором, а во-вторых, также в случае заключения издательского лицензионного договора (статья 1287 ГК РФ).

Таким образом, в отличие от других пользователей, издательские организации будут нести обязанность по использованию произведений, права на которые им были предоставлены.

Применение данных правовых положений дополнительно осложняется отсутствием в статье 1287 ГК РФ критериев для определения срока, в течение которого должно быть начато использование произведения, поскольку, например, указание на "срок, обычный для данного вида произведений и способа их использования" вряд ли может гарантировать однозначность его толкования обеими сторонами договора, что, может создать предпосылки для использования на практике самых различных подходов.

**Модификация положений о коллективном управлении авторскими и смежными правами**

Важный шаг сделан законодателем в области некоторого упорядочивания правового регулирования коллективного управления правами. В частности, теперь прямо указывается, что организации по коллективному управлению:

- должны основываться на членстве (статья 1242 ГК РФ),

- проходить государственную аккредитацию в случае, если они хотят действовать от имени всех правообладателей,

- обязаны, если они претендуют на получение государственной аккредитации, принимать всех желающих правообладателей в свои члены (статья 1244 ГК РФ).

В то же время произошло резкое сокращение количества сфер, в которых допускается «расширенное коллективное управление», то есть возможность сборов для всех авторов и иных правообладателей соответствующей категории. Такая возможность предусмотрена только для специально указанных в ст. 1244 ГК случаях, к числу которых оказались отнесены в основном случаи, связанные с публичным исполнением музыки, использованием музыкальных произведений и фонограмм на радио, некоторые сборы с телевидения. Из перечня сфер, в которых допускается осуществление расширенного коллективного управления в интересах всех правообладателей, оказалось исключено, например, репрографическое воспроизведение. В результате чего получается, что каждая библиотека или иной владелец ксерокопировального устройства должны будут заключать договоры непосредственно с обладателями исключительных прав на каждое из ксерокопируемых произведений.

Резкое ограничение сфер, в которых допускается использование принципов расширенного коллективного управления правами, не только осложняет положение многих категорий пользователей, но одновременно также лишает многие категории правообладателей (например, авторам текстов песен) возможностей упрощенного порядка обеспечения авторских прав и перспектив получения причитающегося им вознаграждения без внесения дополнительных изменений в положения ГК РФ.

По-прежнему заметным остался перевес "музыкальных" прав, в отличие от прав авторов и издателей литературных, художественных, фотографических и иных видов произведений. Так, компенсационное вознаграждение за так называемое "домашнее копирование" (статья 1245 ГК РФ) предполагается собирать только за использование фонограмм и аудиовизуальных произведений, несмотря на то, что в настоящее время все большему копированию подвергаются выраженные в цифровой электронной форме аудиокниги, учебные материалы и другие объекты, содержащие литературные, научные, художественные, фотографические и иные "немузыкальные" произведения.

Согласно статье 1263 ГК РФ при публичном исполнении или сообщении в эфир аудиовизуального произведения, то есть при его демонстрации в кинотеатрах или показе по телевидению, авторы музыкальных произведений обладают особым правом на получение дополнительного вознаграждения, которое будет собираться для них с кинотеатров и телекомпаний. Остальные авторы такого права не имеют, а в результате изменения соответствующей формулировки такого права оказались лишены даже авторы текстов музыкальных произведений, поскольку все собираемое на основании указанной статьи вознаграждение будет распределяться только между композиторами.

**Совершенствование правовой охраны ряда новых видов объектов авторских прав.**

К числу интересных нововведений следует отнести упоминание "персонажа" в качестве одной из охраняемых частей произведения, если в силу своего характера такой персонаж может быть признан "самостоятельным результатом творческого труда автора" (статья 1259 ГК РФ).

**Усиление ответственности за нарушения авторских и смежных прав.**

К числу нововведений, заслуживающих, на наш взгляд, особого упоминания, относятся, во-первых, возможность предъявления требования о публикации решения суда о допущенном нарушении прав, причем даже при отсутствии вины нарушителя (ст. 1250 ГК РФ), а во-вторых, возможность ликвидации юридического лица по требованию прокурора при «неоднократном и грубом» нарушении исключительных прав (ст. 1253 ГК).

Ужесточение ответственности в виде возможности ликвидации по требованию прокурора в судебном порядке юридических лиц, неоднократно или грубо нарушивших исключительные права (статья 1253 ГК РФ) может создать новые условия в работе российских издательств, как и любых других пользователей, осуществляющих массовое использование авторских произведений и других объектов интеллектуальных прав.

В то же время в ГК РФ устранена предоставленная авторам в 2004 году возможность взыскания компенсации морального вреда при нарушении не только личных неимущественных, но также и любых имущественных прав авторов. Согласно статье 1251 ГК РФ авторы вправе настаивать на компенсации морального вреда только при нарушении их личных неимущественных прав, следовательно, при нарушении исключительных прав или иных имущественных прав автора автор уже не сможет требовать выплаты подобной компенсации.

**Введение ряда новых положений, соблюдение которых на практике может оказаться весьма проблематичным.**

Статьей 1266 ГК РФ предусмотрено закрепление за авторами особого "права на неприкосновенность произведения", согласно которому не допускается без письменного согласия автора внесение в его произведение изменений, сокращений и дополнений, снабжение произведения при его использовании иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или какими бы то ни было пояснениями. Ранее личное неимущественное право на защиту репутации автора подлежало применению только в случае внесения таких изменений, которые могли нанести ущерб чести и достоинству автора.

Предусмотренная статьей 1267 ГК РФ возможность охраны авторства, имени автора и неприкосновенности произведения после смерти самого автора любыми заинтересованными лицами создает предпосылки, при которых такие любые лица могут предъявлять претензии и инициировать судебные разбирательства. Порядок определения "заинтересованности" и случаи предъявления требований законодательством подробно не регламентированы.

Довольно сложным представляется новое исключение из авторских прав, введенное пунктом 3 статьи 1274 ГК РФ, согласно которому допускается свободное "создание произведения в жанре литературной, музыкальной или иной пародии и карикатуры на основе другого (оригинального) правомерно обнародованного произведения и его использование допускается без согласия автора или иного обладателя исключительного права на такое оригинальное произведение и без выплаты вознаграждения".

Особый подход предлагается статьей 1284 ГК РФ в отношении обращения взыскания на "авторские права": обращение взыскания на принадлежащее автору исключительное право на произведение не допускается, однако права требования автора к другим лицам по договорам об отчуждении исключительного права на произведение и по лицензионным договорам, а также доходы, полученные от использования произведения, могут быть предметом взыскания.

Данное ограничение в обращении взыскания сделано только для автора, у других лиц, в том числе у издательств, принадлежащие им исключительные права могут "изыматься" в счет причитающегося с них долга, а автору в таких случаях предоставляется право самому выкупить у своих лицензиатов переданное им ранее право, чтобы оно не перешло к совершенно незнакомым ему личностям.

В отношении произведений изобразительного искусства статья 1291 ГК РФ устанавливает, что даже в том случае, если автор при передаче оригинала такого произведения не предполагал передавать его приобретателю какие-либо авторские права, такой приобретатель все равно может уже без согласия автора и без выплаты ему вознаграждения демонстрировать приобретенный в собственность оригинал произведения и воспроизводить его в каталогах выставок и изданиях, посвященных его коллекции, а также передавать оригинал этого произведения для демонстрации на выставках, организуемых другими лицами.

Согласно статье 1295 ГК РФ исключительное право на служебное произведение, то есть произведение, созданное в пределах установленных для работника (автора) трудовых обязанностей, принадлежит работодателю. Правда, при этом вводятся особые нормы относительно возникновения прав у работника в тех случаях, если работодатель в течение трех лет со дня, когда служебное произведение было предоставлено в его распоряжение, не начнет использование этого произведения, не передаст исключительное право на него другому лицу или не сообщит автору о сохранении произведения в тайне.

Кроме того, работник вправе при использовании его служебного произведения претендовать на получение вознаграждения за такое использование, порядок исчисления которого в ГК не установлен.

И для авторов, и для издателей, стоит отметить особое правовое регулирование, предусмотренное статьей 1240 ГК РФ для случаев "использования результата интеллектуальной деятельности в составе сложного объекта". К числу таких объектов отнесены, в частности, кинофильмы и иные аудиовизуальные произведения, телевизионные передачи, театрально-зрелищные представления, мультимедийные продукты, "единые технологии" и другие подобные объекты, требующие использования различных охраняемых результатов интеллектуальной деятельности.

Разработчики ГК РФ заботились о том, чтобы отдельные авторы не могли парализовать использование таких "сложных объектов". Так, согласно упомянутой статье 1240 ГК РФ при участии в создании таких проектов устанавливается переход исключительных прав от авторов, если иное не будет специально предусмотрено соглашением сторон, и даже в случае заключения лицензионного договора вместо договора отчуждения прав предполагается, что такой договор заключен на весь срок и в отношении всей территории действия исключительного права.

В статье 1263 ГК РФ специально указывается на применимость данных положений в отношении "изготовителя аудиовизуального произведения, то есть лица, организовавшего изготовление такого произведения (продюсера)".

Исходя из имеющихся формулировок, и наличия у авторов, в частности, "права на неприкосновенность произведения", на практике возможна неопределенность относительно принадлежности прав. Как представляется, издательства, заинтересованные в использовании произведений, вошедших в аудиовизуальные произведения, теперь будут вынуждены весьма непростым образом строить свои отношения, как с производителями таких аудиовизуальных произведений, так и с авторами вошедших в них произведений, причем кинопродюсеры и иные лица, обладающие правами на "сложные объекты", могут считать себя вправе без согласия автора и издателя осуществлять и разрешать любое использование любых вошедших в такие сложные объекты произведений, в том числе их использование отдельно от фильма или иного аудиовизуального произведения (например, при выпуске литературной версии кинематографического произведения и т.д.), однако реализация соответствующих проектов может быть парализована, если не решены вопросы с авторами соответствующих произведений, в частности, в силу наличия у них права на неприкосновенность созданных ими произведений[[51]](#footnote-51).

## 3.2 Особенности гражданско-правовых способов защиты авторских

## прав

Каждое лицо, вступающее в гражданско-правовые отношения, может защищать свои нарушенные или оспариваемые права, охраняемые законом интересы. Бесспорным правом на защиту обладают и владельцы объектов интеллектуальной собственности.

Поскольку права на объекты интеллектуальной собственности являются гражданскими правами, вопрос о применении мер защиты решает владелец этих прав, а не какой-либо государственный орган: гражданские права – есть частные права.

Защита авторских прав и охраняемых законом интересов осуществляется в предусмотренном законом порядке, т.е. посредством применения надлежащей формы, средств и способов защиты. Субъектами права на защиту являются, прежде всего, сами авторы произведений науки, литературы и искусства, обладатели смежных прав, а также их наследники и иные правопреемники.

При жизни автора, по общему правилу, только он сам или его уполномоченный представитель может выступать с требованием о защите нарушенных или оспариваемых прав. Права на произведения, созданные несколькими соавторами, могут защищаться всеми ими сообща или каждым из них в отдельности. После смерти автора требования, вытекающие из нарушения его авторства, неправильного указания имени автора, неприкосновенности произведения, могут быть заявлены наследниками автора, лицом, на которое автор в завещании возложил охрану своих произведений после смерти, а также авторско-правовой организацией или прокурором. Нарушения, затрагивающие имущественные права наследников, дают последним право на защиту их имущественных интересов. Если автор или его наследники по авторскому договору о передаче исключительных прав переуступили свои права на использование произведения пользователю, защита нарушенных прав возлагается на последнего. Однако если это лицо не осуществляет защиту нарушенных прав, автор или его наследники могут защищать их сами. Имущественные права авторов и обладателей смежных прав, которые передали полномочия на управление ими специально созданным для этого организациям, защищаются этими организациями.

Нарушителем авторских и смежных прав является любое физическое или юридическое лицо, которое не выполняет требований, установленных действующим авторским законодательством. Нарушение прав может произойти как в рамках авторского или иного договора, имеющего дело с творческим произведением или объектом смежного права, так и вне рамок заключенных договоров. Если нарушены условия договора о передаче авторских и смежных прав, применяются санкции, предусмотренные договором. При внедоговорном нарушении, а также тогда, когда в договоре не указаны конкретные санкции, потерпевший может воспользоваться теми мерами защиты, которые установлены действующим законодательством.

Под формой защиты понимается комплекс внутренне согласованных организационных мероприятий по защите субъективных прав и охраняемых законом интересов. Различают две основные формы защиты – юрисдикционную и неюрисдикционную.

Юрисдикционная форма защиты есть деятельность уполномоченных государством органов по защите нарушенных или оспариваемых субъективных авторских и смежных прав. Суть ее выражается в том, что лицо, права и законные интересы которого нарушены неправомерными действиями, обращается за защитой к государственным или иным компетентным органам, например, в суд, в третейский суд, в вышестоящий орган и т.п., которые уполномочены принять необходимые меры для восстановления нарушенного права и пресечения правонарушения.

В рамках юрисдикционной формы защиты, в свою очередь, выделяются общий и специальный порядки защиты нарушенных авторских прав. По общему правилу, защита авторских прав и охраняемых законом интересов осуществляется в судебном порядке. Основная масса авторско-правовых споров рассматривается районными, городскими, областными и иными судами общей компетенции. Если обоими участниками спорного правоотношения являются юридические лица, возникший между ними спор относится к подведомственности арбитражного суда. По соглашению участников авторского правоотношения спор между ними может быть передан на разрешение третейского суда. В качестве средства судебной защиты авторских и смежных прав и охраняемых законом интересов выступает иск, т. е. обращенное к суду требование об отправлении правосудия, с одной стороны, и обращенное к ответчику материально-правовое требование о выполнении лежащей на нем обязанности или о признании наличия или отсутствия правоотношения, с другой стороны. Судебный, или, как его еще называют, исковой порядок защиты применяется во всех случаях, кроме тех, которые прямо указаны в законе.

Неюрисдикционная форма защиты охватывает собой действия граждан и организаций по защите авторских прав и охраняемых законом интересов, которые совершаются ими самостоятельно, без обращения за помощью к государственным или иным компетентным органам. Разумеется, в данном случае имеются в виду лишь законные средства защиты, которые следует отличать от произвольных самоуправных действий, запрещенных законодательством. Типичным примером таких допускаемых законом средств самозащиты выступают в гражданском праве действия, совершаемые в порядке необходимой обороны и крайней необходимости. В рассматриваемой области спектр неюрисдикционных мер защиты достаточно узок и по сути дела сводится к возможности отказа совершить определенные действия в интересах неисправного контрагента, например, отказаться от внесения в произведение изменений и дополнений, не предусмотренных авторским договором, либо к отказу от исполнения договора в целом, например, в случае его недействительности.

Под способами защиты авторских прав понимаются закрепленные законом материально-правовые меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление (признание) нарушенных (оспариваемых) прав и воздействие на правонарушителя.

В соответствии с п. 1 ст. 1252 ГК РФ защита исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации осуществляется, в частности, путем предъявления требования:

1) о признании права – к лицу, которое отрицает или иным образом не признает право, нарушая тем самым интересы правообладателя;

2) о пресечении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, – к лицу, совершающему такие действия или осуществляющему необходимые приготовления к ним;

3) о возмещении убытков – к лицу, неправомерно использовавшему результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без заключения соглашения с правообладателем (бездоговорное использование) либо иным образом нарушившему его исключительное право и причинившему ему ущерб;

4) об изъятии материального носителя к его изготовителю, импортеру, хранителю, перевозчику, продавцу, иному распространителю, недобросовестному приобретателю;

5) о публикации решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя – к нарушителю исключительного права.

Следует отметить, что согласно п. 44 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 19.06.2006 №15 "О вопросах, возникших у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с применением законодательства об авторском праве и смежных правах" (далее Постановление №15) выбор способа защиты принадлежит автору, обладателю смежных прав или иному обладателю исключительных прав.

Возмещение убытков, взыскание с нарушителя незаконно полученного дохода или выплата им компенсации представляют собой один из наиболее действенных способов защиты авторских и смежных прав. В данном случае имущественный интерес потерпевшего удовлетворяется за счет денежной компенсации понесенных им имущественных потерь.

В случаях нарушения исключительного права на произведение автор или иной правообладатель наряду с использованием других применимых способов защиты и мер ответственности, вправе в соответствии с пунктом 3 статьи 1252 ГК требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации:

- в размере от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда;

- в двукратном размере стоимости экземпляров произведения или в двукратном размере стоимости права использования произведения, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование произведения.

Компенсация подлежит взысканию при доказанности факта правонарушения. При этом правообладатель, обратившийся за защитой права, освобождается от доказывания размера причиненных ему убытков.

Кроме гражданско-правовых мер защиты, существует уголовная ответственность за нарушение авторских прав, предусмотренная в ст. 146 Уголовного кодекса Российской Федерации. Поэтому, если автор считает, что нарушение его авторских прав носит особо опасный – преступный характер, то он вправе поставить вопрос о привлечении нарушителей к уголовной ответственности.

В силу ст. 28 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (ГПК РФ) иск о защите авторского права и (или) смежных прав предъявляется в суд по месту жительства или по месту нахождения ответчика. Иски, вытекающие из авторских договоров, в которых указано место исполнения, могут быть предъявлены также в суд по месту исполнения договора (ч. 9 ст. 29 ГПК РФ).

Согласно п. 9 Постановления №15 примерами исполнения договора являются представление рукописи в редакцию, выплата гонорара, представление авторских экземпляров. Практика показывает, что при предъявлении требования о пресечении действий, нарушающих право, к лицу, совершающему такие действия, важно доказать наличие исключительных прав на результат интеллектуальной деятельности[[52]](#footnote-52).

Так, арбитражный суд отказал издательскому дому в удовлетворении иска о запрещении выпускать в гражданский оборот книгу автора, изданную другим издательством, поскольку истец не доказал наличие у него исключительных авторских прав на произведение. Постановление Президиума ВАС РФ от 27.06.2006 №2039/06 по делу № А56-10018/2005

В соответствии с п. 17 Постановления №15 к исковым требованиям имущественного характера, например к взысканию гонорара по договору автора с пользователем, применяется общий срок исковой давности в соответствии со ст. 196 ГК РФ. Обобщение арбитражной практики показывает, что суды пресекают действия, нарушающие исключительные права правообладателя. Постановление Президиума ВАС РФ от 14.03.2006 №13421/05 по делу №А41-К1-5684/2004

Арбитражные суды отмечают, что обладатели исключительных прав имеют право требовать от нарушителя выплаты компенсации за каждый случай неправомерного использования произведений или объектов смежных прав за допущенные правонарушения в целом. Компенсация подлежит взысканию при доказанности факта правонарушения независимо от наличия или отсутствия убытков. Постановление ФАС Московского округа от 29.11.2006, 01.12.2006 №КГ-А40/11644-06 по делу №А40-38123/06-26-270.

Практика показывает, что суды взыскивают с нарушителей исключительных прав на результат интеллектуальной деятельности суммы соответствующих компенсаций. Так, по одному из дел арбитражный суд установил, что ООО реализовало две видеокассеты с записью фильмов "Комната страха" и "Корпорация монстров".

Вышеуказанное обстоятельство послужило основанием для обращения правообладателя с требованием о взыскании с ООО компенсации за нарушение исключительных имущественных прав правообладателя на эти аудиовизуальные произведения. Суд отметил, что обладатель исключительных авторских и смежных прав может требовать от нарушителя выплаты компенсации, определяемой по усмотрению арбитражного суда, вместо возмещения убытков и взыскания дохода.

Поскольку ООО не представило доказательств, свидетельствующих о том, что распространение спорных фильмов осуществлялось им с согласия правообладателя, суд признал вышеуказанные экземпляры видеофильмов контрафактными и взыскал с ООО в пользу правообладателя 10 000 руб. компенсации за нарушение права на использование аудиовизуальных произведений. Постановление ФАС Северо-Западного округа от 26.12.2003 по делу №А56-29234/02

В соответствии с п. 4 ст. 1252 ГК РФ в случае, если изготовление, распространение или иное использование, а также импорт, перевозка или хранение материальных носителей, в которых выражены результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, приводят к нарушению исключительного права на такой результат или на такое средство, такие материальные носители считаются контрафактными и по решению суда подлежат изъятию из оборота и уничтожению без какой бы то ни было компенсации, если иные последствия не предусмотрены ГК РФ.

Пунктом 5 ст. 1252 ГК РФ предусмотрено, что оборудование, прочие устройства и материалы, главным образом используемые или предназначенные для совершения нарушения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации, по решению суда подлежат изъятию из оборота и уничтожению за счет нарушителя, если законом не предусмотрено их обращение в доход РФ.

## 3.3 Ответственность за нарушение авторского законодательства

Знаменательное событие введения с января 2008 г. четвертой части Гражданского кодекса РФ «Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации» в законодательный оборот обусловливает необходимость реализации на практике нормативных предписаний, определенных правом интеллектуальной собственности, а это, прежде всего, означает признание ответственности за действия и/или бездействие, повлекшие нарушение прав авторов, законных правообладателей.

Эффективность применения мер защиты прав интеллектуальной собственности в рамках уголовно-правового законодательства находилась в центре обсуждения на заседании Консультационного комитета по защите прав интеллектуальной собственности Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС), проходящей в г. Женеве 1-2 ноября 2007 г. Были рассмотрены презентации, согласующиеся с нормами уголовного права различных юрисдикций, а также рассмотрены вопросы определения объема противоправных деяний, фактов преступных действий, бездействия, повлекших нарушение прав интеллектуальной собственности; осуществления следственных мероприятий при расследовании преступлений в сфере прав интеллектуальной собственности; возбуждения в связи с этим необходимых уголовных процедур, а также юридические вопросы выявления фактов доказательств нарушения исключительных имущественных и личных неимущественных прав, предусмотренных уголовным законодательством, рассматривались варианты применения видов наказаний и величины санкций в зависимости от степени нарушения прав интеллектуальной собственности.

Пожалуй, большинство граждан России считают, что для того, чтобы юридическая ответственность гарантировала исполнение, реализацию конкретного права, необходимо законодательно усилить степень ее защиты, меры взыскания за противоправные действия.

Так ли это и должен ли подобный подход привести к желаемому результату? «Nullum crimen sine poena, nulla poena sine lege, nullum crimen sine poena legali – Нет преступления без наказания, нет наказания без закона, нет преступления без законного наказания»[[53]](#footnote-53).

В Москве на семинаре по интеллектуальной собственности, проводимом весной 2007 г., один из основателей теории российской цивилистики права интеллектуальной собственности привел для сравнения два примера судебной практики. Первый пример касался рассмотрения дела, приведшего к тяжким телесным повреждениям потерпевшей, второй пример относился к нарушениям в области копирайта. Объединяли эти дела сроки наказания, вынесенные лицам, признанным судом виновными в совершении противоправных деликтов.

Вступление России в ВТО обязывает страну применить действенные меры, направленные на достижение правового использования объектов интеллектуальной собственности. Но вряд ли усиление ответственности должно предусматривать ужесточение мер уголовной ответственности, определяемых судами Российской Федерации после рассмотрения дел, касающихся нарушений в сфере защиты использования исключительных имущественных, лицензионных имущественных прав на объекты интеллектуальной собственности.

Законодательство Российской Федерации предусматривает следующие меры ответственности в сфере защиты прав интеллектуальной собственности – гражданско-правовая, административная, уголовная. Причем последовательность применения мер защиты может изменяться в зависимости от стороны, инициирующей защиту прав. В том случае, если эта инициатива принадлежит органу исполнительной власти Российской Федерации (например, налоговым, таможенным службам и др.), то административная, гражданско-правовая, уголовная. Во всех случаях уголовная ответственность является вынужденной и чрезвычайной мерой воздействия на лицо(-ца), признанное(-ые) виновным(-и) в нарушении прав интеллектуальной собственности.

По Конституции РФ авторам, правообладателям гарантируется свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов интеллектуальной творческой деятельности (ст. 44 Конституции РФ). Закон охраняет право интеллектуальной собственности следующим образом.

В Гражданском кодексе РФ ответственность автора, правообладателя по обязательствам интеллектуальной собственности регламентируется общими положениями об ответственности за нарушение договорных обязательств, правилами об ответственности по обязательствам вследствие причинения вреда и неосновательного обогащения, а так же специальными нормами части четвертой ГК об ответственности за нарушение имущественных и личных неимущественных прав авторов и правообладателей.

Личные неимущественные права не могут быть объектом обязательственных требований, тем не менее, в отношении их защиты применяются нормативные положения гражданского законодательства: «Нематериальные блага и их защита» (см. глава 8 ГК РФ), также включающие меры компенсационного характера воздействия законодательства об интеллектуальной собственности на правонарушителя.

В Кодексе Российской Федерации об административных правонарушениях ответственность за правонарушение определяется на основании ст. 7.12 – в области охраны прав интеллектуальной собственности (см. Кодекс РФ об административных правонарушениях).

В Уголовном кодексе РФ ответственность за преступления в области нарушения конституционных прав и свобод человека и гражданина устанавливается ст. 146, 147, 180 – о нарушении прав интеллектуальной собственности (см. Уголовный кодекс РФ).

В связи с вопросами, возникшими в судебной практике при рассмотрении уголовных дел о нарушении прав интеллектуальной собственности (ст. 146, 147, 180 УК РФ), Пленум Верховного Суда Российской Федерации своим постановлением дает судам следующие разъяснения:

«24. Лицо может быть привлечено к уголовной ответственности по части 1 статьи 146, по статьям 147 и 180 УК РФ только при условии причинения крупного ущерба правообладателям указанных в них объектов интеллектуальной собственности и средств индивидуализации» и др.[[54]](#footnote-54)

Более суровые меры уголовной ответственности, применяемые к лицам, нарушающим права интеллектуальной собственности вряд ли можно назвать обоснованными, ведь исправительные учреждения нельзя назвать местом повышения компьютерной грамотности, других знаний в сферах образования, культуры, в частности в области защиты прав интеллектуальной собственности, и общая ситуация с реализацией судебной реформы не позволяет говорить о снижении количества преступлений в России.

Увеличение количества заключенных в России достигло отметки пятилетней давности. «Вырабатывается политика штамповки судебных решений, и это во многом сводит на нет замысел законодателя», – отмечает депутат Государственной Думы РФ П. Крашенинников[[55]](#footnote-55). «По числу заключенных Россия догоняет США»[[56]](#footnote-56). Однако количественное сравнение с числом заключенных в США не учитывает соотношение количества заключенных на тысячу граждан, поскольку численность населения США существенно превышает количество граждан России, и более длительные сроки уголовных наказаний, применяющихся в США.

Кроме этого, следует учитывать сложности обнаружения российскими правоохранительными органами фактов контрафактного использования исключительных имущественных прав. Недостаточная подготовка специалистов в области обнаружения, дознания, доказывания и несоответствующий уровень компетентности судебных служащих, осуществляющих деятельность на стадии рассмотрения административных, судебных дел, обязывают законодательные, исполнительные, судебные органы государственной власти Российской Федерации выработать эффективные мероприятия, позволяющие предупредить случаи нарушения прав интеллектуальной собственности в России.

Предлагается законодательно выработать комплекс мер, создающих условия экономической нецелесообразности нарушения прав интеллектуальной собственности и тем самым предупреждающих противоправные действия в отношении реализации исключительных имущественных, лицензионных имущественных прав авторов, правообладателей. Для этого необходимо увеличить размеры штрафов и обязательных платежей авторам, законным правообладателям со стороны лиц, виновных в нарушении прав, с внесением соответствующих изменений в нормы Гражданского кодекса, Административного кодекса, Уголовного кодекса, процессуальных кодексов Российской Федерации. Это будет способствовать усилению мер имущественной ответственности при нарушении прав интеллектуальной собственности, обозначит перспективы правовых последствий выбора лицом, собирающимся незаконным образом использовать исключительные имущественные, лицензионные имуществённые права, что для него предпочтительнее: правомерно использовать исключительные имущественные права, лицензионные имущественные права (посредством соблюдения режима авторского права, режима интеллектуальной промышленной собственности, режима коммерческой тайны), или, в случае несанкционируемого использования прав интеллектуальной собственности, неотвратимость компенсационных обязательств по возмещению всего объема убытков, определенного судом, в том числе размера компенсации морального вреда, оплаты штрафных санкций (судебных издержек).

Договорное использование исключительных имущественных прав, лицензионных имущественных прав должно быть экономически более предпочтительным для хозяйствующих субъектов[[57]](#footnote-57), поскольку в случае нарушения прав размер имущественной ответственности будет так велик, что не позволит восстановить кредитоспособность хозяйствующего субъекта и в порядке субсидиарной ответственности обременит частную собственность должника, находящуюся вне оборота прав интеллектуальной собственности, приведет к банкротству и повлечет иные имущественные последствия без прекращения правовых обязательств после ликвидации деятельности юридического лица.

Для этого также необходимо законодательно подтвердить, что нарушение исключительных имущественных прав неизменно повлечет за собой нарушение личных неимущественных прав авторов, правообладателей – установить непосредственную взаимосвязь составляющих прав интеллектуальной собственности[[58]](#footnote-58). Необходимо законодательно подтвердить факт признания причинно-следственной связи нарушений исключительных имущественных и личных неимущественных прав авторов, правообладателей, а также внести соответствующие нормативные положения в Гражданский кодекс РФ, определяющий размер компенсации за нарушение личных неимущественных прав интеллектуальной собственности, так как они неизменно связаны с исключительными имущественными правами, нарушение которых влечет за собой нарушение личных неимущественных прав авторов, законных правообладателей (абсолютный характер действия прав собственности, применяемый по аналогии к праву интеллектуальной собственности).

В случае невозможности возмещения виновным лицом автору, правообладателю гражданско-правовых компенсаций убытков, вреда (возмещения вреда в натуре и/или компенсационных выплат), оплаты административно-правовых штрафов необходимо предусмотреть при нарушении прав интеллектуальной собственности дополнительную ответственность, предусматривающую вынесение судом приговора об уголовном наказании[[59]](#footnote-59).

Компенсационный характер возмещения нанесенного правонарушителем вреда вследствие нарушения прав интеллектуальной собственности является предпочтительным, поскольку способствует укреплению основ, принципов предпринимательской деятельности, развитию гражданского оборота исключительных имущественных прав на объекты интеллектуальной собственности. Всемерная реализация прав хозяйствующих субъектов основывается на признании равенства прав участников отношений интеллектуальной собственности, неприкосновенности исключительных имущественных, личных неимущественных прав авторов, свободе договорных отношений, недопустимости произвольного вмешательства третьих лиц при использовании исключительных имущественных прав, обеспечении восстановления, защиты нарушенных прав интеллектуальной собственности[[60]](#footnote-60).

# Заключение

В соответствии с поставленной целью и сформулированными задачами, в рамках данной дипломной работы было проведено исследование современной российской правовой базы в области авторского права, а так же выявлены нововведения и проведен сравнительный анализ нового законодательства об авторском праве. На основе чего можно сделать следующие выводы:

С принятием части четвертой ГК РФ произошла кодификация (включение всех законодательных норм по интеллектуальной собственности в ГК с одновременной отменой шести действующих специальных законов в этой области) правовых норм, регулирующих порядок использования в гражданском обороте и охраны прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации.

Четвертая часть Гражданского кодекса Российской Федерации текстуально в значительной части повторяет положения уже действующих законодательных актов по вопросам интеллектуальной собственности, в том числе положения Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах".

Однако имеется также ряд нововведений, которые, несомненно, окажут влияние на деятельность российских авторов и издателей.

В новом законе решается ряд задач, в том числе: осовременивание законодательства и ликвидация всякого рода расхождений; включение права интеллектуальной собственности в общее русло гражданского законодательства, чтобы общий потенциал гражданского права работал на эту сферу; улучшение терминологии; расширение сферы защиты и усиление ответственности.

К числу важнейших нововведений, введённых четвёртой частью Гражданского кодекса РФ относится, в частности, распространение на сферу авторского права возможности заключения договора о полном отчуждении всех принадлежащих авторам исключительных прав, благодаря которому исключительные авторские права могут быть навсегда в полном объеме изъяты у автора (статьи 1234 и 1285 ГК РФ).

До сих пор законодательство требовало указывать в авторском договоре конкретные виды прав, способы использования, сроки, территорию, возможность дальнейшей передачи прав и т.д. Если из договора прямо не следовало, что переданы исключительные права, то предполагалось, что автор предоставил пользователю возможность использования его прав только на неисключительной основе и не все имущественные права, а часть из них.

Теперь все эти требования сохранены лишь для так называемых "лицензионных договоров" (статьи 1235 и 1286 ГК РФ), которые приходят на смену ставшим уже привычными авторским договорами о предоставлении прав на исключительной или неисключительной основе. Подобная новая регламентация способна, особенно на первоначальном этапе привести к возникновению сложностей в отношениях авторов и издателей.

Авторское право распространяется как на обнародованные, так и на необнародованные произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности и существующие в какой-либо объективной форме (письменной, устной, звуко- или видеозаписи, изобразительной, объемно-пространственной).

Помимо автора произведения (физического лица, творческим трудом которого создано произведение) правообладателями могут являться иные лица (как физические, так и юридические), которым авторское право или смежные права принадлежат на основании закона, переходят по наследству либо по договору.

В соответствии с гражданским законодательством авторское право реализуется в отношениях, связанных с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства.

На идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия авторское право не распространяется.

Права авторов произведений, их наследников, а также иных обладателей этих прав могут быть нарушены такими действиями как совершаемые без согласия автора воспроизведение (изготовление одного или нескольких экземпляров произведения либо его части в любой материальной форме, в том числе запись произведения или фонограммы в память ЭВМ, на жесткий диск компьютера), продажа, сдача в прокат экземпляров произведений или фонограмм, публичный показ или публичное исполнение произведения, обнародование произведений, фонограмм, исполнений, постановок для всеобщего сведения посредством их передачи по радио или телевидению (передача в эфир), распространение в сети интернет, перевод произведения, его переработка, переработка фонограммы, модификация программы для ЭВМ или базы данных, а также иные действия, совершенные без оформления в соответствии с законом договора либо соглашения.

Ужесточение ответственности в виде возможности ликвидации по требованию прокурора в судебном порядке юридических лиц, неоднократно или грубо нарушивших исключительные права (статья 1253 ГК РФ) может создать новые условия в работе российских издательств, как и любых других пользователей, осуществляющих массовое использование авторских произведений и других объектов интеллектуальных прав.

Несмотря на все положительные моменты кодификации законодательства о праве интеллектуальной собственности и авторском праве в частности, существует и объективная критика, указывающая на недостатки нового закона.

Еще на стадии обсуждения проекта четвертой части ГК, мнения специалистов разделились. Ссылаясь на отечественный и зарубежный опыт, многие специалисты отстаивали необходимость кодификации в ГК только общих положений с сохранением специальных законов по отдельным предметным областям интеллектуальной собственности. Так как слишком детальное регулирование отношений, не свойственно уровню Кодекса, который должен быть стабильным актом.

Подводя итог всему вышесказанному, можно сказать, что право интеллектуальной собственности – относительно новая область юриспруденции, для которой характерны сложные проблемы, непростая терминология, динамично развивающееся законодательство. Можно сказать, что положение с интеллектуальной собственностью такое же, как и с правами человека: в каждую эпоху они определяются, прежде всего, возможностями человечества.

Создание адекватного правового регулирования невозможно без исследования всего комплекса связанных с интеллектуальной собственностью проблем. При разработке современного законодательного обеспечения и в ходе его применения особенно важно достичь соответствия законотворческой и правоприменительной практики основным целям, которые стоят перед правом интеллектуальной собственности: способствовать созданию максимально благоприятных условий для появления творческих результатов, широкого распространения интеллектуальных ценностей, сохранения, распространения и пополнения культурного наследия[[61]](#footnote-61).

# Библиографический список

авторское право имущественный исключительный

*Нормативные правовые акты*

1. Всемирная конвенция об авторском праве (подписанная в Женеве 6 сент. 1952 г.) // Собрание Постановлений Правительства СССР. – 1973. – №24.
2. Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений от 9 сент. 1886 г. // Бюллетень международных договоров. – 2003. – №9.
3. Конституция Российской Федерации. Принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993 г. – М., 2007.
4. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 г. №51-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 1994. – №32. – Ст. 3301.
5. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 № 230-ФЗ (ред. от 01.12.2007) // Собрание законодательства РФ. – 25.12.2006. – № 52 (1 ч.). – ст. 5496.
6. Гражданский процессуальный Кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ // Российская газета. – № 220. – 20.11.2002.
7. Федеральный закон от 18.12.2006 № 231-ФЗ "О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации".
8. Федеральный закон от 09.04.2007 № 42-ФЗ "О внесении изменений в статьи 146 и 180 Уголовного кодекса Российской Федерации".
9. Патентный закон Российской Федерации от 23 сент. 1992 г. №3517-1 // Российская газета. – 14 окт. 1992. – №225.
10. Закон РФ от 23 сентября 1992 г. №3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» // Российская газета. – 17 октября 1992.
11. Закон РФ от 23 сентября 1992 г. №3526-1 «О правовой охране топологий интегральных микросхем» // Российская газета. – 1992, 21 октября.
12. Закон РФ от 23 сентября 1992 г. №3523-1 «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» // Российская газета. – 1992, 20 октября.
13. Закон РФ от 9 июля 1992 г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» // Российская газета. – 1993, 3 августа.

*Судебная практика*

1. Постановление ФАС Северо-Западного округа от 26.12.2003 по делу № А56-29234/02.
2. Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 26.04.2005 по делу № 09АП-3197/05-ГК.
3. Постановление Президиума ВАС РФ от 27.06.2006 № 2039/06 по делу № А56-10018/2005.
4. Постановление ФАС Московского округа от 27.12.2005, 21.12.2005 по делу № КГ-А40/12762-05.
5. Постановление Президиума ВАС РФ от 14.03.2006 № 13421/05 по делу № А41-К1-5684/2004.
6. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 19.06.2006 № 15 "О вопросах, возникших у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с применением законодательства об авторском праве и смежных правах".
7. Постановление ФАС Московского округа от 14.08.2006, 21.08.2006 № КГ-А40/7525-06 по делу № А40-44964/05-26-245.
8. Постановление ФАС Московского округа от 29.11.2006, 01.12.2006 № КГ-А40/11644-06 по делу № А40-38123/06-26-270.
9. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации №14 от 26.04.2007 "О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также о незаконном использовании товарного знака".
10. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28 сентября 1999 г. № 47 "Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах" // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. – 1999 г. – №11.

*Научная и учебная литература*

1. Ананьев Е.В. Авторский договор как способ защиты авторского права. // Современное право. – 1999. – №6.
2. Антимонов Б.С., Флейшиц Е.А. Авторское право. – М., 1957.
3. Беляцкин С.А. Новое авторское право в его основных принципах. – СПб.: Издание юридического книжного склада «Право», 1912.
4. Близнец И.А. Изменение правового регулирования вопросов авторских и смежных прав // Закон. – №10. – 2007.
5. Близнец И.А., Леонтьев К.Б. Соотношение договорного и нормативно-правового регулирования в сфере интеллектуальной собственности // Общая теория интеллектуальной собственности. – Статья 9.
6. Гаврилов Э.П. Постатейный комментарий к Закону РФ "Об авторском праве и смежных правах". – М.: Фонд "Правовая культура", 1996.
7. Гаврилов Э.П. Советское право. – М., 1984.
8. Гражданское право. Том 3. Учебник. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПБОЮЛ Рожников, 2001.
9. Дозорцев В.А. Авторские правомочия // Проблемы современного авторского права. – Свердловск, 1989.
10. Калятин В.О. Интеллектуальная собственность (Исключительные права). Учебник для вузов. – М.: Норма, 2000.
11. Канторович Я.А. Авторское право на литературные, музыкальные, художественные и фотографические произведения. – Петроград, 1916.
12. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть четвертая. // Налоговый вестник: комментарии к нормативным документам для бухгалтеров. – 2007. – №4.
13. Краткий комментарий к четвертой части ГК РФ об интеллектуальной собственности. – М.: Российская авторско-правовая организация КОПИРУС, 2007.
14. Корецкий В.И. Авторские правоотношения в СССР. Сталинабад. – 1959. – с. 150; Попов В.А. О понятии и признаках объекта авторского права // Проблемы советского авторского права. – М.: 1979.
15. Курманов А. Охрана интеллектуальной собственности и нормы международного и российского права // Юрист вуза. – 2008. – №3.
16. Леонтьев К.Б., Сенотов О.В., Терлецкий В.В. Закон "Об авторском праве и смежных правах" в схемах. – "Бератор-Пресс", 2003.
17. Мартынов Б.С. Права авторства в СССР // Учен. зап. Всесоюзн. ин-та юрид. наук. Вып. IX. – 1947.
18. Моргунова Е.А., Рузанова О.А. Авторское право: Комментарий законодательства. – М.: Экзамен, Право и Закон, 2004.
19. Никитина М.И. Авторское право на произведения науки, литературы и искусства. – Казань, 1982.
20. Погуляев В.В. Формула как объект авторского права // Право и экономика. – №4. – апрель 2003.
21. Райгородский Н.А. Изобретательское и авторское право в системе гражданского права // Правоведение. – 1958. – №1.
22. Расходников М.Я. Театральная постановка как объект авторского права // Автореферат диссертации на соискание ученой степени. – Москва, 2008.
23. Сенников Н.Л. Об ответственности в праве интеллектуальной собственности // Российский судья. – №2. – 2008.
24. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. – М., 1996.
25. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в РФ: Учебник – М.: Проспект, 2000.
26. Серебровский В.И. Вопросы советского авторского права. – М., 1956.
27. Словарь русского языка. Т. IV.
28. Сомов В.П. По-латыни между прочим. – М.: Юристъ, 1997.
29. Стремецкая Н.Л. Взаимосвязь авторского права и смежных прав как институтов гражданского права // Законодательство. – №8. – август 2002 г.
30. Чупова М. Авторские права на литературные произведения // Российская юстиция. – 1999. – №7.
31. Шершеневич Г.Ф. Авторское право на литературное произведение. – Казань, 1891.
32. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. – М., 1914.
33. Яковлев В.Ф., Маковский А.Л. О четвертой части гражданского кодекса России // Журнал российского права. – 2007.

*Ресурсы сети Интернет*

1. Официальный сайт журнала «Интеллектуальная собственность» // www.superpressa.ru
2. Официальный сайт библиотеки «Интеллектуальная собственность». Краткий комментарий к четвертой части ГК РФ об интеллектуальной собственности // www.copyright.ru/ru/news/civil\_code/2007/3/14/kommentarii
3. Агентство по защите интеллектуальных прав Столяров Ермаков // www.pattrade.ru/mnenie
1. Леонтьев К.Б., Сенотов О.В., Терлецкий В.В. Закон "Об авторском праве и смежных правах" в схемах. – "Бератор-Пресс", 2003. – Ст. 4. [↑](#footnote-ref-1)
2. Расходников М.Я. Театральная постановка как объект авторского права / Автореферат диссертации на соискание ученой степени. – Москва, 2008. [↑](#footnote-ref-2)
3. См.: Стремецкая Н.Л. Взаимосвязь авторского права и смежных прав как институтов гражданского права // Законодательство. – №8. – август 2002 г. – Ст. 51. [↑](#footnote-ref-3)
4. См.: Калятин В.О. Интеллектуальная собственность (Исключительные права). Учебник для вузов. – М.: Норма, 2000. – Ст.14. [↑](#footnote-ref-4)
5. Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений от 9 сент. 1886 г. [текст] // Бюллетень международных договоров. – 2003. – №9. [↑](#footnote-ref-5)
6. Всемирная конвенция об авторском праве (подписанная в Женеве 6 сент. 1952 г.) [текст] // Собрание Постановлений Правительства СССР. – 1973. – №24. – Ст. 139. [↑](#footnote-ref-6)
7. См.: Курманов А. Охрана интеллектуальной собственности и нормы международного и российского права // Юрист вуза. – 2008. – №3. – Ст. 62-63. [↑](#footnote-ref-7)
8. См.: Беляцкин С.А. Новое авторское право в его основных принципах. – СПб. Издание юридического книжного склада «Право», 1912. – Ст. 32 [↑](#footnote-ref-8)
9. См.: Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. – М., 1996. – Ст.36-37. [↑](#footnote-ref-9)
10. См.: Калятин В.О. Интеллектуальная собственность (Исключительные права). Учебник для вузов. – М.: Норма, 2000. – Ст.14. [↑](#footnote-ref-10)
11. См.: Беляцкин С.А. Новое авторское право в его основных принципах. – СПб.: Издание юридического книжного склада «Право», 1912. – Ст.5. [↑](#footnote-ref-11)
12. См.: Гаврилов Э.П. Постатейный комментарий к Закону РФ "Об авторском праве и смежных правах". – М.: Фонд "Правовая культура", 1996. [↑](#footnote-ref-12)
13. Патентный закон Российской Федерации от 23 сент. 1992 г. №3517-1 [текст] // Российская газета. – 1992. – 14 окт. – №225. [↑](#footnote-ref-13)
14. Закон РФ от 23 сентября 1992 г. №3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» [текст] // Российская газета, 1992, 17 октября. [↑](#footnote-ref-14)
15. Закон РФ от 23 сентября 1992 г. №3526-1 «О правовой охране топологий интегральных микросхем» [текст] // Российская газета, 1992, 21 октября. [↑](#footnote-ref-15)
16. Закон РФ от 23 сентября 1992 г. №3523-1 «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» [текст] // Российская газета, 1992, 20 октября. [↑](#footnote-ref-16)
17. Закон РФ от 9 июля 1992 г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» [текст] // Российская газета, 1993, 3 августа. [↑](#footnote-ref-17)
18. См.: Часть четвертая Гражданского кодекса Российской Федерации от 18 декабря 2006 г. №230-ФЗ [текст] // Собрание законодательства Российской Федерации. 2006, 25 декабря, №52 (часть 1). Ст. 5496 [↑](#footnote-ref-18)
19. См.: Постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 20 ноября 2000 г. №КА-А40/5279-00 [↑](#footnote-ref-19)
20. См.: Энциклопедия Брокгауза и Эфрона. [↑](#footnote-ref-20)
21. См.: Моргунова Е.А., Рузанова О.А. Авторское право: Комментарий законодательства. – М.: Экзамен, Право и Закон. – 2004. [↑](#footnote-ref-21)
22. Калятин В.О. Интеллектуальная собственность (Исключительные права). Учебник для вузов. – М.: Норма, 2000. – Ст. 32. [↑](#footnote-ref-22)
23. Словарь русского языка. Т. IV. –c. 344. [↑](#footnote-ref-23)
24. Гаврилов Э.П. Постатейный комментарий к Закону РФ "Об авторском праве и смежных правах". – М.: Фонд "Правовая культура", 1996. [↑](#footnote-ref-24)
25. Райгородский Н.А. Изобретательское и авторское право в системе гражданского права // Правоведение. – 1958. – № 1. – с. 54-60. [↑](#footnote-ref-25)
26. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28 сентября 1999 г. №47 "Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах" // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. – 1999. – №11. [↑](#footnote-ref-26)
27. См.: Калятин В.О. Интеллектуальная собственность (Исключительные права). Учебник для вузов. – М.: Норма, 2000. – Ст. 33. [↑](#footnote-ref-27)
28. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28 сентября 1999 г. N 47 "Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах" // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. – 1999. – №11. [↑](#footnote-ref-28)
29. См. например: Корецкий В.И. Авторские правоотношения в СССР. Сталинабад. – 1959. – с. 150; Попов В.А. О понятии и признаках объекта авторского права // Проблемы советского авторского права. – М.: 1979. – Ст. 64. [↑](#footnote-ref-29)
30. Серебровский В.И. Вопросы советского авторского права. – М.: 1956. – Ст. 32. [↑](#footnote-ref-30)
31. См.например: Чупова М. Авторские права на литературные произведения // Российская юстиция. – 1999. – №7. [↑](#footnote-ref-31)
32. Российская Федерация пока не является участницей данного международного договора. [↑](#footnote-ref-32)
33. См.например: Погуляев В.В. Формула как объект авторского права // Право и экономика. – №4. – апрель 2003 г. [↑](#footnote-ref-33)
34. См.: Беляцкин С.А. Новое авторское право в его основных принципах. – СПб.: Издание юридического книжного склада «Право», 1912. – Ст. 9. [↑](#footnote-ref-34)
35. См., напр.: Шершеневич Г.Ф. Авторское право на литературное произведение. – Казань. 1891. – С. 74 и след.: Канторович Я.А. Авторское право на литературные, музыкальные, художественные и фотографические произведения. – Петроград, 1916. – С. 359 и след. [↑](#footnote-ref-35)
36. См.: Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. – М., 1914. – С. 452-455. [↑](#footnote-ref-36)
37. См., напр.: Мартынов Б.С. Права авторства в СССР // Учен. зап. Всесоюзн. ин-та юрид. наук. Вып. IX. – 1947. – С. 168; Антимонов Б.С. Флейшиц Е.А. Авторское право. – М., 1957. – С. 61; и др. [↑](#footnote-ref-37)
38. См., напр.: Никитина М.И. Авторское право на произведения науки, литературы и искусства. – Казань, 1982. – С. 62; Гаврилов Э.П. Советское право. – М., 1984. – С. 133; и др. [↑](#footnote-ref-38)
39. См.: Дозорцев В.А. Авторские правомочия // Проблемы современного авторского права. Свердловск. – 1989. – Ст. 125. [↑](#footnote-ref-39)
40. Беляцкин С.А. Новое авторское право в его основных принципах. – СПб. Издание юридического книжного склада «Право», 1912. – Ст. 9. [↑](#footnote-ref-40)
41. Калятин В.О. Интеллектуальная собственность (Исключительные права). Учебник для вузов. – М.: Норма. – 2000. – Ст.60. [↑](#footnote-ref-41)
42. Калятин В.О. Интеллектуальная собственность (Исключительные права). Учебник для вузов. – М.: Норма. – 2000. – Ст.63. [↑](#footnote-ref-42)
43. См., например: Гражданское право. Том 3. Учебник. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПБОЮЛ Рожников, 2001. – Ст. 149. [↑](#footnote-ref-43)
44. См.: Гаврилов Э.П. Постатейный комментарий к Закону РФ "Об авторском праве и смежных правах". – М.: Фонд "Правовая культура", 1996. [↑](#footnote-ref-44)
45. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в РФ. – М.: 1996. – с. 212. [↑](#footnote-ref-45)
46. Моргунова Е.А., Рузанова О.А. Авторское право: Комментарий законодательства. – М.: Экзамен, Право и Закон. – 2004. – Ст. 116. [↑](#footnote-ref-46)
47. Моргунова Е.А., Рузанова О.А. Авторское право: Комментарий законодательства. – М.: Экзамен, Право и Закон. – 2004. – с. 123. [↑](#footnote-ref-47)
48. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28 сентября 1999 г. N 47 "Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах" // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. – 1999. – №11. [↑](#footnote-ref-48)
49. См.: Курманов А. Охрана интеллектуальной собственности и нормы международного и российского права // Юрист вуза. – 2008. – №3. – Ст. 64-65 [↑](#footnote-ref-49)
50. См.: Приказ Госкомитета России по науке и технологиям от 29.01.1997 №13 "О распределении интеллектуальной собственности в договорах на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ..."; Методические рекомендации по определению рыночной стоимости интеллектуальной собственности, утвержденные Минимуществом России 26.11.2002 № СК-4/21297. [↑](#footnote-ref-50)
51. См.: Близнец И.А. Изменение правового регулирования вопросов авторских и смежных прав // Закон. – №10. – 2007. – Ст. 33-37 [↑](#footnote-ref-51)
52. См.: Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в РФ: Учебник – М.: Проспект, 2000. [↑](#footnote-ref-52)
53. Сомов В.П. По-латыни между прочим. – М.: Юристъ, 1997. – Ст. 318. [↑](#footnote-ref-53)
54. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 26 апреля 2007 г. № 14 «О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, о также о незаконном использовании товарного знака». [↑](#footnote-ref-54)
55. Судебная реформа буксует // Vedomosti.ru / Metro. – N 140(1281). – Санкт-Петербург. – 31 июля. – 2007. [↑](#footnote-ref-55)
56. См.: там же. [↑](#footnote-ref-56)
57. . Oboedientia est legis essentia – послушание есть сущность права (лат.). Сомов В.П. По-патыни между прочим. – М.: Юристь, 1997. – Ст. 319.

См.: ст. 2 Канпитуции РФ; си, ст. 2 ГК РФ. [↑](#footnote-ref-57)
58. Необходимо принятие соответствующих нормативных положений Пленумом Верховного Суда Российской Федерации. [↑](#footnote-ref-58)
59. Судебная практика, действующая в России до 1917, по аналогии «долговой ямы». [↑](#footnote-ref-59)
60. См.: Сенников Н.Л. Об ответственности в праве интеллектуальной собственности // Российский судья. – №2. – 2008. – Ст. 19-21. [↑](#footnote-ref-60)
61. См.: Близнец И. А., Леонтьев К. Б. Соотношение договорного и нормативно-правового регулирования в сфере интеллектуальной собственности // Общая теория интеллектуальной собственности. – Статья 9. [↑](#footnote-ref-61)