**ОГЛАВЛЕНИЕ**

Введение

Глава 1. Общая характеристика законодательства об интеллектуальной собственности

§1. Авторские права

§2. Срок охраны авторских прав

Глава 2. Имущественные и лично неимущественные права автора

§1. Имущественные права авторов

§2. Личные неимущественные права авторов

Глава 3. Защита авторских прав

§1. Способы гражданско-правовой защиты авторских прав

§2. Ответственность за нарушение авторских прав

Заключение

Список использованная литература

**ВВЕДЕНИЕ**

Конституция РФ гарантирует каждому свободу литературного, художественного и научного творчества, провозглашает правовую защиту интеллектуальной собственности на уровне закона (ст. 44).

На современном этапе развития общества проблема регулирования правоотношений, складывающихся в области авторского права приобретало все большее значение как в России, так и во всем мире.

Важной задачей государства в области охраны интеллектуальной собственности являются создание эффективного механизма предотвращения и пересечения незаконного использования объектов авторского права.

Институт авторского права имеет специальные и своеобразные черты, отличающие его от всех других институтов гражданского права. Он охраняет не только имущественные интересы авторов, но и их личные права, и интересы,— в том числе нравственные и духовные.

Правоотношения, регулируемые законодательством об авторском праве, выходят далеко за пределы частногражданских отношений и приобретают исключительный интерес как юридический, в связи со своеобразной правовой конструкцией, так и общественный в виду предъявляемых к нему требований культурно—просветительского характера. Одним из главных показателей цивилизованности общества во все времена было и продолжает оставаться сейчас то, какое внимание уделяется в нем развитию науки, культуры и техники. Решение актуальных экономических проблем невозможно без использования интеллектуального потенциала общества. Наука, культура и техника могут успешно развиваться только при наличии соответствующих условий, включая необходимые правовые предпосылки. Нормативное регулирование правоотношений, складывающихся в области науки, литературы и искусства должно отвечать требованиям современной экономической ситуации.

В законодательстве бывшего Советского Союза отсутствовали специальные законы об авторском праве, правовое регулирование обеспечивалось преимущественно подзаконными актами. Исключением являлись нормы авторского права, которые были сосредоточены в специальном законе позднее—в самостоятельным разделе Гражданского Кодекса РСФСР 1964 г.

Прежним законодательством не обеспечивался в достаточной степени уровень правой охраны прав, как самих авторов, так и их правопреемников. Государство без достаточных оснований вмешивалось в отношения между авторами и пользователями. Существовали типовые авторские договоры, носившие нормативный характер. Авторское право, как и право, вообще, было сильно идеализировано, чем и объясняется, в частности, законодательно закрепленная возможность широко использовать авторские произведения в интересах государства и общества в ущерб самим авторам.

Так 9 июля 1993 г. был принят Закон « Об авторском праве и смежных правах». Положения указанного закона получило развитие в ряде подзаконных актов, принятых Президентом РФ, Правительством РФ, Патентным ведомством РФ и иными органами государственного управления.

В течение 10 лет действовал этот закон РФ, но уже назрела необходимость в обновлении его содержания по существу.

24 ноября 2006 г. Государственная Дума РФ приняла четвертую часть Гражданского кодекса Российской Федерацией и Федеральный закон « О введение в действие части четвертой Гражданского кодекса РФ». Эти законы вступили в силу с 1 января 2008 г.

Цель дипломной работы состоит во всестороннем анализе авторского права на литературные произведения в России, характеристике его, как части гражданского права, рассматривания отношений, складывающихся в сфере художественного творчества, а также при использовании обществом его результата.

Задачами являются:

* Исследовать сущность авторского права на литературные произведения;
* Изучать особенности и выявлять противоречия в сфере правового регулирования авторских правоотношений при том или ином способе использования произведений литературного творчества;
* Дать предложения и рекомендации по совершенствованию правового регулирования авторских отношений при том или ином способе использования произведений литературного творчества.

Предмет исследования - авторское право на литературные произведения как инструмент охраны прав и интересов авторов, возникающих у них в результате создания творческого произведения, а также регулятор отношений, возникающих между физическими и юридическими лицами в процессе создания и использования произведений литературы; его формирование как института гражданского права и состояние на разных этапах развития России.

**ГЛАВА 1. Общая характеристика законодательство России об интеллектуальной собственности**

**§ 1. Авторское право**

Правовое регулирование интеллектуальной собственности характеризуется развитой системой источников, представленных как национальным законодательством, так и международными нормативными актами.

Основу правового регулирования отношений интеллектуальной собственности в России составляют нормы Конституции РФ. Это, прежде всего положения о свободе творчества, печати, слова, мысли, неприкосновенности личной жизни, а также право на доступ к информации и культурным ценностям. В соответствии со ст. 44 Конституции РФ «каждому гарантируется свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания. Интеллектуальная собственность охраняется законом».

Право человека заниматься творческой деятельностью может осуществляться как на профессиональной, так и на непрофессиональной (любительской) основе. Профессиональный и непрофессиональный творческий работник равноправны в области авторского права, права на интеллектуальную собственность, охрану секретов мастерства, свободу распоряжения результатами своего труда, поддержку государства.

Конституция определяет место норм об интеллектуальной собственности в российском законодательстве—они относятся к исключительному ведению Российской Федерации (ст. 71).

Содержание юридического института интеллектуальной собственности составляют правовые нормы различной отраслевой принадлежности. Ведущее место среди них занимают нормы гражданского права. Гражданско—правовые нормы определяют понятие и содержание интеллектуальной собственности, регулируют реализацию исключительных прав, а также договорные отношения по предоставлению прав на результаты интеллектуальной деятельности. На интеллектуальную собственность распространяются общие принципы наследования, устанавливаемые гражданским законодательством.

Административно-правовые нормы характеризуют систему управления интеллектуальными правами и контроля за их осуществлением, финансовые – определяют порядок финансирования государством и муниципальными органами государственного заказа в сфере создания и использования объектов интеллектуальной собственности.

Важное место в структуре интеллектуальных правоотношений занимают информационные, а также правовые отношения по поводу использования памятников культуры и других культурных ценностей.

Трудовые нормы характеризуют отношения создателя творческого результата с администрацией предприятий, учреждений, организаций по поводу служебных результатов.

Процессуальные нормы направлены на осуществление в установленной законом форме защиты прав и законных интересов авторов и других правообладателей.

Внутреннее законодательство России об интеллектуальной собственности представлено ГК РФ, федеральными законами и подзаконными актами. Его характерной чертой является внутренняя неоднородность и отсутствие одного нормативного акта, закрепляющего общие начала правового регулирования интеллектуальной собственности. О единой подотросли гражданского права пока можно говорить только в теоретическом плане, как об основе для законопроектных работ в данной области.

Гражданский кодекс РФ определяет принципиальные моменты в гражданско-правовом регулировании интеллектуальной собственности. Он закрепляет основания возникновения и порядок осуществления права интеллектуальной собственности (ч. 1 ст. 2, ст.8), формулирует понятие интеллектуальной собственности (ст. 138), включает ее в содержание правоспособности и дееспособности граждан (ст. 18, 26) и в перечень объектов гражданского права (ст.128), в том числе и в качестве специального объекта отдельных видов обязательств (ст. 769, 1027). Вместе с тем ГК РФ не регулирует напрямую интеллектуальную собственность. Это осуществляется в отношении авторской и промышленной собственности федеральными законами.

При подготовке проекта третьей части ГК РФ предполагалось включить в нее специальный раздел «Право интеллектуальной собственности». Однако разработки кодекса так и не смогли прийти к единому мнению относительно общей концепции этого раздела и содержания важнейших его институтов.[[1]](#footnote-1) Учитывая данное обстоятельство, Совет при Президенте РФ по кодификации гражданского законодательства 28 августа 2000г. рекомендовал разработчикам проекта—Министерству юстиции РФ и Исследовательскому центру частного права—представить Президенту РФ проект части третьей ГК РФ, включающей разделы «Наследственное право» и «Отношения в области международного частного права», и подготовить решение об исключении раздела об интеллектуальной собственности из проекта третьей части ГК РФ.[[2]](#footnote-2) В результате часть третья ГК РФ была принята без раздела, посвященного праву интеллектуальной собственности. И хотя одновременно Совет по кодификации гражданского законодательства выступил Президент РФ с предложением поручить Совету доработку части четвертой проекта ГК РФ, решение вопроса о кодификации законодательства в данной области и разработке части четвертой ГК РФ было отложено до лучших времен.[[3]](#footnote-3)

Только 24 ноября 2006 г. Государственная Дума Российской Федерации приняла четвертую часть Гражданского кодекса Российской Федерации и Федеральный закон «О введение в действие части четвертой Гражданского кодекса РФ».

В то же время, по нашему мнению, четвертая часть ГК РФ является первой попыткой отечественного законодателя комплексно защищать права на объекты интеллектуальной собственности. К числу достоинств Кодекса можно отнести достаточно серьезные санкции за нарушение авторских прав, в частности, допускается возможность ликвидации юридических лиц и предусмотрены жесткие наказания для индивидуальных предпринимателей. При этом решения принимает суд.

Международные источники правового регулирования интеллектуальной собственности, число которых весьма значительно, отличаются высокой степенью унификации, уступая в этом отношении только институтам международной купли- продажи и международного коммерческого арбитража.

Международным договором РФ является международные соглашение, заключенное Российской Федерацией с иностранным государством либо с международной организацией в письменной форме и регулируемое международным правом независимо от того, содержится такое соглашение в одном документе или в нескольких, связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования.

Международные договоры могут заключаться от имени Российской Федерации, от имени Правительства РФ и от имени федеральных органов исполнительной власти.

В число международных договоров РФ входят также действующие международные договоры, заключенные СССР, в отношении которых Российская Федерация продолжает осуществлять международные права и обязательства СССР в качестве государства—продолжателя Союза ССР.[[4]](#footnote-4)

Нормы, содержащиеся в международных договорах РФ, по условиям применения принято делить на две группы: нормы непосредственного действия и нормы, требующие принятия внутреннего нормативного акта РФ. В соответствии с ч. 3 ст. 5 Федерального закона от 15 июля 1995г. «О международных договорах Российской Федерации»[[5]](#footnote-5) положения официально опубликованных международных договоров РФ, не требующие издания внутригосударственных актов для применения, действуют в Российской

Федерации непосредственно. Для осуществления иных положений международных договоров РФ принимаются соответствующие правовые акты.

Международный договор на территории РФ подлежит применению, если Российская Федерация в лице компетентных органов государственной власти выразила согласие на обязательность для нее международного договора посредством одного из действий, перечисленных в ст. 6 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации»[[6]](#footnote-6), а также при условии, что указанный договор вступил в силу для Российской Федерации.

В настоящий момент РФ участвует в большинстве важнейших международных договоров, посвященных охране авторских и смежных прав. К их числу относят:

1) Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886г. в редакции Парижского акта 24 июля 1971г, в которой РФ участвует с 9 марта 1995г. В соответствии со ст. 1 Бернской конвенции государства—участники образуют специальный Союз для охраны прав. Этот договор содержит значительное число унифицированных материально-правовых норм, причем сформулированы они весьма детально. Бернская конвенция имеет обратную силу (распространяется на произведения, которые до ее вступления в силу в соответствующем государстве не охранялись, если еще не истек срок их охраны). Это очень важно для иностранных авторов, так как они приобретают право требовать вознаграждение за свои произведения, ранее опубликованные, во вновь присоединившемся государстве. Впрочем, Россия, как и многие другие участники, при присоединении к Бернской конвенции сделала оговорку о том, что в ее отношениях с иными государствами-участниками данная Конвенция будет применяться без обратной силы[[7]](#footnote-7). На 15 апреля 2001 г. в ней участвуют 148 государств;

2) Всемирная конвенция об авторском праве действует в двух разных редакциях: от 6 сентября 1952г. и от 24 июля 1971г. Россия участвует в обеих редакциях (с 27 мая 1973г. и с 9 марта 1995г. соответственно). Обратной силы данная Конвенция не имеет. В отличие от Бернской Конвенции она содержит значительно меньше материально-правовых норм и использует преимущественно коллизионные нормы;

3) Договор ВОИС по авторскому праву от 20 декабря 1996г. Хотя Россия в нем не участвует, но очень важен потому, что специально посвящен особенностям охраны прав авторов в современных условиях, в том числе охране авторских прав в Сети Интернет. Договор вступил в силу 6 марта 2002 г. На 15 апреля 2002г. участвует 35 государств. Имеет обратную силу (аналогично Бернской конвенции);

4) Международная конвенция об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций от 26 октября 1961 г. (Римская конвенция). Россия в ней не участвует, но ее положения предоставляются весьма важными, так как это основной международный договор, посвященный охране смежных прав. Обратной силы не имеет. На 15 апреля 2001 г. участвует 68 государств.

Таким образом, современная система охраны авторских прав строится на основе нескольких фундаментальных соглашений: Бернской, Всемирной и Римской конвенций, а также ряда принимаемых на основе и соответствии с ними международных договоров (Соглашений ТРИПС, Договоры ВОИС), которые расширяют круг прав, закрепленных в фундаментальных соглашениях, приспосабливают их к современным условиям, не меняя их содержания.

Если международный договор устанавливает правила, отличные от тех, которые установлены каким–либо федеральным законом, то согласие Российской Федерации на обязательность такого международного договора должна быть выражено в форме федерального закона. При этом правила международного договора получают приоритет в применении по отношению к законам РФ.

Правила действующего международного договора РФ, согласие, на обязательность которого было принято не в форме федерального закона, имеют приоритет в применении по отношению к подзаконным нормативным актам, изданным органам государственной власти, заключившим данный договор (ч. 4 ст. 15, ст. 90, 113 Конституции РФ).

Важнейшими международно-правовыми актами общего значения являются Конвенция, утверждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности (Стокгольм, 14 июля 1967г.) и Парижская конвенция об охране промышленной собственности (Париж, 20 марта 1883г.).

Конвенция, утверждающая ВОИС, распространяется на все объекты интеллектуальной собственности. Она призвана содействовать охране интеллектуальной собственности во всем мире путем сотрудничества государств и в соответствующих случаях во взаимодействии с любой другой международной организацией.

**§2. Срок охраны авторских прав**

Срок действия авторских прав является важным элементом авторского законодательства. Для защиты интересов авторов, с одной стороны, и учета интересов общества в целом—с другой, государство обеспечивает охрану одних прав вечно, а других—на определенный срок.

До 1 июня 1973 г. срок охраны авторского права был равен периоду жизни автора и 15 лет после его смерти. С 1 июня 1973 г. и до 3 августа 1992г. срок охраны авторского права составлял период всей жизни автора и 25 лет после смерти. Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик, введенные в действие с 3 августа 1992г., увеличили срок охраны авторского права после смерти автора до 50 лет. Данный срок охраны применялся к тем произведениям, срок действия авторского права на которые не истек на дату вступления в силу вышеуказанных Основ гражданского законодательства.

С 1 января 2008г. вступил в действие часть четвертая Гражданского кодекса Российской Федерации, регулирующая отношения интеллектуальной собственности (ст. 1281 ГК РФ).

Что касается изменений о сроке авторских прав, то в ст. 1281 ГК РФ оно не претерпела изменений. Срок охраны авторских прав по части четвертой ГК РФ остался тот же, действует в течение всей жизни автора и 70 лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора.

В случае если произведение создано в соавторстве, то право на произведение действует в течение всей жизни и 70 лет после смерти последнего из соавторов.

Если же произведение впервые вышло в свет после смерти автора, то авторское право на него действует в течение 70 лет после его выпуска. Для тех, кто работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней, 70-летний срок увеличивается на 4 года.

Исчисление сроков действия авторского права начинается с 1 января года, следующего за годом, в котором имел место юридический факт, являющийся основанием для начала течения срока.

Изложенное относится также к имущественным авторским правам. Ряд лично неимущественных прав автора, а именно право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора, охраняется бессрочно. Некоторые исследователи отмечают, что в данном случае не совсем правильно говорить о бессрочной охране указанных прав, так как они в силу своей неразрывной связи с личностью автора не могут существовать после его смерти. После смерти автора данные юридические феномены признаются и охраняются уже не как субъективные права, а как общественные интересы, нуждающиеся в признании и защите.

В соответствии с Законом РФ № 1761-1 от 18 октября 1991 г. «О реабилитации жертв политических репрессий» (с последующими изменениями и дополнениями) «политическими репрессиями признаются различные меры принуждения, применяемые государством по политическим мотивам, в виде лишения жизни или свободы, помещения на принудительное лечение в психиатрические лечебные учреждения, выдворения из страны и лишения гражданства, выселение групп населения из мест проживания, направления в ссылку, высылку на спецпоселение, привлечение к принудительному труду в условиях ограничения свободы, а также иное лишение или ограничение прав и свобод лиц, признававшихся социально опасным для государства или политического строя по классовым, социальным, национальным, религиозным или иным признакам, осуществляющееся по решениям судов и других органов, наделявшихся судебными функциями, либо в административном порядке органами исполнительной власти и должностными лицами и общественными организациями или их органами, наделявшимися административными полномочиями».

Данный Закон в части порядка реабилитации распространяется на лиц, подвергшихся политическим репрессиям на территории РФ.

Заявления заинтересованных лиц рассматриваются органами прокуратуры, которые по результатам расследования выдают справки о реабилитации заявителям, а при отсутствии таковых периодически предоставляют сведения о реабилитированных для публикации в печати.

В отношении репрессированных и реабилитированных посмертно авторов 70-летний срок начинает действовать с 1 января года, следующего за годом реабилитации. К произведениям реабилитированных авторов, изданных после их смерти, применяется правило о 70—летнем сроке охраны произведения, впервые выпущенного в свет после смерти автора.

Положения указанной статьи на практике вызывали немало вопросов. Например, какую норму ст. 1281 ГК РФ следует применять, если произведение реабилитированного автора выпущено в свет после его смерти, но до его реабилитации?

По нашему мнению, было бы справедливо применить норму п. 4 ст. 1281 ГК РФ.

Если говорить о произведениях, выпущенных в свет после смерти реабилитационного автора, то к указанным произведениям следует применять норму п. 3 ст.1281: «Исключительное право на произведение, обнародованное после смерти автора, действует в течение 70 лет после обнародования произведения, считая с 1 января года, следующего за годом его обнародования, при условии, что произведение было обнародовано в течение 70 лет после смерти автора».

Вопрос, связанный с применением ранее действовавшего 50 летнего срока охраны произведения, в том числе реабилитированных авторов, не раз рассматривался судами.

В качестве примера, можем рассмотреть факт из судебной практики рассмотренной до вступления нового законодательства.

Истец, наследник авторского права на перевод произведения, обратился в суд в 2003 г. в связи с тем, что издательство без договора с ним воспроизвело в печати вышеуказанный перевод.

Автор перевода умерла 21 марта 1994 г., соответственно на отношения по принятию наследства распространяется нормы старого ГК РСФСР (разд. 7).

В соответствии со ст. 546 ГК РСФСР признается, что наследник принял наследство, когда он фактически вступил во владение наследственным имуществом или когда подал нотариальному органу по месту открытия наследства заявление о принятия наследства. Указанные действия должны быть совершены в течение шести месяцев со дня открытия наследства.

Наследник подал заявление в 1-ю Государственную нотариальную контору г. Москвы о вступлении в права наследования, в связи, с чем 20 июня 1994 г. нотариус этой конторы завел наследственное дело и выдал запрос в органы Госавтоинспекции г. Москвы.

Статьей 557 ГК РСФСР установлено, что наследник, призванный к наследованию, может просить нотариальную кантору по месту открытия наследства выдать свидетельство о праве на наследство.

Получение свидетельства о праве на наследство является правом, а не обязанностью наследников, принявших наследство. Свидетельство о праве на наследство служит лишь доказательством наличия у лица наследственных прав. Отсутствие свидетельства о праве на наследство не влечет утрату этого права, если наследство принято в соответствии со ст. 546 ГК РСФСР (п. 9 постановления Пленума Верховного Суда РСФСР от 26 марта 1974 г. и Бюллетень Верховного Суда РСФСР. 1976. № 7.).

Получено свидетельство о праве на наследство 31 марта 2003 г.

Таким образом, истец является наследником авторского права переводчицы с 1994 г.

Наследник проживает на территории другого государства, и у него не было возможности установить факты использования перевода и решить пользователями вопросы, связанные с бездоговорным изданием переводов изданий, права на которые принадлежат ему.

Наследник является правообладателем произведения в силу Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах», поскольку авторское право переходит по наследству (ст. 29 Закона).

Перевод является объектом, охраняемым авторским правом (ст. 12 Закона). После смерти автора авторское право действует в течение 50 лет, начиная с 1 января года, следующего за годом смерти автора (ст. 27, п. 1, Закона).

Таким образом, использованный ответчиком перевод охраняется авторским правом.

В соответствии со ст. 138 ГК РФ использование результатов интеллектуальной деятельности, которые является объектом исключительных прав, может осуществляться третьими лицами только с согласия правообладателя.

В ст. 16 Закона перечислены исключительные имущественные права, которые переходят по наследству, в том числе права на воспроизведение, распространение, переделку.

Таким образом, любой пользователь, который намерен издать перевод, знает, что нельзя «свободно» использовать произведение (т.е. без разрешения правообладателя), пока оно не перешло в общественное достояние (т.е. пока не истек срок действия авторского права на произведение ст. 28 Закона).

Опубликование издателем информации в различных периодических изданиях о розыске наследника свидетельствует лишь о том, что издательство его искало. Однако, не найдя наследника, издательство в силу того, что перевод охраняется авторским правом на территории РФ, обязано было воздержатся от издания, не издавать перевод. У издательства был иной выход - заказать новый перевод другому автору и использовать именно этот вариант.

Таким образом, не найдя правообладателя и издавая перевод без договора, издательство сознательно шло нарушение авторского права.

Было бы абсурдным полагать, что издательство, не договорившись с наследником, например, о размере вознаграждения за уступку прав на использование произведения, т.е. не согласовав одно из существенных условий договора и при этом вопреки нормам Закона выпустив в свет произведение без договора с правообладателем, действовало правомерно. Требование Закона о заключении договора фактически проигнорировано издательством.

В рассматриваемом случае издатель, не найдя правообладателя, вопреки требованиям Закона издал произведение, в другом случае издатель, не договорившись с правообладателем о размере вознаграждения, также проигнорировав требования Закона, выпустил произведение в свет. Как в первом, так и во втором случае издатель нарушил авторские права.

За нарушение требований Закона нарушитель обязан нести ответственность.

Представитель издательства в судебном заседании заявил, что издательство не знало о существовании наследника.

Вместе с тем издатель имел возможность, зная адрес последнего места жительства автора, обратиться к нотариусу и выяснить, подавали ли наследники заявление о вступлении в права наследства. Однако этого сделано не было.

Издатель, не найдя наследника и посчитав, видимо, что у переводчицы наследников нет, не только бездоговорно воспроизвел перевод, но и внес в текс перевода изменения без какого бы то ни было разрешения, не имея на это правовых оснований.

При сличении текста перевода в двух изданиях равного формата даже обычному читателю видно, что текст не идентичен.

Ряд абзацев исключен из текста перевода, другие абзацы изменены.

В «миникнижке» текст перевода начинается иными словами, в отличие от текста оригинального перевода.

Факт внесения изменений в перевод был очевиден, текст перевода изменен.

В соответствии со ст. 16 Закона, где перечислены имущественные права автора, среди прочих указано исключительное право автора переделывать или другим образом перерабатывать произведение.

Ответчик не имел разрешения правообладателя и не получал право на переделку произведения, соответственно он нарушил и это имущественное право, которое в силу ст. 29 Закона перешло к наследнику автора.

Истец выбрал меры восстановления его нарушенных прав путем взыскания с ответчика дохода. Взыскание дохода и получение компенсации возможно при доказанности факта правонарушения.

Факт правонарушения был доказан. Ответчик также его подтвердил и не смог предъявить договор с правообладателем на использование перевода.

Предъявитель ответчика в одном из судебных заседаний заявил, что готов выплатить авторское вознаграждение в сумме 40 тыс. руб. Позже, в объяснениях на иск, ответчик уже заявлял не о готовности возместить убытки, а о намерении выплатить компенсацию, но только в сумме 12 750 руб. Вместе с тем копии договоров ответчика с художником иллюстраций свидетельствуют, что суммы, полученные последним за иллюстрации, составляют более 150 тыс. руб. (5 тыс. руб. + 20 тыс. руб. + 5 % от отпускной цены экземпляра + 120 тыс. руб.). Иллюстрированный ряд издания составлял примерно половину объема книг.

Однако исковым требованием истца являлось требование о взыскании дохода, что соответствует ст. 49 Закона. Ни суд, ни ответчик не вправе изменить предмет иска и требование истца.

В соответствии с п. 2 ст. 15 ГК РФ если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, то лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения (наряду с другими убытками) упущенной выгоды в размере не меньше, чем такие доходы.

Размер всего незаконного дохода можно определить расчетным путем исходя из тиража и стоимости одного экземпляра книги.

В соответствии со ст. 247 Налогового кодекса РФ прибылью признаются полученные доходы, уменьшенные на величину произведенных расходов.

Ответчик подменял понятие «доход» на понятие «прибыль», пытаясь уменьшить цену иска.

В судебном заседании было установлено, что перевод издан без договора с правообладателем, тем самым нарушены его авторские права.

В силу ст. 50 Закона контрафактные экземпляры произведения подлежат обязательной конфискации.

Не будь инициативы издательства в издании книг (перевода), не было бы нарушений авторских прав истца.

Таким образом, причиненная связь между правонарушением-воспроизведением в печати перевода, его переделка без разрешения наследника и без получения права на распространение, и действиями ответчика-издательства, очевидна.

В книгах для детей иллюстративный и текстовой материал имеют равноценное значение.

В связи с этим правообладатель на текст вправе требовать половину дохода, полученного от реализации книги, поскольку в случае, если бы издательство выпустило в свет бездоговорно и иллюстративный материал, у правообладателей художника и переводчика было бы равное право требования дохода, полученного издателем от использования произведений, включенных в книгу.

Авторские права иностранного автора не охранялись на территории РФ в 2003 г., поскольку впервые книга была опубликована (выпущена в свет) в 1951 г. вне территории России.

Вместе с тем произведения иностранных авторов начали охраняться на территории РФ с 27 мая 1973 г., с даты присоединения СССР к Всемирной конвенции об авторском праве (Россия является правопреемницей Советского Союза).

Таким образом, данное произведение иностранного автора на территории РФ не охранялось. Соответственно издательство (ответчик) могло использовать оригинальное произведение без разрешения автора (наследника автора), т.е. наследники иностранного автора не вправе претендовать на часть дохода, полученного издателем.

Между тем наследник переводчика вправе предъявить требование о взыскании половины дохода, полученного издательством.

Кроме того, при подсчете отдельно текста и иллюстрированного материала объем, занимаемый текстом, равен 8, 16 авторское листа, а объем, занимаемой в книге иллюстрациями, составляет 8,8 авторского листа.

Подсчет производился по изданиям: «Памятная книга редактора» (М., 1988. Составитель: Мильчин А. Э.); П.Г.Гиленсон «Подсчет объема авторского и издательского оригинала, а также издания» и на основании Инструкции по исчислению объема литературного произведения в авторских листах и Инструкции по исчислению объема книжно-журнальных и изобразительных изданий в учетно-издательских листах (введены в действие приказом ОГИЗ № 51 от 22 февраля 1940 г.).

Таким образом, и по объему, занимаемому в книгах, текст и иллюстративный материал делятся практически поровну.

Расчет цены иска был следующим.

1. В соответствии с Инструкцией по иссечению объема книжно-журнальных и изобразительных изданий в учетно-издательских листах (приказом ОГИЗ № 51 от 22 февраля 1940 г.,:

учетно-издательский лист (авторский лист) равен 40 000 печатных знаков. Под знаками подразумеваются видимые печатные знаки (буквы, знаки препинания, цифры и т.п.) и каждый пробел между словами, а также приравниваются 3000 см² графического материала.

Графический материал в книжно-журнальных изданиях, в том числе графические заставки и концовки, во всех случаях подсчитываются по площади, занятой рисунками, с переводом этой площади в учетно-издательские (авторские) листы из расчета 3000см² на один учетно

издательский лист и с применением п. 44 и 45 Инструкции по исчислению объема литературного произведения в авторских листах.

2.В соответствии с п. 44 Инструкции по исчислению объема литературного произведения в авторских листах (введена в действие приказом ОГИЗ № 51 от 22 февраля 1940 г.):

рисунок, имеющий непрямоугольную форму, подсчитывается по площади прямоугольника, в который может быть вписан данный рисунок.

Всего в рассмотренном издании условных 55 страничных (полосных) иллюстраций.

Данная цифра определена путем подсчета всего иллюстрированного материала, включая оборочные, полуполосные и полосные иллюстрации.

Площадь прямоугольника (иллюстрации) определялась путем умножения длины на ширину каждого рисунка и путем сложения всего количества площадей каждого рисунка. Путем подсчета определено, что площадь 55 страничных рисунков составляет 26977,25 см².

Разделив общую площадь на 3000 см², получаем 8,8 авторского листа, которые занимает иллюстрированный материал.

Подсчеты авторских листов текста позволяет сделать вывод, что текст занимает в издании 8,16 авторского листа, т.е. половину объема издания занимает текст.

В связи с этим наследник вправе был предъявить требование о взыскании половины дохода, полученного издательством.

Что касается охраны российских авторов за пределами России, то произведения российских авторов, используемые иностранными пользователями вне Российской Федерации, охраняются на основании международных договоров, участницей которых является Россия, по национальному законодательству той страны, где используется произведение.

Так, например, по российскому законодательству автору-сценографу и хореографу полагается выплачивать поспектакльное вознаграждение. Однако не во всех странах законы предусматривают такой порядок выплаты вознаграждения для национальных авторов. Соответственно и российские авторы не вправе претендовать на указанное вознаграждение в случае использования созданных ими произведений в данном государстве.

На территории Болгарии, Бразилии, Греции, Испании, Италии, Латвии, Литвы, Польши, Франции произведения хореографии охраняются авторским правом. Произведения сценографии охраняются национальным законодательством на территории Бразилии, Греции, Латвии.

Однако это не означает, что театры перечисленных выше стран не вправе на основании договоренностей выплачивать вознаграждение сценографам «напрямую» либо через Российское авторское общество, членам которого они могут являться.

Кроме того, в период, когда на территории России действовал 50-летний срок охраны, а в других государствах он составлял 70 лет, произведения российских авторов, например, И.Ильфа и Е.Петрова, прекратили охраняться в России, но в других странах их наследники имели возможность получать соответствующее вознаграждение за использование произведений указанных авторов.

К сожалению, заключая договоры с иностранными издателями, российские правообладатели не знают особенности национального законодательства той страны, где произведение будет выпущено в свет. В связи с этим условия заключаемых договоров порой содержат положения, которые на практике, в случае если договор со стороны издателя не будет исполняться, просто невыполнимы.

Как правило, иностранный издатель, заключая договор на издание произведения российского автора, предлагает для подписания проект, по которому автор уступает издателю исключительное право «на размножение и распространение территориально неограниченно произведения во всех печатных и физических электронных изданиях без ограничения количества на период действия законного авторского права».

Это охватывает и право «целого или частичного предварительного или последующего издания произведения, включая опубликованные в газетах и журналах, выдачи лицензий на издания в других странах для различных изданий, как в мягком обложке, так и издание книжным клубом, как для школьных изданий, репринтных изданий книжных сообществ, так и для электронных изданий, право издания микрокопировальных изданий, право других форм размножения, например, фотомеханических, право записи на звуковых и видеоносителях для повторного воспроизведения, право на воспроизведение произведения третьими лицами, право на воспроизведение и звукозаписи или передачи громкоговорителем, право на чтение по радио и телевидению…».

Предлагаемый иностранным издателем проект договора не является обязательным для автора, который вправе не согласится с указанным проектом договора, он может и должен внести в него те изменения, которые бы отражали его волю и предложения по использованию произведения, а также защищали бы его интересы.

Важным является условия выплаты аванса при подписания договора, а также договоренность о вступлении его в силу при получении автором частичного вознаграждения (аванса). Кроме того, следует вносить в договор обязательства издателя направлять автору отчеты о количестве изготовленных и проданных экземпляров произведения, а также возможность ознакомиться с документацией, связанной с изданием и реализацией тиража.

Как правило, в договор включается условие о выплате автору с каждого проданного экземпляра процентных отчислений. В договорах по-разному указывается это условия. В одних случаях автору выплачиваются отчисления исходя из полной отпускной цены за вычетом НДС, в других указываются процентные отчисления от прибыли, в-третьих, говориться о выплате вознаграждений с каждого проданного и оплаченного экземпляра, уменьшенных на сумму НДС (нетто-цена).

Если страна использования произведения является одним из государств бывшего СССР, проблемы с защитой нарушенных прав решить проще, чем когда работа издана на территории США. Однако русский язык является одним из официальных не во всех государствах бывшего Советского Союза. Поэтому исковое заявление следует составить на официальном языке страны, куда иск направляется для рассмотрения и где конфликт будет разрешаться по существу.

В качестве примера можно рассмотреть отдельные статьи законов по авторскому праву некоторых стран бывшего СССР, предусматривающие способы защиты нарушенных авторских прав.

В силу ст. 44-45, 47 Закона Азербайджанской республики «Об авторском праве и смежных правах» №115-1Г от 5 июня 1999 г. предусматривают, что нарушение авторских и смежных прав влечет за собой гражданскую, административную и уголовную ответственность. Обладатели авторских прав вправе требовать прекращения действий, нарушающих или создающих опасность нарушения их прав. В целях защиты они вправе обратиться в суд, который вместо возмещения убытков может взыскать с лица, допустившего нарушение, доход, приобретенный в результате нарушения авторских прав. Либо вместо возмещения убытков или взыскания дохода истребовать иную компенсацию в размере от 100 до 500 тыс. МРОТ.

Закон Республики Армения «Об авторском праве и смежных правах», принятый Национальным Собранием 8 декабря 1999 г., в ст. 43 перечисляет меры защиты авторского права, в том числе обладатель авторского права может требовать от нарушителя:

признание своих прав, восстановления положения, существовавшего до правонарушения и приостановлений действий, нарушающих права или содержащих угрозу нарушения, сам контрафактный экземпляр, его конфискации или уничтожения, возмещения убытков, включая упущенную выгоду, уплату денежной компенсации, которую устанавливает суд, куда правообладатель может обратиться с требованием о приостановлении нарушителем права информации о третьих лицах, участвующих в производстве и распространении экземпляров произведения и об источниках их приобретения и путях распространения. Правонарушитель, отказывающийся от предоставления указанной информации, несет ответственность в порядке, установленном законодательством Республики Армении. Суд может принять меры по обеспечению иска - наложить запрет на все предполагаемые контрафактные экземпляры сочинений, а также материалы и оборудование, предназначенные для создания и воспроизведения, запретить выполнение определенных действий.

Вышесказанное свидетельствует о схожих формулировках норм по защите авторских прав в законодательстве стран бывшего СССР.

**ГЛАВА 2. Имущественные и лично неимущественные права авторов**

авторское право защита литературное произведение

**§1. Имущественные права авторов**

Суть исключительного (имущественного права) по новому законодательству состоит, прежде всего, в том, что гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. При этом отсутствие запрета не считается разрешением. Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением предусмотренных законом случаев. Использование результатов интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, если оно осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность.

Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (кроме исключительного права на фирменное наименование) может принадлежать одному лицу или нескольким лицам совместно.

Как и ранее, в определенных случаях, предусмотренных законом, исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признается и охраняется при условии государственной регистрации такого результата или такого средства. В случаях когда результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации подлежит государственной регистрации, отчуждение исключительного права на такой результат или такое средство по договору, залог этого права и предоставление права использования такого результата или такого средства по договору, а равно переходу исключительного права без договора также подлежат государственной регистрации.

Новеллами части четвертой ГК РФ является положения о том, что государственная регистрация отчуждения исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации по договору, государственная регистрация залога этого права, а также государственная регистрация предоставления права использования такого результата или такого средства по договору осуществляются посредством государственной регистрации соответствующего договора. Несоблюдение требования о государственной регистрации договора об отчуждении исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации либо о предоставлении другому лицу права использования такого результата или средства влечет недействительность соответствующего договора. При несоблюдении требования о государственной регистрации перехода исключительного права без договора такой переход считается несостоявшимся.

Более детально по сравнению с ранее действовавшим законодательством в главе ГК РФ регламентируется вопрос распоряжения исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности, при этом правообладателю предоставляются более широкие возможности для этого. Так, правообладатель может по-своему распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом, в том числе путем его отчуждения по договору лицу (договор об отчуждении исключительного права) или предоставление другому лицу права использования соответствующих результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор). Условия договора об отчуждении исключительного права или лицензионного договора, ограничивающие право гражданина создавать результаты интеллектуальной деятельности определенного рода или в определенной области интеллектуальной деятельности либо отчуждать исключительное право на такие результаты другим лицам, ничтожны. В случае заключения договора о залоге исключительного право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации залогодатель вправе в течение действия этого договора использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации и распоряжаться исключительным правом на такой результат или на такое средство без согласия залогодержателя, если договором не предусмотрено иное.

В главе 69 ГК РФ предусматривается два новых (для ГК РФ) вида договоров: договор об отчуждении исключительного права и лицензионный договор.

По договору об отчуждении исключительного права одна сторона- правообладатель - передает или обязуется передать свое исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации в полном объеме другой стороне- приобретателю. К договорам о расторжении исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, в том числе к договорам об отчуждении исключительного права и к лицензионным (сублицензионным) договором, применяются общие положения об обязательствах (ст.307-419 ГК РФ) и о договоре (ст.420-453 ГК РФ), поскольку иное не установлено законодательством и не вытекает из содержания или характера исключительного права. Заключение лицензионного договора не влечет за собой перехода исключительного права к лицензиату.

Договор об отчуждении исключительного права заключается в письменной форме и подлежит государственной регистрации в случаях, предусмотренных пунктом 2 статьи 1232 ГК РФ. Несоблюдение письменной формы и требования о государственной регистрации влечет недействительность договора. По договору об отчуждении исключительного права приобретатель обязуется уплатить правообладателю предусмотренное договором вознаграждение, если договором не предусмотрено иное. При отсутствии в возмездном договоре об отчуждении исключительного права условия о размере вознаграждения или порядке его определения договором, он считается незаключенным. При этом правила определения средней цены на аналогичное право (п.3 ст.424 ГК РФ) не применяется.

Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации переходит от правообладателя к приобретателю в момент заключения договора об отчуждении исключительного права, если соглашением сторон не предусмотрено иное. Если договор подлежит государственной регистрации (п.2 ст. 1232 ГК РФ), исключительное право на такой результат или на такое средство переходит от правообладателя к приобретателю в момент государственной регистрации этого договора.

При существенном нарушении приобретателем обязанности выплатить правообладателю в установленный договором об отчуждении исключительного права срок вознаграждение за приобретение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (подп. 1 п. 2 ст. 450 ГК РФ) прежний правообладатель вправе требовать в судебном порядке перевода на себя прав приобретателя исключительного права и возмещения убытков, если исключительное право перешло к его приобретателю.

Если исключительное право не перешло к приобретателю, то при нарушении им обязанности выплатить в установленный договором срок вознаграждение за приобретение исключительного права правообладатель может отказаться от договора в одностороннем порядке и потребовать возмещения убытков, причиненных расторжением договора.

По лицензионному договору одна сторона- обладатель исключительного право на результат интеллектуальной деятельности на средство индивидуализации (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого результата или такого средства в предусмотренных договором пределах. Лицензиат может использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации только в пределах тех прав или теми способами, которые предусмотрены лицензионным договором. Право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, прямо не указаны в договоре, не считается предоставленным лицензиату. Лицензионный договор заключается в письменной форме.

В лицензионным договоре должна быть указана территория, на которой допускается использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Если территория, на которой допускается использование такого результата или такого средства, в договоре не указано, лицензиат вправе осуществлять их использование на всей территории РФ.

Срок, на который заключается лицензионный договор, не может превышать срока действия исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации. В случае, когда в лицензионном договоре срок его действия не определен, договор считается заключенным на пять лет. В случае прекращения исключительного права лицензионный договор прекращается.

По лицензионному договору лицензиат также обязуется уплатить лицензиару обусловленное договором вознаграждение, если договором не предусмотрено иное. При отсутствии в возмездном лицензионном договоре условия о размере вознаграждения или порядке его определения договор считается незаключенным. Помимо цены лицензионный договор должен предусматривать:

1)предмет договора путем указания на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, право использования которых предоставляется по договору с указанием в соответствующих случаях номера и даты выдачи документа, удостоверяющего исключительное право на такой результат или на такое средство (патент, свидетельство); 2) способы использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации.

Переход исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации к новому правообладателю не является основанием для изменения или расторжения лицензионного договора, заключенного предшествующим правообладателем.

Лицензионный договор может предусматривать:

1) предоставление лицензиату права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации с сохранением за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам (простая (неисключительная) лицензия);

2) предоставление лицензиату права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации без сохранения за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам (исключительная лицензия).

Если лицензионным договором не предусмотрено иное, лицензия предполагается простой (неисключительной).

В процессе исполнения лицензионного договора лицензиат обязан предоставлять отчеты об использовании результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, если лицензионным договором не предусмотрено иное. Если в лицензионным договоре, предусматривающем предоставление отчетов об использовании результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, отсутствует условия о сроке и порядке их предоставления, лицензиат обязан предоставлять такие отчеты лицензиару по его требованию.

В течение срока действия лицензионного договора лицензиар обязан воздержаться от каких-либо действий, способных затруднить осуществление лицензиатом предоставленного ему права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах.

При нарушении лицензиатом обязанности уплатить лицензиару в установленный лицензионным договором срок вознаграждение за предоставление права использования произведения науки, литературы и искусства (гл. 70 ГК РФ) либо объектов смежных прав (гл. 71 ГК РФ) лицензиар может в одностороннем порядке отказаться от лицензионного договора и потребовать возмещения убытков, причиненных расторжением такого договора.

Правовой регламентации сублицензионного договора посвящена статья 1238 ГК РФ. При письменном согласии лицензиара лицензиат может по договору предоставить право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации другому лицу (сублицензионный договор). По сублицензионному договору сублицензиату могут быть предоставлены права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации только в пределах тех прав и тех способов использования, которые предусмотрены лицензионным договором для лицензиата. Сублицензионный договор, заключенный на срок, превышающий срок действия лицензионного договора, считается заключенным на срок действия лицензионного договора. Ответственность перед лицензиаром за действия сублицензиата несет лицензиат, если лицензионным договором не предусмотрено иное.

Новым институтом гражданского права является институт принудительной лицензии. Так в случаях, предусмотренных ГК РФ, суд может по требованию этому лицу на указанных в решении суда условиях права исполнения результата интеллектуальной деятельности, исключительное право на который принадлежит другому лицу (принудительная лицензия).

И третьим видом остается договор авторского заказа (ст. 1288 ГК РФ)[[8]](#footnote-8). По договору авторского заказа одна сторона (автор) обязуется по заказу другой стороны (заказчика) создать обусловленной договором произведение науки, литературы или искусства на материальном носителе или в иной форме.

Материальный носитель произведения передается заказчику в собственность, если соглашением сторон не предусмотрена его передача заказчику во временное пользование. Договор авторского заказа может быть предусмотрено отчуждение заказчику исключительного права на произведение, которое должно быть создано автором, или предоставление заказчику права использования этого произведения в установленных договором пределах. В случае, когда договор авторского заказа предусматривает отчуждение заказчику исключительного права на произведение, которое должно быть создано автором, к такому договору соответственно применяются правила ГК РФ о договоре об отчуждении исключительного права, если из существа не вытекает иное.

Произведение, создания которого предусмотрено договором авторского заказа, должно быть передано заказчику в срок, установленный договором. Договор, который не предусматривает и не позволяет определить срок его исполнения, не считается заключенным.

В случае, когда срок исполнения договора авторского заказа наступил, автору при необходимости и при наличии уважительных причин для завершения создания произведения предоставляется дополнительный льготный срок продолжительностью в одну четвертую часть срока, установленного для исполнения договора, если соглашением сторон не предусмотрен более длительный льготный срок.

По исчислении льготного срока заказчик вправе в одностороннем порядке отказаться от договора авторского договора. Заказчик также вправе отказаться от договора авторского заказа непосредственно по окончании срока, установленного договором для его исполнения, если договор к этому времени не исполнен, а из его условий явно вытекает, что при нарушении срока исполнения договора заказчик утрачивает интерес к договору.

Принятый закон предусматривает возможность перехода исключительного права к другим лицам без договора. Переход исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации к другому лицу без заключения договора с правообладателем допускается в случаях и по основаниям, которые установлены законом, в том числе в порядке универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица) и при обращении взыскания на имущество правообладателя. Здесь есть только один нюанс: в составе выморочного имущества исключительное право не передается (п. 2 ст. 1283 ГК РФ). Иными словами, если у обладателя исключительного права нет наследников ни по закону, ни по завещанию, то все его имущество, кроме исключительного права на произведение, переходит к государству, а произведение переходит в общественное достояние.

Подробнейшим образом вновь принятое законодательство в области интеллектуальной собственности регламентирует возможности свободного произведения. Статьей 1275 ГК РФ предусматривается свободное использование произведения путем репродуцирования. При этом в ч. 4 ГК РФ на законодательном уровне дается определение понятию репродуцирования, что само по себе является новеллой российского законодательства. Так под репродуцированием понимается факсимильное воспроизведение произведения с помощью любых технических средств, осуществляемое не в целях издания. Репродуцирование не включает воспроизведение произведения или его копий в электронной, оптической или иной машиночитаемой форме, кроме случаев создания с помощью технических средств временных копий, предназначенных для осуществления репродуцирования.

По сравнению с ранее действовавшим законодательством перечень случаев использования произведения путем репродуцирования несколько сократил. Так была исключена такая возможность, как исполнение отдельных статей и малообъемных произведений, правомерно опубликованных в сборниках, газетах и других периодических изданиях, коротких отрывок из правомерно опубликованных письменных произведений образовательными учреждениями для аудиторных занятий.

Не менее актуальным является вопрос о применении к договорам, заключенным до введения в действие части четвертой ГК РФ.

Согласно п. 1 ст. 4 ГК РФ акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие. Из этого правила есть исключения. Во-первых, действие закона распространяется на отношения, возникшие до его введения в действие, когда это прямо предусмотрено законом (ч.2 п. 1 ст. 4 ГК РФ). Во-вторых, по отношениям, возникшем до введения в действие акта гражданского законодательства, он применяется к правам и обязанностям, возникшие после введения его в действие (п. 2 ст. 4 ГК РФ). В-третьих, отношения сторон по договору, заключенный до введения в действие акта гражданского законодательства, регулируются в соответствии со ст. 422 ГК РФ (п. 2 ст. 4 ГК РФ). Таким образом, правило о действии норм о договорах во времени содержится в ст. 422 ГК РФ, согласно п. 2 которой если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила, иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров. Таким образом, нормы закона могут иметь обратную силу только в том случае, если законом предусмотрено его действие с обратной силой и если нормы закона являются императивными. Принцип действия норм закона о договоре без обратной силы получил отражение в ст. 7 Федерального закона «О введении в действие части четвертой ГК РФ» от 18 декабря 2006 г. № 231- ФЗ. В ст. 7 вышеупомянутого Федерального закона предусмотрено, что нормы части четвертой Кодекса о порядке заключения и форме договоров, а также об их государственной регистрации применяются к договорам, заключенным после введения в действие четвертой части Кодекса, в том числе к договорам, предложения заключить которые направлены до 1 января 2008 г. и которые заключены после 1 января 2008 г.

Вместе с тем из правил о том, что закон о договорах не имеет обратной силы Федеральным законом о введении в действие части четвертой ГК РФ установлен ряд исключений.

Первое исключение содержится в положениях части второй ст. 5 Федерального закона о введении в действие части четвертой ГК РФ, согласно которой по правоотношениям, возникшим до введения в действие части четвертой Кодекса, она применяется к тем правам и обязанностям, которые возникнут после введения ее в действие.

Второе исключение из правила предусмотрено в ч. 1 ст. 8 ГК РФ, которое предусматривает возможность применения норм о договорах с обратной силой, т. е. позволяет применить положения четвертой части ГК РФ к договорным отношениям, возникшим до вступления ее в силу. Так, согласно ч. 1 ст. 8 этого закона обязательные для сторон договора нормы части четвертой Кодекса об основаниях, о последствиях и о порядке распоряжения договоров применяются также к договорам, которые продолжают действовать после введения в действие части четвертой Кодекса независимо от даты их заключения.

В части 2 ст. 8 Федерального закона о введении в действие части четвертой ГК РФ предусмотрено еще одно—третье исключение из правила о том, что нормы о договорах не имеют обратной силы. В этом законе предусмотрено, что обязательные для сторон договора нормы части четвертой об ответственности за нарушение договорных обязательств применяются, если соответствующие нарушения были допущены после введения в действие части четвертой Кодекса, за исключением случаев, когда в договорах, заключенных до 1 января 2008 г., предусматривалось иная ответственность за такие нарушения. Таким образом, положения части четвертой ГК РФ об ответственности за нарушение договорных обязательств применяются к договорам, заключенным до вступления в силу четвертой части ГК РФ при наличии следующих условий: нарушение условий договора имело место после 1 января 2008 г.; норма об ответственности за данное нарушение условий договора в четвертой части ГК РФ является императивной; в договоре не предусмотрена иная ответственность за данное нарушение условий договора.

**§2. Личные неимущественные права авторов**

Неимущественные права не относятся по своей специфике к экономическим правам, это права личные. Произведение есть выражение творческих качеств автора. Соответственно автор имеет право требовать защиты своего произведения от искажения, плагиата и других нарушений.

Личные неимущественные права неотчуждаемы от автора, они не могут передаваться другим лицам и являться бессрочными.

ГК РФ закрепила за автором личные неимущественные права:

1) право признаваться автором произведения (право авторства, ст. 1265 ГК РФ);

2) право использовать или разрешать использовать произведение под подлинным именем автора, псевдонимом либо без обозначения, т.е. анонимно (право на авторское имя, ст. 1265 ГК РФ);

3) право на неприкосновенность произведения, означающее запрет следующих действий:

— внесение без согласия автора в его произведение изменений, сокращений и дополнений,

— снабжения произведения иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или какими бы то ни было пояснениями (ст. 1266 ГК РФ).

Ранее существовало похожее право, именующееся «правом на защиту репутации автора», но оно предполагало необходимость доказывания того, что внесение изменения, искажения и т. д. порочат репутацию автора, без чего защита не предоставлялась;

4) право на обнародование (обнародование-действие, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения, ст. 1268 ГК РФ).

Новым в четвертом пункте является: если автор передал по договору произведение другому лицу для использования, то считается, что он согласился на обнародование этого произведения.

Авторское право распространяется как на обнародованные, так и на необнародованные произведения, а значит, для осуществления охраны интересов автора обнародование произведения совсем не обязательно.

Личные неимущественные права принадлежат автору независимо от его имущественных прав и, что очень важно, сохраняются за ними в случае уступки исключительных прав на использование произведения.

Право авторства является абсолютным и неотчуждаемым; право на обнародование и на защиту произведения при жизни автора может принадлежать только ему, а после смерти автора передается его наследникам.

Но нередко пользователи, в том числе телекомпании, используют в эфире произведения, не указывая имени автора. При этом, признавая факт нарушения, отказывается выплачивать компенсацию, в которой предусмотрены меры по восстановлению нарушенных авторских прав, пологая, что эта норма ГК РФ не распространяется на нарушения личных неимущественных прав. Данная позиция неправомерна, и Верховный суд РФ, рассмотрев судебные постановления нижестоящих судов по иску автора к телекомпании, подтвердил право автора требовать выплаты компенсации за нарушение его личного неимущественного права, т. е. права на имя.

Перечисленные выше права могут принадлежать только автору. После его смерти они не переходят по наследству. При жизни автор не может передавать эти права третьим физическим или юридическим лицам.

Право на имя связано именно с личностью автора, трудом которого создано произведение. Именно этому лицу принадлежат все права, которые зафиксированы в ГК РФ, если не доказано иное. Именно фамилию, имя, отчество автора обязаны указывать пользователи, разумеется, если он не дал соответствующих указаний о том, что его работа может использоваться под псевдонимом либо анонимно (без указания имени). В последнем случае разрешение автора необходимо письменно зафиксировать в соответствующем договоре, ибо без волеизъявления автора использовать произведение анонимно запрещено. Одним из условий выдачи такого авторского разрешения может быть выплата пользователем, если данное требование выдвинуто им, определенной суммы компенсации за использование произведения анонимно, либо в качестве возмещения убытков, которые он может понести оттого, что его имя как автора не указано, либо выплата увеличенного размера вознаграждения.

Однако такие договоры не могут являться авторскими, так как передачи права здесь не происходит. В силу ст.1228 абзац 2 п. 2. ГК РФ неимущественные права сохраняются за автором и в случае уступки исключительных имущественных прав на использование произведения.

Отсутствие имени автора является нарушением одного из личных неимущественных прав, зафиксированных ст.1251 ГК РФ, за нарушение которых предусмотрена ответственность.

Кроме того, если обратиться к ст.1315 ГК РФ, в которой перечисляются права исполнителя, являющиеся вторичными по отношению к авторским, то среди прочих в перечень исключительных прав включены право на имя, защиту исполнения или постановки от всякого искажения и иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству исполнителя. Таким образом, личные неимущественные права являются исключительными правами, непосредственно связанными с конкретной личностью, автором.

Например, неуказание имени автора в титрах музыкальной передачи влечет за собой отсутствие этого имени в документах, предоставляемых телекомпанией в РАО для распределения вознаграждения автором используемых по лицензии Общества произведений. И как результат—неполучения автором причитающегося вознаграждения за использование произведения при передачи его в эфир.

Неуказание имени автора сочинения, включенного в аудиовизуальное произведение, на видеокассетах или при воспроизведении созданного автором плаката в печати, отсутствие таблички с обозначением имени автора при экспонировании картины, эскизов и т.п. на выставке, а также указание имени другого лица вместо подлинного автора—все это случаи нарушения права на имя, права авторства. Автор вправе восстановить их путем обращения в суд и предъявления требований, перечисленных в ГК РФ.

При нарушении личных неимущественных прав автор может ставить вопрос и о возмещении морального вреда, что предусмотрено ст. 12., 150-152, 1098-1101 ГКРФ. В соответствии с п. 1 ст. 1101 ГКРФ компенсация морального вреда должна быть выражена в денежной форме. В случаях, когда допускается использование произведения автора без его разрешения и без выплаты вознаграждения (так называемое свободное использование произведения), Закон обязывает указывать имя автора и источник заимствования.

Право на оборудования—это также исключительное личное право автора произведения. Никто, кроме него, не может решить, когда и в каком виде, каким способом произведение может быть впервые доведено до сведения публики – опубликовано либо публично показано и т. п.

В Российском авторском праве под обнародованием произведения понимается осуществление с согласия автора действие, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, передачи в эфир или иным способом (ст. 1268 ГК РФ). Если автор после обнародования своего произведения не желает по каким-либо причинам его дальнейшего широкого использования, он обычно отказывается заключать авторские договоры. Тем самым использование произведения ограничивается случаями свободного использования. Вместе с тем, автор может поступить более решительно—воспользоваться правом на отзыв (ст. 1269 ГК РФ).

5) право на отзыв—это право автора изъять произведение из оборота, запретить, кому бы то ни было его использовать, при этом он сам также не вправе использовать отозванное произведение. Автор может за свой счет изъять из обращения, ранее изготовленные экземпляры произведения.

ГК РФ обязывает автора публично оповестить об отзыве обнародованного произведениям, например через средства массовой информации — газеты, журналы и т. п. Если права на такое произведение автором переданы третьим лицам, при отзыве произведения он обязан возместить пользователю причиненные таким решением убытки. Соответственно пользователь в таком случаем вправе требовать возмещения убытков от автора. Правило об отзыве не распространяются на «служебные произведения».

Эти правила не применяются к программам для ЭВМ, к служебным произведениям и к произведениям, вошедшим в сложный объект (ст. 1240 ГК РФ).

Праву автора на неприкосновенность произведения и защите произведения от искажений посвящена ст. 1266 ГК РФ. По новому законодательству не допускается без 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 (право на неприкосновенность произведения). При использовании произведения после смерти автора лицо, обладающее исключительным правом на произведение, вправе разрешить внесение в произведение изменений, сокращений или дополнений при условии, что этим не искажается замысел автора и не нарушается целостность восприятия произведения и это не противоречит воле автора, определенно выраженной им в завещании, письмах, дневниках или иной письменной форме. Извращение, искажение или иное изменение произведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию автора, равно как и посягательство на такие действия, дают автору право требовать защиты его чести, достоинства или деловой репутации. В этих случаях по требованию заинтересованных лиц допускается защита чести и достоинства автора и после смерти.

После смерти автора его наследники могут осуществлять защиту права авторства, права на имя и защиту репутации автора произведения. Вместе с тем возникает вопрос, являются ли наследники в силу ГК РФ обладателями исключительных прав, если неимущественные права по закону к ним не переходят, и вправе ли они ставить вопрос о взыскании компенсации в связи с отсутствием имени автора при публикации его произведения?

В силу ст. 128 ГК РФ к объектам гражданского прав относят результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность), а также нематериальные блага. Закон признает исключительные право гражданина (ст. 138 ГКРФ). Поскольку исключительные имущественные права от одного гражданина (автора) в силу Закона перехода по наследству, наследники соответственно являются обладателями исключительных прав.

Нематериальные блага, как-то право на имя авторство или иные личные неимущественные права, принадлежащие гражданину в силу ГК РФ, могут защищаться наследниками правообладателя (ст. 150 ГК РФ). Способы защиты гражданских прав, в том числе нарушенных неимущественных авторских прав, в том числе нарушенных неимущественных авторских прав, перечисленных ст. 12 ГК РФ, в силу которой наследники вправе требовать признания права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, возмещения убытков, компенсации морального вреда, иными способами, предусмотренными ГК РФ.

В качестве примера можем рассмотреть факт из судебной практики.

Автор, заключив договор на издание своего произведения, поручил издательству обнародовать его под псевдонимом. Издательство выполнило обязательно и издало произведение под псевдонимом автора, однако впоследствии автор обнаружил, что другое издательство, без его разрешения и без согласия первого издательства, которому автором были переданы исключительные права на использование в печати его произведения, переиздало его работу, при этом раскрыв псевдоним автора, против чего тот категорически возражал, даже включив соответствующее условия в первоначальный договор с издательством о том, что имя автор никогда и ни при каких обстоятельствах не будет раскрыто издателем.

Представляется, что второе издательство нарушило право на имя, так как в силу ст. 1265 ГК РФ именно автору принадлежит право разрешать использовать произведение под псевдонимом. Поскольку автор разрешил использовать произведение именно так, никто иной не вправе изменить данное решение. Именно автор может предъявить претензии второму издателю и в силу ст. 12 и 151 ГКРФ и ст.1265 и 1251 ГК РФ требовать восстановления (защиты) нарушенного права.

В силу ст. 19 ГК РФ вред, причиненный гражданину в результате неправомерного использования его имени, подлежит возмещению.

При искажении либо использовании имени способами или в форме, которая затрагивает его честь, достоинство и деловую репутацию, применяются правила, предусмотренные ст. 152 ГК РФ.

**ГЛАВА 3. ЗАЩИТА АВТОРСКИХ ПРАВ**

**§1. Способы гражданско-правовой защиты авторских прав**

Под способами защиты авторских прав понимают закрепленные законом материально- правовые меры принудительного характера, посредством которых производиться восстановление (признание) нарушенных или оспариваемых прав и воздействие на правонарушителя[[9]](#footnote-9).

В общем виде право на защиту можно определить как предоставленную уполномоченному лицу возможность применения мер правоохранительного характера для восстановления его нарушенного или оспариваемого права. Предметом охраны являются не только субъективные авторские права, но и законные интересы. Субъективное авторское право и охраняемый законом интересы являются очень близкими и зачастую совпадающими правовыми категориями, в связи с чем они не всегда разграничиваются в литературе и на практике. Действительно, в основе всякого авторского права лежит тот или иной интерес, для удовлетворения которого субъективное авторское право и предоставляется управомоченному лицу. Одновременно охраняемые законом интересы в большинстве случаев опосредуются конкретными субъективными правами, в связи с чем защита субъективного авторского права представляет собой и защиту охраняемого законом интереса.

По общему правилу, при жизни автора только он сам или его уполномоченный представитель могут вступать с требованием о защите нарушенных авторских прав. После смерти автора требования, могут быть заявлены наследниками автора, лицом, на которое автор в своем завещании возложил охрану своих произведений после смерти, а также авторско-правовой организацией или прокурором.

Российское авторское законодательство предоставляет потерпевшим достаточно широкий выбор способов защиты. В соответствии со ст. 1251 ГК РФ обладатели исключительных авторских прав вправе требовать от нарушителя: признания прав; восстановления положения, существовавшего до нарушения права; прекращения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; взыскания доходов, полученных нарушителем вследствие нарушения авторских прав; выплаты компенсации в определенных законом пределах.

Важнейший способ защиты-это признание авторства. Как правило, устанавливать авторство не приходится, поскольку имя автора указывается на публикации и его не оспаривают. Однако в случае спора могут возникнуть сложности с доказыванием. Действующая авторско-правовая система не устанавливает каких-либо формальностей, от выполнения которых зависит признание авторства. Доказательством авторства может служить регистрация авторских прав Российским авторством обществом (РАО), другими организациями, управляющими имущественными правами авторов на коллективной основе; указание имени автора в авторских договорах и других документах.

В случаях спора об авторском праве дело может разрешить суд, если заинтересованное лицо обращается с соответствующим иском. Исковое заявление о признании истца автором конкретного произведения содержит положительное требование. Наряду с положительными исками существуют иски отрицательные. Основанием для такого иска является ситуация, когда некое лицо, присваивая авторство на произведение безвестно отсутствующего или умершего автора, извлекает выгоду из чужого авторства. В данном случае исковое требование состоит в том, чтобы суд признал, что такое-то лицо не является автором произведения. Иск о признании и присуждении права на авторство позволяет снять с права спорный характер и придать ему юридическую определенность.

Автор может быть заинтересован в официальном подтверждение своих прав на произведение и при отсутствии спора (например, опасаясь, что рукопись может быть украдена или «внимательно прочитана» до опубликования и т. п.). Подтвердить неоспариваемое авторское право означает, по терминологии процессуального закона, установить факт, имеющий юридическое значение. Известно два способа установления таких фактов-судебный и нотариальный.

Суд по заявлению заинтересованного лица рассматривает дело об установлении такого факта в порядке особого, т. е. неискового, бессрочного, производства. Суд устанавливает факты, имеющие юридическое значение, если отсутствует возможность в ином, несудебном порядке, получить надлежащие документы (ст. 256 Гражданского процессуального кодекса РФ).

Специальные формы нотариального действия для подтверждения факта авторства лица в отношении определенного произведения законом не предусматривается. Существует лишь общие нотариальные формы, которые могут быть применены к субъектом авторского права. Например, автор может написать заявление, подтверждающее факт авторства, и его подпись будет нотариально засвидетельствована[[10]](#footnote-10). Признание авторства является, несомненно, важнейшим способом защиты прав авторов произведений, однако оно само по себе может быть недостаточным для удовлетворения интересов автора, право которого оспаривалось, отвергалось и было нарушено. Защита прав автора заключается и в восстановлении положения существовавшего до нарушения права; прекращения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения. Такие меры защиты могут быть применены путем уничтожения экземпляров, внесения соответствующих исправлений, заявления в печати или иными способами. Прекращение действий, составляющих угрозу правонарушения, достигается путем запрета рекламы, продажи экземпляров произведения, допечатки тиража и т. п.

Автор или иной правообладатель имеет право, согласно п. 3 ст. 1252 ГК РФ по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации. Под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести, для восстановления нарушенного права, а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота (ст. 15 ГК РФ). Нередко невыплату авторского вознаграждения рассматривают как основание для взыскания такого вознаграждения, т. е. возмещение убытков, имеющих форму неполученных доходов. Такое толкование закона является ошибочным. Размер авторского вознаграждения устанавливается в договоре. Невыполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств не освобождает сторону в дальнейшем от их выполнения (ст. 396 ГК РФ). Следовательно, невыплата автору вознаграждения за использование его произведения должна рассматриваться как невыполнение договорных обязательств, а не убытки.

Новеллой российского законодательства является следующая мера защиты исключительных авторских прав-взыскание денежной компенсации. В силу нематериальной природы результатов интеллектуальной деятельности перед законодателем возник вопрос о необходимости разработки особого, более совершенного механизма восстановления исключительных нарушенных прав, освобождающего их обладателя от необходимости доказывать размер своих убытков или доходов нарушителя. Этот механизм нашел отражение в виде установления альтернативных требований правообладателя: убытки, доход или компенсация. Вместе с тем в силу специфичности рассматриваемого способа защиты его кажущаяся универсальность на практике нередко сталкивается с различными трудностями и противоречиями[[11]](#footnote-11).

Во-первых, не существует единой системы определения размера компенсации. Законодатель наделил судебные органы правом объективной оценки совершенного правонарушения, установив пределы компенсации - от 10 до 50 000 минимальных оплаты труда. Очевидно при определении компенсации следует учитывать имущественное положение нарушителя, степень его вины, количество и длительность нарушений и другие обстоятельства.

Во-вторых, суды зачастую неправильно трактуют и применяют норму о компенсации, что создает препятствия в восстановлении нарушенных прав. Существует устоявшаяся точка зрения, что, поскольку компенсация взыскивается вместо убытков, суд определяет ее размер в соответствии с примерной суммой убытков. При отсутствии убытков эта компенсация не присуждается. Однако в формулировке ст. 1301 ГК РФ об ответственности не указано, что обладатель авторских прав может требовать взыскания дохода либо выплаты компенсации лишь в том случае, когда нарушение авторских прав причинило ему убытки. Следовательно, при решении вопроса о взыскании компенсации суд не должен обращать внимания на отсутствие убытков у правообладателя.

Согласно ГК РФ обладатель исключительных авторских прав может прибегнуть и к другим мерам защиты, предусмотренным законодательными актами. В настоящее время эту норму понимают как отсылку к ст. 12 ГК РФ, где установлены общие способы гражданско-правовой защиты.

Защита чести, достоинства, деловой репутации автора осуществляется в соответствии с общегражданскими нормами ст. 150- 152, 1099-1101 ГК РФ. Автор, требуя защиты названных нематериальных благ, выступает в качестве истца. Ответчиком может быть другой обладатель авторского права либо иное физическое или юридическое лицо.

Ст. 12 ГК РФ предоставляет, среди прочего, участникам гражданского оборота права на самозащиту. Под самозащитой в гражданском праве подразумевается «совершение управомоченным лицом не запрещенных законом действий фактического порядка, направленных на охрану его личных или имущественных прав и интересов»[[12]](#footnote-12). Самозащита права не может считаться допустимой, если не соблюдаются пределы, очерченные ст. 10 ГК РФ. Не может считаться самозащитой действие, предпринятое не с целью охраны авторского права, а исключительно с намерением причинить вред другому лицу.

Не признается самозащитой и действие, хотя и направленное на охрану своего объекта авторского права, но соединенное со злоупотреблением правом в какой-либо форме.

Из права самозащиты следует отсутствие обязанности возмещать вред, причиненный в состоянии необходимой обороны. Применительно к ситуации, возникший в сфере авторских правоотношений, это может означать, что автор, воспользовавшийся правом самозащиты, не обязан возмещать вред. Равным образом вред, причиненный его благу, правоохраняемым объектам останется без возмещения, например состояние необходимой обороны-одно из проявлений самозащиты.

Самозащита имеет место и в состоянии крайней необходимости. Однако при этом последствия принципиально иные, чем в случае необходимой обороны. Субъект, причинивший вред в состоянии крайней необходимости, должен возместить его пострадавшему. Состояние крайней необходимости исключает противоправность вредоносного действия, но не снимает обязанности по возмещению причиненного имущественного вреда. Наступает гражданско-правовая ответственность. Если вред был причинен для защиты интересов третьего лица, субъектом ответственности может быть как причинитель вреда, так и это третье лицо.

Компенсация морального вреда-самостоятельный способ защите авторских прав. Компенсируется вред, причиненный нарушителем личных неимущественных прав автора (ст. 151 ГК РФ). По общему правилу ответственность за причинение морального вреда наступает при определенных условиях:

1) наличие вреда;

2) противоправное поведение причинителя вреда;

3)наличие причинной связи между противоправным поведением причинителя вреда и причиненным вредом;

4) вина причинителя.

Несмотря на важное значение размера компенсаций, решение суда, которым признается неправомерность действий нарушителя и удовлетворяется иск о компенсации морального вреда, предоставляет ценность независимо от присужденной денежной суммы. Необходимо подчеркнуть, что гражданско-правовые способы защиты носят восстановительный характер (ст.1 ГК РФ). Они направлены на восстановление или оспариваемых прав, а не на восстановление имущественного положения правообладателя, как иногда неверно понимают на практике, а такое понимание сужает подлинное значение понятия «защита».

Защита авторских прав и охраняемых законом интересов осуществляется в предусмотренном законом порядке, т. е. посредством применения надлежащей формы, средств и способов защиты. Под формой защиты комплекс внутренне согласованных организационных мероприятий по защите субъективных прав и охраняемых законом интересов. Различают две основные формы защиты:

— юрисдикционная форма-это деятельность уполномоченных государством органов по защите нарушенных или оспариваемых субъективных авторских прав. В рамках юрисдикционной формы защиты выделяют общий (судебный или исковой) и специальный (административный) порядки защиты авторских прав;

— неюрисдикционная форма охватывает действия граждан и организаций по защите авторских прав, которые совершаются ими самостоятельно, без обращения за помощью к государственным или иным компетентным органам.

Наибольший интерес представляет судебный порядок юрисдикционной формы защиты авторских прав. Судебная защита нарушенных авторских прав возможно при наступлении определенных условий. Таковыми признаются: наличие права на иск в материальном смысле, нарушение этого права, неистечение срока правовой охраны и т. д. Дела, возникающие из авторско-правовых отношений, относятся к исковому производству, т. к. представляют собой споры об авторстве и соавторстве; споры, возникающие из авторских договоров; споры, связанные с использованием произведения при отсутствии авторского договора; споры, связанные с выплатой авторского вознаграждения; споры, связанные с оплатой за авторские произведения, написанные в порядке служебного задания, и др.

В связи с тем, что в охране авторских прав более всего заинтересованы обладатели имущественных авторских прав, право на предъявления иска о защите нарушенных авторских прав принадлежит авторам и иным правообладателям.

После смерти автора иск о признании авторства может заявить лицо, к которому перешли авторские права в порядке универсального или сингулярного правопреемства. Наследниками могут быть граждане, организации, субъект РФ, РФ.

Однако правовой интерес в возбуждении производства по делу могут быть не только материально заинтересованные правообладатели, но и иные лица, когда в соответствии с законом они вправе обращаться в судебные органы за защитой прав, свобод и законных интересах других лиц (ст.4 ГПК РФ). К таким лицам относятся прокурор, органы государственного управления, органы местного самоуправления, профсоюзы, общественные объединения. ГК РФ авторском праве предусматривает возможность защиты прав и соответственно предъявления исков организациями, управляющими имущественными правами авторов на коллективной основе, но лишь при наличии полномочий, полученных от обладателей авторских прав. Данные полномочия должны быть отражены в доверенности или в соответствующем договоре.

Дела по искам об авторских правоотношений рассматриваются по правилам гражданского судопроизводства. Согласно ст. 56 ГПК РФ каждая сторона должна доказывать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основании своих требований и возражений. При этом доказательства могут быть любые: свидетели творческой работы автора над объектом, материалы фото- и видеосъемки, заключение эксперта, письменные, вещественные доказательства.

Особое значение в судебном доказывании по авторским делам имеют письменные доказательства-авторский договор, соглашения, рукописи, протоколы обсуждения произведений, отзывы, рецензии, критические статьи, обзоры, содержащие анализ и оценку произведения; планы, чертежи, иллюстрации, переписка сторон и другая документация. Если спор связан с неправомерным заимствованием из чужих произведений, то доказывание проводится, основываясь на рукописях или экземплярах обоих произведений и сличительных таблиц. Сличительные таблицы-это один из видов письменных доказательств, используемых для подтверждения требования о признании соавторства на научное, художественное или иное произведение[[13]](#footnote-13).

По инициативе сторон в деле могут принимать участие эксперты. Экспертом может быть лицо, обладающее специальными знаниями в какой-либо области науки, техники, искусства или ремесла (ст. 79 ГПК РФ)- сотрудник экспертного учреждения либо иной специалист, сведущее лицо, привлекаемое к экспертному исследованию в случаях, когда возникает необходимость в специальных познаниях. С помощью экспертных исследований и оценок зачастую разрешаются споры о качестве произведений, выполненных по авторским договорам либо в порядке служебного задания или заказа.

Российское законодательство прямо предусматривает специальные меры, направленные на обеспечение исков по данной категории дел. Согласно ст. 1302 ГК РФ суд может вынести определение о запрещение ответчику либо лицу, в отношении которого имеются достаточные основания полагать, что оно является нарушителем авторского права, совершать определенные действия и (или) о наложении ареста и изъятия всех экземпляров произведений, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными, а также материалов и оборудования, предназначенных для их изготовления и воспроизведения. Такой способ обеспечения гражданского иска носит название судебного запрета. Перечень действий, которые могут быть запрещены ответчику, включает изготовление, воспроизведение, продажу, сдачу в прокат, импорт и иное использование, а также транспортировку, хранение или владение с целью выпуска в гражданский оборот экземпляров произведений, в отношении которых предполагается, что они является контрафактными. Указанные меры рассматриваются в качестве дополнительной гарантии защиты интересов обладателей авторских прав, поскольку они направлены на обеспечение правильного рассмотрения дела и реального исполнения будущего судебного решения.

**§2. Ответственность за нарушение авторских прав**

Важнейший функцией государства является обеспечение правовой охраны объектов авторских прав, создаваемых или используемых на его территории, и защита интересов правообладателя. Защита должна предоставляться в случае любого нарушения авторского права. Поэтому необходимо исходить из общего понятия «нарушение авторского права». Глоссарием терминов по авторскому праву «нарушение авторского право» определяется как использование без разрешения произведения, охраняемого авторским правом, в тех случаях, когда разрешение на использование требуется законом. Нарушение авторского права обычно состоит в самом факте использования без разрешения (например, экспонирование, воспроизведение, исполнение, передача по радио или телевидению, а также другие способы доведения произведения до всеобщего сведения без разрешения на это; распространение без разрешения; плагиат; использование производных произведения без согласия автора и т. д.); в тех странах, где охраняются личные неимущественные права авторов, нарушение авторских прав может также состоять в искажении произведения, в неупоминании авторства и т. д.[[14]](#footnote-14)

Наиболее распространенные в настоящее время виды нарушений авторского права-это использование соответствующих объектов без оформления договорных отношений с правообладателями, неуказание имени автора при использовании произведения. Прежде всего, речь идет о нарушении авторских прав в сфере оборота аудио - и видео-продукции, компьютерных программ и печатной продукции. По сведениям экспертов МВД, программное обеспечение в России является пиратским на 91 %. В сфере видеопиратства нелегальный рынок занимает 85% (в Москве-65%). В сфере полиграфии и книгоиздательства доля контрафактной продукции составляет 70 %. Как правило, это происходит за счет незаконного опечатывания тиражей или издания книг, переведенных без разрешения правообладателей. Кабельное телевидение на 90% использует программы, фильмы без всякой оплаты.

Нарушение авторских прав влечет за собой ответственность, предусмотренную нормами гражданского, административного и уголовного права.

Немаловажную роль в защите авторских прав призваны сыграть административно-правовые нормы. Отдельный состав административного правонарушения в этой сфере появился в Кодексе РСФСР об административных правонарушениях лишь в 1995 г.-ст. 150 (« Продажа, сдача в прокат и иное незаконное использование экземпляров произведений или фонограмм»).

КоАП РФ предусматривает административную ответственность за ввоз, продажу, сдачу в прокат и иное незаконное использование экземпляров произведений или фонограмм (ч. 1 ст. 7.12). Диспозиция ч. 1 ст. 7.12 сформулирована так, что охватывает практически все действия по незаконному использованию объектов авторского права. Обязательными условиями привлечения к административной ответственности здесь выступают два обстоятельства: связь нарушения с материальными носителями произведений (экземплярами) и преследование нарушителем целей извлечения дохода. В этой связи ч. 1 ст. 7.12 КоАП РФ не применяется, например, по кабелю, а также к нарушителям, не преследовавшим цель извлечения дохода.

Анализ статьи показывает, что административная ответственность наступает не только в случаях, когда речь идет о распространении и изготовлении контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, но и при введении потребителей в заблуждение. Ложная информация о происхождении материальных носителей произведений или фонограмм, а также ложные сведения о правообладателе в значительной степени затрудняют борьбу с интеллектуальный пиратством. Следует учитывать, что даже если на материальном носителе находится неохраняемое авторским правом произведение, но на буклете указаны ложные сведения об изготовителе или месте производства, то действия по распространению такой продукции является административным правонарушением. Указанная статья защищает как обладателей авторских прав, так и потребителей. Штраф, предусмотренный за подобные действия, для граждан составляет от 15 до 20 минимальных размеров оплаты труда, для должностных лиц-от 30 до 40 МРОТ, а для юридических лиц-от 300 до 400 МРОТ с конфискацией контрафактных произведений и фонограмм, материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, и иных орудий совершения административных правонарушения.[[15]](#footnote-15)

Привлекательность административных санкций заключается в простоте и быстроте их реализации. Несмотря на это, на практике возникают определенные проблемы. В ряде случаев работники правоохранительных органов не могут самостоятельно выявить контрафактную продукцию, у них нет специальной подготовки. Кроме того, нет четкого взаимодействия с обществами, управляющими имущественными правами авторов и обладателей на коллективной основе. Наблюдается также психологическая неготовность правоохранительных работников и судей видеть правонарушителей в компьютерных, аудио -, видео и других пиратах, вроде бы ничем не отличающихся от законопослушных граждан. Контрафактные экземпляры произведений или фонограмм по решению суда подлежат обязательной конфискации и уничтожению, кроме случаев их передачи автору. Но зачастую судьи не пользуются этим правом и возвращают пиратскую продукцию правонарушителям, что, безусловно, является недопустимым. Контрафактные экземпляры снова возвращаются в незаконный торговый оборот.[[16]](#footnote-16)

Нарушение авторских прав (ст. 7.12 КоАП РФ) сопровождается обычно рядом сопутствующих правонарушений. Без особых сложностей может применяться на практике ст. 14.5 КоАП РФ. Она предусматривает ответственность за продажу интеллектуального продукта без документов, содержащих сведения об изготовителе или продавце. На реализацию контрафактной продукции не могут быть законно выданы документы. Следовательно, при наличии накладных в пункте продажи на подобные изделия необходимо учитывать, что документы выданы ошибочно, либо получены обманным путем, либо являются поддельными.

Состав ст. 14.4 КоАП РФ предусматривает наступление ответственности в случае, если производится продажа товаров ненадлежащего качества или с нарушением санитарных правил. Следует обратить внимание на то, что продукция в большинстве своем имеет низкое качество и не соответствует требованиям стандартов, техническим условиям и образцам (эталонам) по качеству, комплектности и упаковке.

Нарушение авторских прав тесно связано с незаконным использованием чужого товарного знака (ст. 14.10 КоАП РФ). Собственно контрафактные изделия и их упаковка в большинстве случаев полностью копируют лицензионные экземпляры произведений, в том числе на них незаконно переносятся товарные знаки правообладателя. Присутствие таких знаков на контрафактной продукции причиняет материальный и моральный ущерб правообладателю, а также вводит в заблуждение потребителя.

При перемещении контрафактной продукции через таможенную границу помимо таможенного контроля, либо с сокрытием от него путем придания одним товаром вида других, либо с представлением поддельных документов и т. п. может применяться ст.16.1 КоАП РФ.

Иногда лица, производящие контрафактную продукцию, сотрудничают с типографиями, которые в свою очередь нарушают ст. 13.22 КоАП РФ, печатая буклеты для нелегальных компакт-дисков, аудио-и видеокассет без выходных данных.

В последние годы общество чаще всего сталкивается с контрафактными музыкальными дисками и компьютерными играми, но контрафактными могут быть и книги (изданные с нарушением интеллектуальных прав) и обычные товары, на которых незаконно проставлен чужой товарный знак, и многое другое.

Контрафактные материальные носители подлежат изъятию из оборота и унижению без какой бы то ни было компенсации (в некоторых случаях предусмотрены иные средства защиты, например, передача этих носителей обладателю интеллектуального права. Изъятию из оборота подлежит также и оборудование, на котором осуществлялось или планировалось изготовление контрафактных носителей (ст. 1252 ГК РФ).

В этом же ст.1252 п. 7, указано, что в случаях, когда нарушение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признано в установленном порядке недобросовестной конкуренций, защита нарушенного исключительные права может, осуществляется как способами, предусмотренными настоящем Кодексом, так и в соответствии с антимонопольным законодательством.

В п. 4 этой же статьи сказано, что материальные носители считающиеся контрафактными по решению суда подлежат изъятию из оборота и уничтожению без какой бы ни было компенсации, если иные последствия не предусмотрены настоящим Кодексом.

Изучение практики применения норм, направленных на защиту авторских прав (в том числе и нормы КоАП РФ), показывает, что есть немало тормозящих эту защиту факторов. Прежде всего, это отсутствие или недостаток значений о мировых достижениях в области правой охраны авторских прав; низкая правовая культура авторов и правоприменителей; пассивность самих авторов в отношении защиты своих прав; отсутствие методики определения размеров убытков, вызванных нарушением авторских прав; несогласованность некоторых нормативно-правовых актов; психологическая неготовность служителей Фемиды к решительным действиям по искоренению пиратства; нескоординированность действий различных правоохранительных структур в области авторско-правовой охраны.

Уголовная ответственность за нарушение авторских прав устанавливает ст. 146 УК РФ. В действующем уголовным законе, в отличие от ст. 141 УК РСФСР, уголовно-правовая защита авторских прав разграничена. Помимо этого, в ст. 146 УК РФ предусмотрена защита наряду с авторскими прав. С другой стороны, в нем исключена ответственность за нарушение всех указанных прав, если оно не причинило крупного ущерба.

В соответствии со ст. 146 УК РФ преступлением считается присвоение автора (плагиат), если это деяние причинило крупный ущерб втору или иному правообладателю; незаконное использование объектов авторского права, а равно приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведения или фонограмм в целях сбыта, совершенные в крупном размере.

Квалифицированными признаками преступления являются совершение неоднократно; группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; в особо крупном размере; лицом с использованием своего служебного положения.

Предмет рассматриваемого преступление-это чужое научное, литературное, музыкальное или художественное произведение. Объективная сторона преступления выражается в совершении одного из двух действий:

1. незаконного использования объектов авторского права;
2. присвоение авторства чужого произведения.

При этом обязательно необходимы последствия в виде крупного ущерба и причиненная связь между одним из указанных действий и наступившим последствием. Незаконное использование объектов авторских прав состоит в воспроизведении, распространении, демонстрации, оглашении вопреки закону чужого произведения без согласия автора, в том числе без выплаты последнему полностью или частично гонорара; противозаконном опубликовании произведения с внесенными в него без согласия автора изменениями, дополнениями или сокращениями; противоречащем закону переиздании произведения без согласия автора и т. д.

Крупный ущерб в УК РФ применительно к рассматриваемому составу преступления не определен. Поэтому данный признак является оценочным. Крупный ущерб может быть имущественным или моральным. При определении крупного имущественного ущерба представляется невозможным ориентироваться на определение крупного размера в новом УК РФ, поскольку такой размер неодинаков применительно к различным видам преступлений. При определении крупного имущественного ущерба применительно к нарушению авторских прав необходимо, исходя из юридической природы и специфики данного деяния, руководствоваться объективным и субъективным критерием, а крупного морального ущерба – субъективным критериям и принятыми в обществе оценками правил поведения в данной сфере. Объективным критерием может служить размер гонорара за произведение, а субъективным-оценка ущерба (имущественного или морального) как крупного самим автором.[[17]](#footnote-17)

Состав рассматриваемого преступления характеризуется умыслом-прямым или косвенным: лицо осознает общественную опасность нарушения авторских прав, предвидит возможность или неизбежность причинения в результате такого нарушения крупного ущерба и желает этого, либо сознательно допускает, или относится к этому безразлично. Мотивами преступления могут быть корысть, тщеславие.

Субъектом данного преступления признается лицо, достигшее 16 лет.

Раньше существовала в УК РФ ст. 16, в котором неоднократным данное преступление является тогда, когда нарушение авторских прав совершено не менее двух раз, и ни за одно из этих деяний лицо не было освобождено в установленном законом порядке от уголовной ответственности, не была погашено или снята судимость в случае осуждения за одно из них.

Возбуждение и рассмотрение в суде дел о нарушении авторских прав имеет ряд важных процессуальных особенностей. Прежде всего, они являются делами частного обвинения, т. е. делами, которые возбуждаются не иначе как по желанию потерпевшего. В исключительных случаях, если дело о коком-либо преступлении имеет особое общественное значение или если потерпевший в силу беспомощного состояния, зависимости от обвиняемого или иным причинам не в состоянии защитить свои права и законные интересы, прокурор вправе возбудить такое дело и при отсутствии жалобы потерпевшего. Для возбуждения дела потерпевший должен подать жалобу в суд, указав в ней, когда кем и где совершено противоправное деяние, в чем конкретно оно выразилось и чем подтверждается просьба потерпевшего о привлечении нарушителя к уголовной ответственности. Суд не вправе оставить без разрешения жалобу потерпевшего по мотивам малозначительности, отсутствия доказательств и т. п. Отказ в возбуждении уголовного дела по жалобе потерпевшего во всех случаях должен быть процессуально оформлен постановлением судьи и с изложением в нем мотивов принятого решения.

Дело о нарушении авторских прав не подлежат прекращению в случаях примирения потерпевшего и обвиняемого что в целом не характерно для дел частного обвинения. Производство по этим делам ведется в общем порядке, т. е. с проведением предварительного расследования, которое производиться органами прокуратуры.

Если нарушение авторских прав совершено впервые, если характер деяния и данные о личности правонарушителя свидетельствует о возможности его исправления и восприятия и перевоспитания без применения уголовного наказания, суд может вынести определения о прекращении уголовного дела с передачей материалов на рассмотрение товарищеского суда. В реальной жизни меры уголовной ответственности за нарушение авторских прав реализуются на практике крайне редко.

Как вывод этой главы мы рассмотрим различие меры ответственности от меры защиты, т.к. многие путают их.

Мера ответственности применяется лишь к виновным нарушителям субъективных прав и выражающийся в дополнительных обременениях в виде лишения правонарушителя определенных прав и возложения на него дополнительных обязанностей. Среди способов защиты авторских прав мерами ответственности являются лишь возмещение убытков, выплаты компенсации, компенсация морального вреда и неустойка, все остальное-это меры защиты.

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

В заключении мы считает необходимым остановиться на теоретических и научно-исследовательских выводах, касающихся состояния авторского права РФ и мер по совершенствованию российского законодательства в данной сфере.

В настоящей работе исследованы вопросы, главным образом, авторское право на литературные произведения. Основой работы стал анализ действующего российского законодательства в области защиты авторских прав, в особенности часть четвертая нового Гражданского кодекса РФ вступившего в силу с 1 января 2008 г.

На наш взгляд, история авторского права РФ свидетельствует о том, что на первоначальном этапе его развития появления новых способов воспроизведения и распространения произведений являлось лишь одним из факторов, обслуживающих интересы государства и гражданского общества к совершенствованию правового регулирования в рассматриваемой области. Основную же причину заинтересованности государства в регулировании авторских отношений следовало искать в желании установить государственный контроль за распространением соответствующих результатов интеллектуальной деятельности, способных взнести урон правоохранительным интересам общества и государства. Лишь потом это обосновывается стремлением обеспечить дополнительные гарантии защиты авторских прав в изменяющихся условиях человеческого общежития, характеризуется бурным развитием новых технологий. Аналогичным образом анализ в исторической срезе детерминации гражданского общества в регулирования авторских отношений показывает, что экономический фактор оказывал и в настоящее время продолжает оказывать на развитие авторского права больше влияния, чем идеи о необходимости справедливого вознаграждения создателя произведения за результаты его творческой деятельности.

Дипломом обоснована необходимость кодификации законодательства об авторском праве в рамках части четвертой ГК РФ, которая включало бы отражение в нем как общих положений об интеллектуальной собственности, так и основных положений об институтах, составляющих интеллектуальную собственность.

Диплом отмечает что исключительный характер авторских прав предполагает монополию лица на осуществление принадлежащих ему субъектов гражданского права одновременно возможностью прибегнуть к предусмотренным законом способом правовой защиты в случаях их нарушения. Свойство «исключительности» авторских прав не связано ни с наличием в них экономического содержания, не с их возможностью быть предметом договора (обязательства). В этой связи исключительный характер носит авторское право в целом: как имущественные, так и лично неимущественные права, что свободно отражается в части четвертой ГК РФ, в котором в настоящее время не только имущественные права прямо называются исключительными.

Этой дипломной работай мы отражаем идею заключения в части четвертой ГК РФ самостоятельного имущественного права на использование произведений в интерактивном режиме. Вместе с тем, по нашему мнению, целеоброзно сформировать в ГК РФ единое право на доведения произведения до всеобщего сведения, легальное содержание которого охватывает все возможные способы исследования произведений с применением технических средств передачи информации.

С каждым годом растет число научных работ и за рубежом и в нашей стране, посвященных интеллектуальной собственности. Вопросы же литературной собственности стали привлекать внимание различных отраслей правоведения. Это, в частности, и предмет международного частного права.

Важно внимательно изучать деятельность международных организации, в том числе и Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС) с тем, чтобы Россия могла занять достойное место в международной системе защиты авторских прав и обеспечить надлежащую защиту авторских прав своим гражданам на международном уровне. Ныне Россия, признав концепцию литературной собственности с общепринятых позиций.

Правовое регулирование авторско-правовых отношений нуждается в постоянном совершенствовании, с учетом интересов и потребностей авторов. При этом, интересы пользователей объектов, охраняемых авторским правом, должно быть также защищены. Авторское право должно стать инструменты для оптимального функционирования системы защиты прав авторов и пользователей.

**СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ**

Источники.

1.Конституция РФ.

2.Уголовный кодекс РФ.

3.Кодекс об административных правонарушений РФ.

4. Гражданский процессуальный кодекс РФ.

5. Налоговый кодекс РФ.

6.ФЗ «О международных договоров РФ» от 15 июля 1995г.

7.ФЗ «Об авторском праве и смежных правах» от 20 июля 2004г. № 72- ФЗ (утратила силу).

8.«Парижская конвенция об охране промышленной собственности». Париж, 20 марта 1883г.

9. «Конвенция Всемирной организации интеллектуальной собственности», Стокгольм, 14 июля 1967г.

10. Закон РФ «О реабилитации жертв политических репрессий» от 22 августа 2004г. № 122-ФЗ. (с изменениями и дополнениями).

11. ФЗ «О введении в действие части четвертой ГК РФ» от 18 декабря 2006г. № 231-ФЗ.

12. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 г. № 12. 13. Постановление Пленума ВСРФ от 10 октября 2003г. №5. «О применении судами общий юрисдикции общепризнанных принцип и норм международного права и международных договоров РФ».

14. Закон РФ «О реабилитации жертв политических репрессий» от 18 октября 1991 г.

15. Закон Республики Армении «Об авторских правах и смежных правах» от 8 декабря 1999г.

16. Судебная и судебно - Арбитражная практика. М.2007. 16. Ланет Оуэк. «Приобретение и продажа авторских прав на литературное произведение». М. 2000г.

17. ФЗ «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» от 22 марта 1991г. № 948-1.

18. Закон РФ «Об авторском праве и смежных прав» № 5351-1, от 9 июля 199г. (утратила силу).

Литература.

1. Н.М.Коршунова. Интеллектуальная собственность: НОРМА, М. 2006г.

2. О.В.Аблёзгова. Коммерческое использование интеллектуальной собственности в России и Зарубежных стран. М. 2006 г.

3. А.Н.Кайль. Комментарий к части 4 Гражданского кодекса Российской Федерации. М, 2007г.

4. И.В. Савельевой. Защита авторских и смежных прав по законодательству России. М. 2002г.

5. С. А. Судариков. Основы авторского права. Минск, 2000 г.

6. Мэггс П.Б, Сергеев А.П. Интеллектуальная собственность. М.2000 г.

7. Сергеев А. П. Право интеллектуальной собственности в РФ. М. 1996г.

8. В. Погуляев. Компенсация особый способ защиты исключительных прав// Интеллектуальная собственность. М. 2001г. №12.

9. Ю.М. Козлова. Комментарий к Кодексу РФ об административных правонарушениях/. М. 2002 г.

10. М.Ю.Тихомирова. Споры о защите чести, достоинства и деловой репутации. Сборник документов. М. 2007 г.

11. Л.Г.Максимова. Авторское право. М. 2006г.

12. С.Н.Братуся, О.Н.Садикова, Комментарии к ГК РСФСР/ М. 1982 г.

13. http//privlam//ru/statya-3.htm/.

14. Голлассарий терминов ВОИС по авторскому праву и смежным правам// www.wipo.org.

15. Моргунов Е. Авторские правомочия: теория и практика \\ Интеллектуальная собственность. М. 2002 г. № 4.

16. Подшибихин Л., Леонтьев К. Бернская конвенция и проблемы ретроохраны \\ Интеллектуальная собственность. М. 2000 г. № 4.

17. Мирзьян М.А. Гражданско-правовые способы защиты авторских прав: законодательство, доктрина и судебная практика \\ Интеллектуальная собственность. М. 2003 г. № 7.

18. Г.К. Дмитриева. Международное частное право. М. 2004 г.

19. А. Суханов. Гражданский право. Том 1. Общая часть. Е.. М. 2006 г.

20.Е. А. Суханов. Гражданское право. Том 4. Обязательственное право. М. 2006 г.

21. С.С. Алексеев. Гражданское право. Краткий учебный курс. М. 2006 г.

22. Суханов М.Комментарий к ГК РФ. Ч. 1, 2 , 3. М. 2006 г.

23. Е.А. Суханов. Гражданское право. Том 4: Обязательственное право. М.2006г.

24. Макарова М. В. Авторское право. М. 1999 г.

25. Богуславский М. В. Вопросы авторских прав в международных отношениях. М. 1973 г.

26. Федосеева Г. Ю. Международное частное право. М. 2005 г.

27. Мардалиев Р. Т. Гражданское право. Питер, 2007 г.

28. Малышев. В. А. Международное частное право. Конспект лекций. М. 2006 г.

29. Суханов. Е.А. Гражданское право. М. Том 2.М. 2005 г.

30. Гаврилов Э.П. Россия не нарушает международных обязательств по охране авторских прав \\ Российская юстиция.

31. Максимов. В.В. Российская юстиция: № 7. «Юридический мир». М.2007 г.

32. Административно – правовая защита авторских прав// Российская юстиция. М.2002 г. №7.

33.Гаврилов Э. П. Защита авторских прав \\ Российская юстиция. 1994 г. №10.

34. Никонова Е. Г. Комментарий к части четвертой гражданского кодекса Российской Федерации. Новосибирск, 2007 г.

35. Научно- практический журнал: Гражданское право. Юрист, № 4. 2004 г.

36. В.В. Яковлев. Гражданский процесс. М. 2006 г.

1. Информация о глубине и объеме разногласий, существующих в современной юридической науке по этому вопросу, можно почерпнуть в издании: Материалы международной научно- теоретической конвенции « Проблемы интеллектуальной собственности в Гражданском кодексе России» от 26 марта 1999 \\ Труды по интеллектуальной собственности. Т. 1. М. 1999. [↑](#footnote-ref-1)
2. Подробнее об этом можно посмотреть на сайте Исследовательского центра частного права http\\privlam/ru\ statya\_ 3. html. [↑](#footnote-ref-2)
3. Подробнее об этом см.: Суханов Е. А. О третьей части Гражданского кодекса Российской Федерации \\ Вестник ВАС РФ. 2002. № 3.С. 72, 79- 81. [↑](#footnote-ref-3)
4. См. п. 2 постановления Пленума ВС РФ от 10 октября 2003. № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров РФ». [↑](#footnote-ref-4)
5. СЗ РФ. 1995. № 29. Ст. 2757. [↑](#footnote-ref-5)
6. К числу таких действий относятся: подписания договора; обмен документами, его образующими; ратификация договора; утверждение договора; присоединение к договору; любой иной способ, о котором условились договаривающиеся стороны. [↑](#footnote-ref-6)
7. Постановление Правительства РФ от 3 ноября 1994. № 1224. [↑](#footnote-ref-7)
8. .Ранее в ст. 33 Закона РФ от 09.07.1993-1 (ред. от 20.07.2004) «Об авторском праве и смежных правах» предусматривался авторский договор заказа, который, можно сказать, являлся прототипом этого договора. [↑](#footnote-ref-8)
9. Мэггс П. Б., Сергеев А. П. Интеллектуальная собственность. М.2000. [↑](#footnote-ref-9)
10. См. : Сергеев А. П. Право интеллектуальной собственности в РФ. М.1996. [↑](#footnote-ref-10)
11. См: Погуляев В.Компенсация- особый способ защиты исключительных прав\\ Интеллектуальная собственность. 2001. № 12 С. 50. [↑](#footnote-ref-11)
12. Гражданское право. В 2-х томах. Т. 1\ Отв. Ред. проф. Е. А. Суханов. М.2006. [↑](#footnote-ref-12)
13. Гаврилов Э. П. Защита авторских прав\\ Российская юстиция. 1994. № 10. [↑](#footnote-ref-13)
14. Глоссарий терминов ВОИС по авторскому праву и смежным правам \\ www. wipo.org [↑](#footnote-ref-14)
15. См. : Комментарий к Кодексу РФ об административных правонарушениях \ Под ред. Ю.М. Козлова. М.2002. [↑](#footnote-ref-15)
16. См.: Куркова Н. Административно – правовая защита авторских прав. \\ Российская юстиция. 2002. № 7. С. 29. [↑](#footnote-ref-16)
17. См. Постатейный Комментарий к Уголовному кодексу РФ 1996 г. \ Под ред. А. В. Наумова М., 1998. [↑](#footnote-ref-17)