**Содержание**

авторское смежное право

Введение

1. Понятие авторского и смежного права

1.1 Понятие, задачи и принципы авторского права

1.2 Объекты авторского права

1.3 Субъекты авторского права

1.4 Реализация авторских прав путем заключения договоров

2. Отдельные авторские правомочия

2.1 Субъективные авторские права на произведения науки, литературы и искусства

2.2 Смежные права

## 3. Защита авторских и смежных прав

3.1 Общие вопросы защиты прав

3.2 Защита авторских и смежных прав по российскому законодательству

Заключение

# Список сокращений

# Библиографический список источников и литературы

### Приложения

Введение

В последние годы, в связи с коренными преобразованиями в экономике, перед людьми стали вставать многие вопросы правового характера, которые раньше или не могли возникнуть или представляли скорее научный, чисто академический интерес.

С наступлением рынка все большее значение для людей, чьи профессиональные, творческие интересы лежат в области интеллектуального и духовного труда, приобретает законодательство, регулирующее отношения, связанные с авторским правом, с правом на интеллектуальную собственность.

По сравнению с ранее действующим законодательством об авторском праве и смежных правах, Закон РФ "Об авторском праве и смежных правах" от 9 июля 1993 г.[[1]](#footnote-1) впервые предоставляет авторам право передавать свои исключительные имущественные права, и установил свободу авторского договора. Кроме того, авторские правомочия распространены Законом на более широкие сферы, где ранее авторские произведения использовались на бездоговорной основе, т.е. свободно.

В соответствии с п.4 ст.15 Конституции РФ[[2]](#footnote-2) общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью её правовой системы.

По общепринятому мнению Закон отвечал международным стандартам в области авторского права и смежных правах, и это позволило Российской Федерации присоединиться к ряду международных конвенций.

В дальнейшем законодательство об авторском и смежных правах изменялось, дополнялось и уточнялось различными нормативными актами, но основные принципы защиты авторских и смежных прав, а также формы, виды и основные свойства авторских договоров остались неизменными в своём соответствии международному праву.

Авторское право регулирует отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства (авторское право), фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания (смежные права).

Авторское право распространяется на произведения, обнародованные либо необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме на территории Российской Федерации, независимо от гражданства авторов и их правопреемников; на произведения, обнародованные либо необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме за пределами Российской Федерации, и признается за авторами - гражданами Российской Федерации и их правопреемниками; на произведения, обнародованные либо необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме за пределами Российской Федерации, и признается за авторами (их правопреемниками) - гражданами других государств в соответствии с международными договорами Российской Федерации.

Основной закон Российской Федерации – Конституция РФ закрепляет гарантии свободы литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества. Интеллектуальная собственность охраняется законом.

Авторское право в настоящее время защищается множеством международных конвенций.

Между тем, понимание действующего авторского законодательства оказывается достаточно сложной проблемой для тех, кто не соприкасался с «индустрией авторских прав» на практике и не ознакомлен с основными принципами современного авторского права.

Актуальность исследования авторского права связано с тем, что новое российское авторское право перешагнуло свой десятилетний рубеж, а это значит, что можно подвести первые итоги его практического применения, выявить пробелы, недостатки и достоинства, возможные пути совершенствования и тенденции его дальнейшего развития.

Кроме того, актуально проведение систематизации основных нарушений прав авторов. Правоприменительная практика наглядно показывает насколько серьезно нарушаются авторские права в Российской Федерации.

Цель данной дипломной работы – изучить авторское право и иные авторские правомочия.

В соответствии с этим можно выделить следующие задачи, которые необходимо выполнить в ходе написания данной дипломной работы.

Во-первых, рассмотреть понятие, задачи и принципы авторского права.

Во-вторых, проанализировать отдельные авторские правомочия, которые включают в себя субъективные авторские права на произведения науки, литературы и искусства и смежные права.

В-третьих, изучить обеспечиваемую законом степень защиты авторских и смежных прав.

В научной литературе данный вопрос освещен в трудах Сергеева А.П., Садикова О.Н., который пишет, что в объективном смысле авторское право представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих отношения по поводу создания и использования произведений науки, литературы и искусства. В субъективном смысле авторское право - те личные неимущественные и имущественные права, которые принадлежат лицам, создавшим произведения литературы, науки и искусства, Калятина В.О. Брагинского М.И., Ю.К. Толстого, а также в работах многих других авторов.

Нормативной базой данной дипломной работы послужили: Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 г., Гражданский Кодекс Российской Федерации 1995 г. Ч. 1., Уголовный Кодекс Российской Федерации 1996 г., Всеобщая декларация прав человека, Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 г. (дополненная в Париже 4 мая 1896 г., пересмотренная в Берлине 13 ноября 1908 г., дополненная в Берне 20 марта 1914 г. и пересмотренная в Риме 2 июня 1928 г., в Брюсселе 26 июня 1948 г., в Стокгольме 14 июля 1967 г. и в Париже 24 июля 1971 г., измененная 2 октября 1979 г.), Договор ВОИС по авторскому праву (принят Дипломатической конференцией) (Женева, 20 декабря 1996 г.), Закон Российской Федерации от 23 сентября 1992г. «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных», Закон Российской Федерации от 9 июля 1993 г. «Об авторском праве и смежных правах», Постановление правительства Российской Федерации от 21 марта 1994г. №218 «О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства», Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28 сентября 1999 г. N 47 "Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах".

1. Понятие авторского и смежного права

1.1 Понятие, задачи и принципы авторского права

Предпосылки авторского права возникли из необходимости для человечества иметь широкий доступ ко всем достижениям интеллектуальной творческой деятельности и вместе с тем необходимости для авторов создания заинтересованности в результате и распространению этих достижений. В соответсчтвии со ст. 27 Всеобщей декларации прав человека, принятой Генеральной Ассамблеей ООН в 1948 г., авторские права были отнесены к основным правам человека. В ст.27 Декларации говорится:

«Каждый человек имеет право свободно участвовать в культурной жизни общества, наслаждаться искусством, участвовать в научном прогрессе и пользоваться его благами.

Каждый человек имеет право на защиту его моральных и материальных интересов, являющихся результатом научных, литературных и художественных трудов, автором которых он является»[[3]](#footnote-3).

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

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

Авторское право – право интеллектуальной собственности. Институт авторского права является частью более обширной отрасли права интеллектуальной собственности.

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

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

Авторское право - один из институтов гражданского права. Регулируемые им имущественные и личные неимущественные отношения связаны с созданием и использованием произведений литературы, науки и искусства. Авторское право как самостоятельный институт решает конкретные задачи, которые включают всемерную охрану имущественных, личных неимущественных прав и законных интересов авторов; обеспечение правовыми средствами наиболее благоприятных условий для создания научных и художественных произведений; широкое использование их обществом.

Таким образом, авторское право – «право имущественно-лично-общественного свойства».

В объективном смысле авторское право представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих отношения по поводу создания и использования произведений науки, литературы и искусства. Такой формулировки придерживается большинство юристов. В субъективном смысле авторское право - те личные неимущественные и имущественные права, которые принадлежат лицам, создавшим произведения литературы, науки и искусства[[4]](#footnote-4).

В субъективном смысле авторское право – это совокупность личных неимущественных (моральных) и имущественных прав, принадлежащих лицам, создающим произведения науки, литературы и искусства (авторам) в отношении созданных ими произведений.

Объекты этого института представляют собой нематериальные результаты интеллектуального труда и в зависимости от характера последнего делятся на объекты авторского права (произведения науки, литературы и искусства) и объекты смежных прав (исполнение, фонограммы, передачи эфирного и кабельного вещания).

Взаимная заинтересованность субъектов авторского и смежных прав в создании высокохудожественных произведений и их профессиональном публичном представлении, специфика складывающихся между авторами и субъектами смежных прав отношений позволяют объединить авторское право и смежные права в один институт. Поэтому термин «авторское право» часто употребляют в широком смысле, когда в это понятие включаются положения как авторского права в точном значении этого слова, так и смежных прав.

Авторское право призвано решать следующие задачи:

* способствовать созданию наиболее благоприятных условий для творческого труда путем предоставления субъектам авторского права и смежных прав надежной правовой охраны их личных неимущественных и имущественных интересов;
* обеспечить широким слоям населения доступ к произведениям науки, литературы и искусства в целях образования, воспитания, повышения культурного уровня.

Эти задачи реализуются в законодательстве на основе научных принципов – основополагающих положений, обязательных для всего законодательства об авторском праве и смежных правах.

Авторскому праву присущи принципы как общие для гражданского права в целом, так и характерные только для данного института.

Принцип свободы творчества позволяет автору выбирать интересующую его тему, форму будущего произведения, метод создания, использовать свое произведение всеми дозволенными законом способами. Конституционное законодательство гарантирует свободу научного, технического и художественного творчества[[5]](#footnote-5) путем широкого развертывания научных исследований, изобретательской и рационализаторской деятельности, развития литературы и искусства.

Принцип моральной и материальной заинтересованности автора в создании и использовании произведений. На практике существуют личные формы морального поощрения: присуждение почетных званий (заслуженный артист и т.д.), переиздание произведений, снискавших признание народа. Моральным и материальным поощрением является присуждение авторам произведений науки, литературы и искусства различных государственных и именных премий. Установление авторского вознаграждения в виде гибких ставок за различного рода произведения также является способом материального стимулирования.

Принцип сочетания личных интересов автора с интересами всего общества. Исходя из этого принципа обеспечивается баланс личных интересов авторов, заинтересованных в признании и осуществлении принадлежащих им прав, включая право извлекать имущественную выгоду от использования созданных ими произведений, и всего общества в целом, заинтересованного в широком и свободном доступе к новейшим достижениям науки и культуры.

Принцип неотчуждаемости личных неимущественных прав. личные неимущественные права (право авторства, право на имя, право на защиту репутации автора) принадлежат только автору и не могут перейти к другим лицам даже после уступки имущественных прав.

Формирование авторского законодательства осуществляется на основе принципов гражданского права вообще и специфических принципов, присущих данному институту. В юридической литературе, особенно учебной, к таким принципам обычно относят: свободу творчества, сочетание личных интересов автора с интересами всего общества, моральную и материальную заинтересованность автора в создании и использовании произведений, всемерную охрану прав и законных интересов авторов.

До принятия 9 июля 1993 г. в Российской Федерации закона «Об авторском праве и смежных правах» (Российская газета, 3 августа 1993 г.) основным источником авторского права был Гражданский кодекс РФ, который регулировал отношения, связанные с использованием результатов творческой деятельности авторов произведений науки, литературы и искусства и охраной авторских прав.

Закон РФ значительно расширил перечень объектов авторского права, устранил зависимость оплаты труда авторов произведений от утверждаемых Правительством твердых ставок авторского вознаграждения. При этом для обеспечения социальной защиты авторов, не ограничивая стороны в установлении максимальных ставок авторского вознаграждения, этот Закон предусматривает установление Правительством минимальных ставок авторского вознаграждения.

Впервые в законодательство России включены нормы, предусматривающие охрану прав артистов-исполнителей и производителей фонограмм, более четко определены права и обязанности организаций вещания.

Законом РФ об авторском праве восприняты положения Бернской конвенции и новеллы Договора Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС) об авторском праве и смежных правах, что будет способствовать повышению международного авторитета России на международной арене.

Основными источниками авторского права Российской Федерации являются: Конституция Российской Федерации, ст.44 которой гарантирует каждому свободу литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания;

Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть первая. Принят Государственной Думой 21 октября 1994 г[[6]](#footnote-6).; Закон Российской Федерации от 9 июля 1993г. «Об авторском праве и смежных правах»[[7]](#footnote-7); Закон Российской Федерации от 23 сентября 1992г. «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных»[[8]](#footnote-8) (Российская газета. 1992г. 20 октября);

Кроме этого к нормативным актам в данном случае относятся постановления правительства, регулирующие некоторые вопросы применения законодательства об авторском праве.

1.2 Объекты авторского права

Закон определяет, что авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинства произведения, а также от способа его выражения.

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

Понятие «произведения» в законе не дано, но его признаки видны исходя из анализа ст. 7 Закона «Об авторском праве и смежных правах».

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

Отсюда следует, что не имеет значения достоинство произведения, а также способ его выражения. Стоит согласиться с исследователями, которые подчеркивают, что «перечисленные термины имеет смысл рассматривать не по отдельности, не пытаясь их разграничить, а в совокупности, как некоторый ориентир, указывающий на определенную область человеческой деятельности»[[9]](#footnote-9).

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

Что следует понимать под творчеством?

Творчество – деятельность человека, направленная на создание культурных или материальных ценностей[[10]](#footnote-10). Творческая деятельность - это деятельность человеческого мозга, который способен создавать только идеальные образы, а не предметы материального мира[[11]](#footnote-11).

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

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

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

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

Арбитражный суд правомерно отказал в иске по следующим основаниям.

Согласно статье 6 Закона "Об авторском праве..." к объектам авторского права относится и часть произведения (включая его название), которая является результатом творческой деятельности и может использоваться самостоятельно. Однако истец не доказал творческого (оригинального) характера названия, использованного им для серии книг. Наоборот, неоригинальность словосочетания "Энциклопедия для детей" очевидна»[[12]](#footnote-12).

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

В-третьих, произведение должно быть выражено в какой-либо объективной форме (п.2 ст.6 Закона). Объективная форма – внешнее выражение авторского творчества в любой материальной форме:

* письменной (рукопись, машинопись, нотная запись и так далее);
* устной (публичное произнесение, публичное исполнение и так далее);
* звуко- или видеозаписи (механической, магнитной, цифровой, оптической и так далее);
* изображения (рисунок, эскиз, картина, план, чертеж, кино-, теле-, видео- или фотокадр и так далее);
* объемно-пространственной (скульптура, модель, макет, сооружение и так далее);
* в других формах.

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

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

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

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

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

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

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

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

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

Исходя из этого требование о признании исключительных прав на использование предполагаемых к изданию в будущем сборников (энциклопедий) обоснованно отклонено»[[13]](#footnote-13).

В связи с вышесказанным, не может быть объектом авторских прав произведения, которые будут созданы в будущем.

Для признания произведения объектом авторском права закон не требует завершенности работы. Произведение может быть незаконченным, но обеспечивается правовой охраной. В перечне объектов авторского права названы эскизы, планы и т.д., которые, как правило, используются автором при создании произведения.

Авторское право возникает в силу факта создания произведения. Произведение не обнародованное, но выраженное в какой-либо объективной форме подлежит охране авторским правом независимо от того, доступно оно обществу или нет. Для возникновения и осуществления авторского права не требуется соблюдения каких-либо формальностей.

Часть 1 ст. 9 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах" от 9 июля 1993 г. предоставляет обладателю исключительных имущественных прав помещать на каждом экземпляре произведения знак охраны, который состоит из трех элементов:

* латинской буквы "С" в окружности: С;
* имени (наименования) обладателя исключительных авторских прав;
* года первого опубликования произведения.

Правовой охраной в равной степени пользуются как произведения, на которых проставлен знак охраны, так и произведения без такого знака. Знак охраны авторского права – формальность, которая служит для оповещения третьих лиц о наличии у автора или иного лица исключительных имущественных прав на произведение.

Произведения науки, литературы и искусства являются нематериальными объектами, однако их качество и значимость для общества могут быть оценены только тогда, когда они объективируются на материальном носителе. Последний представляет собой материальный объект – вещь, собственник которой может не иметь авторского права на воплощенное в ней произведение. Передача материального объекта, в котором выражено произведение, не влечет перехода каких-либо авторских прав на произведение, выраженное в этом объекте.

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

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

В советском авторском праве одним из критериев произведения называлась полезность произведения[[14]](#footnote-14)http://www.allpravo.ru/library/doc1972p0/instrum1987/ - \_ftn8. В современном законодательстве ни назначение произведения, ни его достоинства значения не имеют.

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

В юридической литературе наиболее популярно определение, данное В.И. Серебровским: «Произведение – это совокупность идей, мыслей и образов, получивших в результате творческой деятельности автора свое выражение в доступной для восприятия человеческими чувствами конкретной форме, допускающей возможность воспроизведения»[[15]](#footnote-15).

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

Законодатель нормативно закрепил произведения, являющиеся объектами авторского права (ст.7 Закона):

* литературные произведения (включая программы для ЭВМ);
* драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;
* хореографические произведения и пантомимы;
* музыкальные произведения с текстом или без текста;
* аудиовизуальные произведения (кино-, теле- и видеофильмы, слайдфильмы, диафильмы и другие кино- и телепроизведения);
* произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;
* произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;
* произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;
* фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;
* географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам и другие произведения.
* К объектам авторского права также относятся:
* производные произведения (переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки и другие переработки произведений наук, литературы и искусства);
* сборники (энциклопедии, антологии, базы данных) и другие составные произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда.

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

Безусловно, что это не полный список объектов авторского права. Такой вывод можно сделать хотя бы потому, что законодатель не ограничил формы объективного выражения произведений. Так, например, в число объектов авторского права входят «письма»[[16]](#footnote-16).

Между тем, авторское право не распространяется на идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты (п.4 ст.6 Закона). Как подчеркивается в ст.2 Договора ВОИС по Авторскому праву[[17]](#footnote-17) (см. Приложение 1), авторско-правовая охрана распространяется на форму выражения, а не на идеи, процессы, методы функционирования или математические концепции как таковые.

Спорным как в теории, так и на практике является вопрос о включении в число объектов авторского права «формул».[[18]](#footnote-18).

Произведения, не являющиеся объектами авторского права (ст.8 Закона):

* официальные документы (законы, судебные решения, иные тексты законодательного, административного и судебного характера), а также их официальные переводы;
* государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и иные государственные символы и знаки);
* произведения народного творчества;
* сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер.

Таким образом, объектом авторского права является произведение, представляющее собой результат творческой деятельности и имеющее объективную форму выражения, обеспечивающую его воспроизведение, поскольку материального объекта, содержащего произведения, нет и объекта охраны.

1.3 Субъекты авторского права

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

Субъектами авторского права являются обладатели субъективных авторских прав и носители субъективных обязанностей в правоотношениях, связанных с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства. Субъектами авторского права являются:

* авторы (граждане Российской Федерации и иностранные граждане), их наследники и иные правопреемники;
* Российская Федерация.

Не все субъекты авторского права пользуются одинаковыми правами на одно и тоже произведение. Одни субъекты обладают авторским правом на произведение в силу факта его создания, другие приобретают определенные авторские правомочия в порядке наследования, по авторскому договору или иным основаниям. В связи с этим различают субъектов первоначального и производного авторского права.

Согласно ст. 4 Закон РФ от 9 июля 1993 г. «Об авторском праве и смежных правах», автор – физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение. Термин «автор» не применяется ни к юридическим лицам, ни к наследникам, ни к иным правопреемникам автора.

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

Создание произведения как юридический факт, порождающий определенные правовые последствия, является фактическим действием, к которому неприменимы требования, установленные законом в отношении юридических сделок. Иначе говоря, деятельность по созданию произведения относится к таким правомерным действиям, которые именуются юридическими поступками.

Право лица иметь права автора изобретения, произведения науки, литературы, искусства или иного результата интеллектуальной деятельности входит в содержание правоспособности граждан, определенное в ст. 18 Гражданского Кодекса РФ. Способ осуществления авторских прав несовершеннолетними определен в ст. 26 и 28 ГК РФ.

Автором или обладателем исключительного права на произведение является то лицо, чье имя или наименование значится на произведении.

При обнародовании произведения анонимно или под псевдонимом (за исключением случаев, когда псевдоним автора не вызывает сомнения в его личности) издатель, имя или наименование которого обозначено на произведении, при отсутствии доказательств иного считается представителем автора и имеет право защищать права автора обеспечивать их осуществление. Это положение действует до тех пор, пока автор не раскроет свою личность и не заявит о своем авторстве.

Авторское право может принадлежать нескольким лицам – соавторам. Для объектов авторского права, созданных коллективным трудом, очень важно, чтобы были четко определены условия возникновения соавторства, права и обязанности соавторов и их наследников по отношению к произведению в целом и его частям, а также мера ответственности каждого из соавторов по обязательству, вытекающему при использовании созданного в соавторстве произведения[[19]](#footnote-19).

Соавторство предполагает наличие соответствующего соглашения между соавторами (письменного или устного). Отсутствие такого соглашения, ни при каких условиях не приводит к соавторству[[20]](#footnote-20). Не будет являться соавтором переработчик произведения, если между ним и автором не было заключено соответствующее соглашение.

Совместный труд нескольких лиц должен иметь творческий характер. Только в результате творческой деятельности возникают произведения литературы, науки и искусства, которые признаются охраноспособными объектами.

Совместный труд соавторов может протекать по-разному. Одни объединяют творческий процесс и работают вместе. Другие вырабатывают план, структуру произведения, определяют каждому участнику творческого коллектива ту часть, которую он должен создать. Затем объединяют, изменяют и редактируют написанное. Соавтор может приступить к работе на любом этапе. Момент вступления в работу не является определяющим для соавторства. Важнее индивидуальные особенности авторов, их манера работы.

Другой признак, характеризующий соавторство, - создание коллективного произведения. В работе над коллективным произведением соавторы используют разные формы выражения замыслов: слово, звук, изображение и т.д. При использовании одной формы выражения (например, слово) труд соавторов носит однородный характер, поскольку они выполняют одинаковую работу: пишут роман, повесть, статью и т.п.

Целостность такого коллективного произведения определяется единством его содержания.

Коллективное произведение может состоять из частей, имеющих разные формы выражения, например кинофильм, опера. Единство таких произведений обеспечивается сочетанием содержания и формы выражения.

Третий признак соавторства - принадлежность авторского права лицам, участвующим в создании произведения. В действующем законодательстве авторское право закреплено за соавторами независимо от того, образует ли произведение неразрывное целое или состоит из частей, каждая их которых имеет самостоятельное значение. Каждый из соавторов сохраняет авторское право на созданную им часть коллективного произведения, имеющую самостоятельное значение.

Самостоятельной признается работа, которая может быть использована независимо от других частей произведения.

Признаки соавторства, закрепленные законом, позволяют выделить два вида соавторства: нераздельное и раздельное. При нераздельном соавторстве произведение, созданное двумя или более авторами, представляет собой единое целое, в котором невозможно выделить самостоятельные части.

Нераздельное соавторство возникает в отношении произведения, составляющее одно неразрывное целое. При таком соавторстве выделить долю каждого автора в произведении невозможно, поэтому все соавторы пользуются неделимым авторским правом на все произведение в целом и на каждую его часть. С создателями такого произведения заключается один авторский договор. В случае нарушения кем-либо из соавторов обязательств, связанных с созданием произведения, весь авторский коллектив несет за это ответственность.

При раздельном соавторстве единое произведение состоит из частей, имеющих самостоятельное значение, причем известно, кем из соавторов эти части созданы.

Согласно ст. 10 Закона «Об авторском праве и смежных правах» от 9 июля 1993 г. авторское право на произведение, созданное совместным творческим трудом двух либо более лиц, принадлежит соавторам совместно независимо от того, образует ли такое произведение одно неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение.

Часть произведения признается имеющей самостоятельное значение, если она может быть использована независимо от других частей этого произведения.

Каждый из соавторов вправе использовать созданную им часть произведения, имеющую самостоятельное значение, по своему усмотрению, если иное не предусмотрено соглашением между ними.

Все специалисты, исследовавшие проблему соавторства, сошлись во мнении, что, во-первых, соавторство не созданием оказанием организационной или технической помощи автору, во-вторых, участие в создании коллективного произведения должно быть добровольным, принуждение к соавторству – уголовно наказуемое деяние. В-третьих, оно должно быть творческим. мнение ученых разошлись по вопросу, является ли необходимым условием для соавторства предварительное соглашение нескольких авторов создать коллективное произведение. Одни отвечают на этот вопрос положительно,[[21]](#footnote-21) другие – отрицательно[[22]](#footnote-22).

Наряду с авторами к субъектам авторского права относятся лица (граждане и организации), которые не участвуют в создании произведений литературы, науки и искусства. Их называют правопреемниками. К правопреемникам переходит определенный круг авторских правомочий по использованию произведения автора.

Основаниями такого перехода служат закон, наследование или договор с автором. Правопреемниками становятся наследники, государство, организации (издательства, театры и др.), оформившие с автором договорные отношения по использованию его произведения.

Круг правомочий указанных лиц уже, чем у автора, а по характеру правомочия производны, так как переходят от автора.

Субъектами первоначального авторского права могут быть не только физические, но и юридические лица. О правах юридического лица, возникновение которых не связано с заключением авторского договора или универсальным правопреемством, можно говорить тогда, когда само юридическое лицо совершает определенные действия творческого характера с целью создания нового объекта на основе уже опубликованных произведений. К таким действиям относятся подбор и расположение материалов, подбор и организация данных, в том числе и на магнитных носителях.

Права лиц, при организационном, финансовом и ином участии которых создаются составные объекты, определены в ч. 2 ст. 11, ч. 2 ст. 13 Закона как исключительные. Порядок осуществления этих прав предусмотрен законом в отношении следующих объектов: энциклопедий, энциклопедических словарей, периодических и продолжающихся сборников научных трудов, газет, журналов и других периодических изданий; аудиовизуальных произведений; фонограмм; передач организаций эфирного и кабельного вещания.

Согласно ч. 2 ст. 11 Закона издателям энциклопедий, энциклопедических словарей, периодических и продолжающихся сборников научных трудов, газет, журналов и других периодических изданий, принадлежат исключительные права на использование таких изданий в целом. Издатели энциклопедий вправе при любом использовании таких изданий указывать свое наименование или требовать такого указания.

К создателям аудиовизуального произведения Закон «Об авторском праве и смежных правах» от 9 июля 1993 г. относит двух субъектов: авторов и производителя. Согласно п. 1 ст. 13 названного Закона, авторами аудиовизуального произведения являются режиссер-постановщик, автор сценария и автор специально созданного для аудиовизуального произведения музыкального произведения с текстом и без текста. Производителем аудиовизуального произведения признается физическое или юридическое лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за изготовление такого произведения. Предполагается заключение с авторами аудиовизуального произведения договора о передаче производителю исключительных прав на использование аудиовизуального произведения способами, определенными п. 2 ст. 13 Закона «Об авторском праве и смежных правах» от 9 июля 1993 г. Юридическая природа таких договоров в законе не определена, в литературе считают, что «по своей сути эти договоры могут быть трудовыми или гражданско-правовыми. причем - не обязательно авторскими»[[23]](#footnote-23). При любом использовании аудиовизуального произведения его производитель вправе указывать свое имя или наименование либо требовать такого указания. Считается, что это право, как и право издателя на указание своего наименования, является особым личным правом и не является авторским правомочием[[24]](#footnote-24).

Производители фонограмм и организации эфирного и кабельного вещания относятся к субъектам смежных прав.

Субъектами авторских прав могут быть иные правопреемники. Термин «иные правопреемники» появился в отечественном законодательстве в 1974 г. Это связывают с присоединением СССР ко Всемирной конвенции об авторском праве, выделением лиц, к которым в соответствии с законом или договором переуступались отдельные авторские правомочия» в отдельную категорию субъектов авторского права в отличие от субъектов первоначального авторского права и их наследников и дискуссией о передаваемости авторского права.

Согласно современной доктрине в роли иных правопреемников авторов выступают организации и учреждения, а также физические лица, к которым переходят по договору права на использование произведения. Следует согласиться с господствующим в литературе мнением, что правопреемники владеют авторскими правами не в полном объеме. К ним не могут перейти ни по каким основаниям такие личные неимущественные права, как право авторства и право на имя.

1.4 Реализация авторских прав путем заключения договоров

Использование произведения автора другими лицами (пользователями) осуществляется на основании авторского договора, кроме случаев, специально указанных Законом. Договорная форма использования произведений в большей степени, чем какая-либо другая, обеспечивает реализацию и охрану как личных, так и имущественных прав автора. Отвечает она и интересам пользователей, поскольку они приобретают определенные права по использованию произведений, которых не имеют другие лица, и в связи с этим могут окупить свои затраты по воспроизведению и распространению произведений и получить прибыль. В конечном счете в договорном использовании произведений заинтересовано и общество в целом, поскольку такой порядок стимулирует творческую активность его членов и способствует умножению духовного богатства общества.

Действующее авторское законодательство не содержит определения авторского договора, однако анализ его норм позволяет сформировать следующее определение: по авторскому договору автор передает или обязуется передать приобретателю свои права на использование произведения в пределах и на условиях, согласованных сторонами. Авторский договор носит гражданско-правовой характер и является самостоятельным в ряду других гражданско-правовых договоров. Данный вывод имеет не только теоретическое, но и большое практическое значение. В частности, он означает, что на авторско-договорные отношения распространяются как общие положения гражданского права, например привила о формах и условиях действительности сделок, так и соответствующие нормы обязательственного права, касающиеся, например, порядка заключения и исполнения договоров, ответственности за их нарушения и т.п.

Авторские договоры – двусторонние, консенсуальные, возмездные (за исключением случаев, когда авторское вознаграждение не подлежит выплате).

Сторонами по договору являются: с одной стороны – автор, а в отношении готового произведения также его правопреемники, с другой стороны – пользователь: организация (издательство, театр, киностудия и т.д.), которая имеет право заключать авторские договоры об использовании произведений, или гражданин-предприниматель, имеющий лицензию.

Форма договора, как правило, письменная. Однако несоблюдение письменной формы договора не влечет его недействительности. В случае использования произведения без заключения письменного договора автор или его правопреемник вправе требовать вознаграждения, как и в случае заключения письменного договора. Письменная форма договора обычно не применяется для договоров об опубликовании произведения в периодических изданиях и энциклопедических словарях.

Современное российское авторское право исходит из принципа свободы авторского договора, в соответствии с которым стороны сами определяют свои взаимные права и обязанности и оговаривают иные условия договора. Вместе с тем Закон предъявляет к авторским договорам некоторые требования.

В соответствии с договором автор обязан: передать или создать и в установленный срок произведения для использования обусловленным по договору способом. Готовое произведение обычно передается еще до заключения договора. По авторскому договору заказа автор обязан создать произведение лично. Привлечение к работе над произведением других лиц возможно только с согласия другой стороны; по требованию другой стороны внести в произведения необходимые изменения; воздерживаться от передачи произведения или его части третьим лицам для использования указанным в договоре способом. Передать произведение или его часть третьим лицам автор может лишь с письменного согласия другой стороны, а также в случаях, прямо предусмотренных договором.

Отдельные договоры могут возлагать на автора дополнительные обязанности (например, читать один раз корректуру своего произведения).

К обязанностям пользователя относятся: осуществить или начать использование произведения обусловленным по договору способом в установленный тем же договором срок. Такой обязанности нет у стороны, заключившей сценарный договор или договор художественного заказа. По этим договорам обязанности стороны исчерпываются принятием произведения и выплатой автору вознаграждения; выплатить автору вознаграждение в размере, установленном согласием сторон.

Выступая в качестве особого вида гражданско-правового договора, авторский договор, в свою очередь, подразделяется на ряд разновидностей, каждая из которых имеет свои особенности.

Наиболее распространенным видом авторского договора является издательский договор. В рамках данного договора осуществляется издание и переиздание любых произведений, которые могут быть зафиксированы на бумаге, т.е. произведений литературы (научных, художественных, учебных и т.п.), драматических, сценарных, музыкальных произведений, произведений изобразительного искусства и т.д. Издательский договор наиболее полно урегулирован действующим законодательством и исследован юридической наукой. Нередко выводы, которые первоначально делаются на базе применения норм об издательском договоре, а также сложившейся практики разрешения споров, впоследствии распространяются и на другие авторские договоры.

Постановочный договор заключается тогда, когда основным способом использования произведения является его публичное исполнение. Его предметом могут быть драматические произведения, музыка или либретто оперы, балета, оперетты, музыка к драматическому спектаклю и т.п., которые используются театрально-зрелищными организациями (театрами, филармониями, цирками, концертными организациями и т.д.) путем постановки на сцене. В настоящее время постановочный договор должен заключаться пользователями в отношении как необнародованных, так и обнародованных произведений.

Сценарный договор – это договор, который регламентирует отношения, связанные с использованием текста, по которому снимается кинофильм, телефильм, делается радио- или телепередача, проводится массово-зрелищное мероприятие и т.д. Сценарный договор близок к постановочному договору, из рамок которого он постепенно выделился в самостоятельный вид. Их основное различие заключается в том, что литературный сценарий в отличие, например, от драматического произведения используется не в своем неизменном виде, а служит основой для создания более приближенного к нуждам кинематографа, телевидения или радио режиссерского сценария, по которому, собственно, и ставится фильм или делается передача. В этом смысле сценарный договор предполагает, что произведение (сценарий) может быть использовано в измененном виде.

Договор о депонировании рукописи регулирует условия и порядок обнародования и последующего использования произведения, которое помещается на хранение в специальный информационный орган. Обычно путем депонирования используются научные произведения, представляющие интерес лишь для ограниченного круга специалистов, по запросам которых им предоставляются копии депонированных произведений или их отдельных частей.

Договор художественного заказа опосредует отношения, связанные с созданием произведений изобразительного искусства в целях их публичной демонстрации. Его предметом являются разнообразные произведения изобразительного искусства, которые изготавливаются авторами по заказам организаций и частных лиц и переходят в собственность последних. Владельцы произведений (материальных носителей) вправе распоряжаться ими по своему усмотрению, но при условии уважения авторских прав создателей авторских произведений.

Договор об использовании в промышленности произведений декоративно-прикладного искусства имеет своей задачей урегулирование вопросов, возникающих в связи с тиражированием в промышленности оригинальных произведений декоративно-прикладного искусства. Он заключается лишь с внештатными художниками предприятий, произведения которых принимаются к использованию. Авторы получают вознаграждение как за сам факт создания произведения, принятого к использованию, так и за последующее тиражирование в зависимости от объема использования.

Договор о публичном исполнении (публичном показе, сообщений для всеобщего сведения путем передачи в эфир или по кабелю) разрешает использование литературных, музыкальных, драматических и иных произведений путем их исполнения, показа или передачи для всеобщего сведения в эфир или по кабелю как непосредственно, так и с помощью различных технических средств. Подобные договоры в форме выдаваемых пользователям лицензий заключаются чаще всего организациями, управляющими имущественными правами авторов на коллективной основе. Закон требует, чтобы условия таких лицензий были одинаковыми для всех пользователей одной категории. Кроме того, указанные организации не вправе отказать в выдаче лицензии пользователю без достаточных на то оснований.

Названными видами авторских договоров не исчерпывается все их многообразие, которое определяется способами использования произведений. Каждый вид авторского договора имеет свои особенности, обусловленные как спецификой произведения, являющегося его предметом, так и способами его использования.

2. Отдельные авторские правомочия

2.1 Субъективные авторские права на произведения науки, литературы и искусства

Согласно современной теории и действующему законодательству авторское право относится к категории исключительных. Это значит, что в течение определенного времени автору произведения науки, литературы и искусства, его наследнику или иному правопреемнику принадлежит монопольное право использовать это произведение любым или каким-либо определенным способом, все третьи лица должны воздерживаться от совершения аналогичных действий.

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

Личные неимущественные права - это неотчуждаемые права. Они принадлежат автору независимо от имущественных прав, иначе - личные права связаны с духовной личностью автора. Как подчеркивали исследователи еще в начале 20 века: «Духовная близость и связь, какие существуют между автором и его произведением, между «детищем» искусства и творцом, и которые не исчезают во все время жизни автора, делают произведение неотчуждаемым и неотъемлемым личным достоянием автора»[[25]](#footnote-25).

Личные неимущественные права независимы от имущественных прав. Как закрепляет ст. 6 bis (п.1) Бернской конвенции по охране прав литературных и художественных произведений: «Независимо от имущественных прав автора и даже после уступки этих прав он имеет право требовать признания своего авторства на произведение и противодействовать всякому извращению, искажению или иному изменению этого произведения, а также любому другому посягательству на произведение, способному нанести ущерб чести или репутации автора»[[26]](#footnote-26).

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

Рассмотрим личные неимущественные права автора в отношении его произведения (п.1 ст.15 Закона). Это:

* право признаваться автором произведения (право авторства);

Как отмечают эксперты, «практическая реализация права авторства обычно выражается в праве автора требовать указания его имени при использовании произведения. Зачастую это воспринимается как сердцевина авторства»[[27]](#footnote-27).

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

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

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

Однако в определенных случаях данное право может быть или ограничено или представлять предмет соглашения между автором и издательством. Так, например, «ограничение использования определенного имени может быть установлено и при написании произведения на заказ»[[28]](#footnote-28).

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

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

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

Обнародование произведения - осуществленное с согласия автора действие, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, передачи в эфир или иным способом (ст.4 Закона).

Отзыв произведения – предполагает отказ от обнародования. Исследователи говорят как о сохранении (еще не обнародованного произведения), так и о восстановлении (уже обнародованного произведения)[[29]](#footnote-29). При этом такой отказ может быть совершен на любой стадии (до тех пор пока произведение не было обнародовано). То есть, например, если был напечатан тираж книжной продукции, но еще не поступил в продажу, автор вправе отказаться от обнародования. При этом он будет обязан возместить пользователю как убытки, так и упущенную выгоду.

* право на защиту произведения, включая его название, от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора (право на защиту репутации автора);

Еще один вид личных прав автора указывается законодателем в п.1 ст.17 Закона – право доступа. Последнее означает правомочие автор произведения изобразительного искусства требовать от собственника произведения предоставления возможности осуществления права на воспроизведение своего произведения. При этом от собственника произведения нельзя требовать доставки произведения автору.

В соответствии с п.1 ст.16 Закона, автору в отношении его произведения принадлежат исключительные права на использование произведения в любой форме и любым способом.

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

Как подчеркивают эксперты, это не только сближает авторские права с правом собственности, с патентным правом, с правом на товарные знаки, но и позволяет преодолеть широко распространенное в советской литературе мнение о том, что авторские права не носят исключительного характера, что в конечном счете сводило имущественные права автора к праву на получение вознаграждения[[30]](#footnote-30).

Во-вторых, правообладатель исключительных прав вправе использовать произведение в любой форме и любым способом. Между тем «любая форма и способ» фактически ограничиваются законодателем перечнем правомочий перечисленных в п.2 ст.16 Закона.

В третьих, «право на использование произведения есть ничто иное, как возможность авторов самим решать все вопросы, связанные с предоставлением третьим лицам доступа к произведениям и с их использованием»[[31]](#footnote-31).

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

* воспроизводить произведение (право на воспроизведение).

В соответствии со ст.4 Закона, воспроизведение произведения - изготовление одного или более экземпляров произведения или его части в любой материальной форме, в том числе в форме звуко- и видеозаписи, изготовление в трех измерениях одного или более экземпляров двухмерного произведения и в двух измерениях - одного или более экземпляров трехмерного произведения; запись произведения в память ЭВМ также является воспроизведением.

Законодатель указывает случаи, когда возможно воспроизведение в личных целях без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения (ст.18 Закона). Допускается без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения воспроизведение правомерно обнародованного произведения исключительно в личных целях, за исключением случаев, предусмотренных Законом. Данные положения не применяется в отношении:

* воспроизведения произведений архитектуры в форме зданий и аналогичных сооружений;
* воспроизведения баз данных или существенных частей из них;
* воспроизведения программ для ЭВМ, за исключением случаев, предусмотренных Законом;
* репродуцирования книг (полностью) и нотных текстов.

Важно подчеркнуть, что воспроизведение может быть совершено в любой форме (даже иной чем задумал сам автор произведения). «В качестве примера можно упомянуть судебное дело об изготовлении Московским дворцом молодежи флаерсов, то есть пригласительных билетов, дающих право на скидку, на концертную программу «Встреча на Эльбе». На флаерсе была использована фотография, авторами которой были истцы. Договор на воспроизведение фотографии дворец молодежи не заключал, а соответственно имеет место нарушения права на воспроизведение.»[[32]](#footnote-32).

* + - распространять экземпляры произведения любым способом: продавать, сдавать в прокат и так далее (право на распространение);

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

Среди основных способов распространения законодатель называет: продажу, сдачу в прокат и др. К «другим» (не перечисленным законодателем) способам распространения можно отнести: дарение, мену. Для отдельных способов распространения законодатель дает легальные определения. Так, например, сдача в прокат (внаем) определено как предоставление экземпляра произведения или фонограммы во временное пользование в целях извлечения прямой или косвенной коммерческой выгоды.

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

* + - импортировать экземпляры произведения в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения обладателя исключительных авторских прав (право на импорт);

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

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

* + - публично показывать произведение (право на публичный показ) и публично исполнять произведение (право на публичное исполнение);

Прежде всего, дадим легальные определения данных правовых категорий. Показ произведения - демонстрация оригинала или экземпляра произведения непосредственно или на экране с помощью пленки, диапозитива, телевизионного кадра или иных технических средств, а также демонстрация отдельных кадров аудиовизуального произведения без соблюдения их последовательности (ст.2 Закона).

Публичный показ, публичное исполнение или сообщение для всеобщего сведения - любые показ, исполнение или сообщение произведений, фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания непосредственно либо с помощью технических средств в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимаются ли произведения, фонограммы, исполнения, постановки, передачи организаций эфирного или кабельного вещания в месте их сообщения или в другом месте одновременно с сообщением произведений фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания (ст.2 Закона).

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

«… в Пресненском межмуниципальном суде г.Москвы рассматривалось дело по иску лица, который принимал участие в конкурсе плакатов, посвященном 850-летию Москвы. Истец был признан победителем конкурса и его плакат был использован ответчиком для оформления улиц в дни праздников без какого-либо заключения с ним договора. Ответчик ссылаясь на то, что ценный подарок, который должен быть вручен истцу, является платой за дальнейшее использование его произведения. Суд не согласился с позицией ответчика, поскольку из статей ГК РФ, регулирующих публичный конкурс, следует обратное. В связи с изложенным суд принял решение о взыскании с ответчика компенсации в размере 1500 МРОТ»[[33]](#footnote-33).

* + - сообщать произведение (включая показ, исполнение или передачу в эфир) для всеобщего сведения путем передачи в эфир и (или) последующей передачи в эфир (право на передачу в эфир).

Авторы литературных и художественных произведений пользуются исключительным правом разрешать: передачу своих произведений в эфир или публичное сообщение этих произведений любым другим способом беспроволочной передачи знаков, звуков или изображений; всякое публичное сообщение, будь то по проводам или средствами беспроволочной связи, повторно передаваемого в эфир произведения, если такое сообщение осуществляется иной организацией, нежели первоначальная; публичное сообщение переданного в эфир произведения с помощью громкоговорителя или любого другого аппарата, передающего знаки, звуки или изображения».

В соответствии с действующим авторским законодательством, передача в эфир - сообщение произведений, фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания для всеобщего сведения (включая показ или исполнение) посредством их передачи по радио или телевидению (за исключением кабельного телевидения). При передаче произведений, фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания в эфир через спутник под передачей в эфир понимается прием сигналов с наземной станции на спутник и передача сигналов со спутника, посредством которых произведения, фонограммы, исполнения, постановки, передачи организаций эфирного или кабельного вещания могут быть доведены до всеобщего сведения независимо от фактического приема их публикой (ст.2 Закона).

* + - сообщать произведение, (включая показ, исполнение или передачу в эфир) для всеобщего сведения по кабелю, проводам или с помощью иных аналогичных средств (право на сообщение для всеобщего сведения по кабелю);
    - переводить произведение (право на перевод);
    - переделывать, аранжировать или другим образом перерабатывать произведение (право на переработку).

Исключительные права автора на использование дизайнерского, архитектурного, градостроительного и садово-паркового проектов включают также практическую реализацию таких проектов. Автор принятого архитектурного проекта вправе требовать от заказчика предоставления права на участие в реализации своего проекта при разработке документации для строительства и при строительстве здания или сооружения, если иное не предусмотрено в договоре. Приведем пример из практики:

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

Исковые требования института, обладающего как работодатель авторов архитектурного проекта исключительными правами на использование служебного произведения, в силу статьи 14 Закона "Об авторском праве..." удовлетворены правомерно»[[34]](#footnote-34).

Помимо названных правомочий автора, можно выделить еще одно специфическое право – право следования. В законодательстве некоторых зарубежных странах (в том числе в Бернской конвенции) оно известно под названием «Право долевого участия». Последнее, является имущественно-неотчуждаемым правом автора. Как закреплено в п.2 ст.17 Закона, в каждом случае публичной перепродажи произведения изобразительного искусства (через аукцион, галерею изобразительного искусства, художественный салон, магазин и так далее) по цене, превышающей предыдущую не менее чем на 20 процентов, автор имеет право на получение от продавца вознаграждения в размере 5 процентов от перепродажной цены (право следования). Указанное право является неотчуждаемым и переходит только к наследникам автора по закону на срок действия авторского права.

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

Важно подчеркнуть, что по российскому авторскому законодательству право следования распространяется только на произведения изобразительного искусства.

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

2.2 Смежные права

Смежные права – это права на нематериальные объекты, по своему типу схожие с авторскими правами и примыкающие к авторскому праву. Смежные права не являются единой правовой категорией (поэтому термин «смежные права» всегда применяется во множественном числе), а представляют собой несколько разнородных прав. На международной арене смежные права получили признание лишь во второй половине XX в., особенно после принятия в 1961 г. Международной (Римской) конвенции об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций (РФ не участвует ни в этой Конвенции, нив других международных договорах по смежным правам). В СССР охраны смежные права не существовало. В Российской Федерации смежные права охраняются по Закону РФ от 9 июля 1993 г. "Об авторском праве и смежных правах". Признаются три категории смежных прав: права исполнителей, права производителей фонограмм и права организаций эфирного и кабельного вещания. Под исполнителями имеются в виду граждане - актеры, певцы, музыканты, танцоры и иные лица, которые играют роли, декламируют произведения, поют, играют на музыкальных инструментах или иным образом исполняют произведения литературы и искусства. К их числу относятся также режиссеры-постановщики спектаклей и дирижеры. Объектом, на который исполнитель получает смежные права, является исполнение (а для режиссера-постановщика спектакля - постановка).

Природу и назначение смежных прав объясняют следующим образом: «Словосочетание «смежные права» означает неимущественные права, которые будучи отличными от авторских, связаны с последними в двух отношениях: во-первых, они распространяются на сообщения охраняемых авторским правом произведений и, во-вторых, имеет ряд общих с авторским правом особенностей, поскольку включают – с определенными исключениями – личные права, право на вознаграждение, и, наконец, международную охрану, в том числе, как и в международных авторско-правовых конвенциях, норму, согласно которой иностранцам предоставляется такой же уровень минимальной охраны, как и гражданам данной страны»[[35]](#footnote-35). Применению непосредственно норм авторского права для регулирования отношений в сфере исполнительского творчества, производства и использования фонограмм и деятельности организаций эфирного и кабельного вещания мешает тот факт, что результаты деятельности субъектов смежных прав имеют свои специфические черты и не квалифицируются как произведения науки, литературы и искусства.

Отличительной чертой большинства смежных прав является их зависимость от прав авторов творческих произведений. Самостоятельный характер смежных прав проявляется лишь в том случае, когда исполняется, записывается на фонограмму или передается в эфир или по кабелю неохраняемое произведение.

Отношения в сфере исполнительного творчества, производства и использования фонограмм и деятельности организаций эфирного и кабельного вещания в российской федерации регулируются разделом III «Смежные права» Закона от 9 июля 1993г.

В названном Законе определены четыре категории смежных прав:

* исполнительские права,
* права на фонограммы,
* права на передачи эфирного вещания,
* права на передачи кабельного вещания.

Права на передачи эфирного и на права на передачи кабельного вещания одинаковы по своему содержанию, поэтому их обычно определяют в одну категорию смежных прав – прав организаций вещания.

Все категории смежных прав отличаются друг от друга субъектным составом, содержанием, основанием возникновения охраны. Поэтому можно говорить о не едином смежном праве, а о смежных правах во множественном числе.

В соответствии с п. 3 ст. 36 Закона от 9 июля 1993 г. производители фонограмм и организации вещания осуществляют свои права в пределах прав, полученных по договору с исполнителем и автором записанного либо передаваемого в эфир или по кабелю произведения. На исполнителя названный закон возлагает соблюдать права автора исполняемого произведения.

Объектами исполнительских прав являются действия, с помощью которых произведения литературы, искусства или народного творчества доводится до восприятия публики. Охране подлежат как воспринимаемые в процессе непосредственного исполнения на сцене живыми людьми, так и зафиксированные на материальных носителях в виде аудио- или видеозаписей исполнения и постановки.

Исполнения и постановки – разные объекты. При исполнении произведения сообщаются публики посредством игры, пения, чтения, декламирования, игры на музыкальном инструменте, танца или каким-либо иным образом. Каждое исполнение одного и того же произведения одним и тем же исполнителем охраняется как единственный акт, и от исполнителя неотделимо.

При постановки создается единый объект – спектакль, предназначенный для многократного исполнения. Постановка «отрывается» от своего создателя – режиссера-постановщика и может затем воспроизводиться без его участия.

К субъектам исполнительских прав относят актеров. Певцов, музыкантов, танцоров, иных лиц, которые исполняют произведения литературы, искусства или народного творчества посредством игры, пения, чтения, декламирования, игры на музыкальных произведениях, танца или каким-либо иным образом[[36]](#footnote-36).

Исполнителям принадлежат два личных неимущественных права: право на имя и право на защиту репутации. Право на имя позволяет исполнителю требовать, чтобы при любом использовании его исполнения указывалось его имя, действительное или вымышленное, причем без искажений.

Право на защиту репутации предоставляет исполнителю право требовать, чтобы его интерпретация произведения воспроизводилась без искажений, что особенно важно в условиях, когда применение технических средств в процессе звуко- и видеозаписи позволяет вносить в результат исполнительской деятельности существенные изменения.

Исключительное имущественное право исполнителя на использование его исполнения состоит из следующих правомочий:

* права передавать в эфир или сообщать для всеобщего сведения по кабелю исполнение, если используемое для такой передачи исполнение не было ранее передано в эфир или не осуществляется с помощью записи. Речь идет о праве исполнителя на передачу в эфир или по кабелю «живого» исполнения. Если исполнение ранее уже было передано в эфир или по кабелю или если передача исполнения осуществляется с использованием коммерческой записи, это право не действует;
* права записывать ранее не записанное исполнение. Из этого права следует, что реализовывать право на запись исполнитель может только один раз. Повторная запись исполнения без согласия исполнителя не нарушает данное право;
* право на воспроизведение записи исполнения, т.е. право на изготовление копий записанных исполнений на материальных носителях;
* право передавать в эфир или по кабелю запись исполнения, если первоначально эта запись была произведена не для коммерческих целей. Это правомочие дает исполнителю право контролировать передачу в эфир или по кабелю некоммерческих записей исполнения;
* распространять оригинал или экземпляры исполнения, записанного на фонограмму, посредством продажи или иной передачи права собственности;
* сдавать в прокат оригинал или экземпляры записанного на фонограмму исполнения;
* сообщать для всеобщего сведения исполнение, записанное на фонограмму, по проводам или средствами беспроводной связи таким образом, чтобы представители публики могли осуществлять к ним доступ из любого места и в любое время по их выбору.

Объектом смежных прав производителей фонограмм является непосредственно сама фонограмма.

Фонограмма – это любая исключительно звуковая запись исполнений или иных звуков либо отображений звуков; фонограммой не является запись звуков, включенная в аудиовизуальное произведение.

Производитель фонограммы – физическое или юридическое лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за первую звуковую запись какого-либо исполнения или иных звуков; при отсутствии доказательств иного производителем фонограммы признается лицо, имя или наименование которого обозначено на этой фонограмме.

В процессе создания фонограммы ее производитель осуществляет не творческую, а техническую деятельность, поэтому никаких личных неимущественных прав у него не возникает. Для защиты имущественных интересов производителя фонограммы закон наделяет его исключительным правом на использование фонограммы в любой форме, включая право на вознаграждения за каждый вид использования. Это право позволяет осуществлять следующие действия:

* воспроизводить (прямо или косвенно) фонограмму;
* переделывать или иным образом перерабатывать фонограмму;
* распространять оригинал или экземпляры фонограммы посредством продажи или иной передачи прав собственности;
* импортировать экземпляры фонограммы в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения производителя этой фонограммы;
* доводить до всеобщего сведения фонограмму по проводам или средствам беспроволочной связи таким образом, чтобы представители публики могли осуществлять к ним доступ из любого места и в любое время по их собственному выбору.

По аналогии с лицами, владеющими исключительными имущественными правами на произведения науки, литературы и искусства, исполнители и производители фонограмм для оповещения о своих имущественных правах вправе использовать знак охраны смежных прав, который помещается на каждом экземпляре фонограммы, и обязательно состоит из трех элементов:

* латинской буквы «Р» в окружности: Р;
* имени (наименования) обладателя исключительных имущественных прав;
* года первой публикации фонограммы.

Лицо, указанное в качестве обладателя исключительных имущественных прав на каждом экземпляре фонограммы, считается исполнителем или производителем фонограммы, пока не доказано обратное.

Объектом смежных прав организаций эфирного и кабельного вещания является передача, созданная самой организацией эфирного или кабельного вещания, а также по ее заказу и за счет ее средств другой организацией.

У организаций эфирного и кабельного вещания в отношении созданных ими передач личных неимущественных прав не возникает, так как действия таких организаций квалифицируются как организационно-технические, а не творческие. За этими организациями закон «Об авторском праве и смежных правах» закрепляет исключительные права использовать передачу в любой форме и давать разрешения на использование передачи, включая право на получение вознаграждения за предоставления такого разрешения[[37]](#footnote-37).

Исключительное право организации эфирного вещания давать разрешения на использование ее передачи означает разрешение на осуществление следующих действий:

* передавать в эфир ее передачу другой организацией эфирного вещания. Речь идет о праве организации эфирного вещания как правообладателя разрешать ретрансляцию своей передачи, как в записи, так и в живом исполнении, другой организации вещания одновременно с трансляцией организацией-правообладателем;
* сообщать передачу для всеобщего сведения по кабелю;
* записывать передачу. Запись на материальный носитель сообщенной в эфир передачи ведет к появлению у лица, осуществившего такую запись, фонограммы (если была осуществлена звукозапись) или экземпляра аудиовизуального произведения (если была осуществлена видео запись) и возникновению у этого лица соответствующих прав на записанную фонограмму или аудиовизуальное произведение. Такие права должны возникать только с разрешения организации вещания, вложившие средства в создание записанной передачи;
* воспроизводить запись передачи, т.е. создавать копии передачи на материальном носителе;
* сообщать передачу для всеобщего сведения в местах с платным входом. Нарушителем данного правомочия является любое лицо. Организующее прослушивание или просмотр сообщенной в эфир передачи, как записанной, так и принимаемой непосредственно из эфира, и взимающего плату за такое прослушивание или просмотр;
* распространять среди публики записи передач или экземпляры записи передачи или экземпляры записи передачи посредством продажи, проката или иной передачи права собственности; это право, за исключением права на прокат, прекращается в отношении записи передачи или экземпляров записи передачи, которые с разрешения организации эфирного вещания были введены в гражданский оборот посредством продажи или иной передачи права собственности; право на прокат сохраняется за организацией эфирного вещания независимо от принадлежности права собственности на запись передачи или ее экземпляры.

Исключительное право организации кабельного вещания давать разрешение на использование ее передачи означает разрешение на осуществление действий, аналогичных действиям организаций эфирного вещания.

3. Защита авторских и смежных прав

## 3.1 Общие вопросы защиты прав

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

Прежде чем перейти к рассмотрению общих положений защиты прав на объекты интеллектуальной собственности, необходимо отметить, что следует различать охрану прав и защиту прав.

Охрана есть установление общего правового режима, а защита - те меры, которые предпринимаются в случаях, когда гражданские права нарушены или оспорены.[[38]](#footnote-38)

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

В юридической литературе выделяют две формы защиты: юрисдикционную и неюрисдикционную. К неюрисдикционной форме относиться предусмотренная ст. 14 ГК РФ замозащита. В соответствии с законом способы замозащиты должны быть соразмерны нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения. Самозащита в основном применима в договорных отношениях, она выражается в том, что сторона, по отношению к которой не были исполнены обязательства, может в свою очередь, приостановить выполнение своих обязательств. Так, например, самозащита может выражаться в уведомлении неправомерно использующих средства индивидуализации третьих лиц о нарушении исключительных прав их владельцев.

Выбирая юрисдикционную форму защиты, лиц, чьи права нарушены или оспариваются, прибегает к помощи правоохранительных органов. Юрисдикционная форма охватывает административный и судебный порядок реализации способов защиты.

Ст.18 Закона закрепляет: за нарушение… авторских и смежных прав наступает гражданская, уголовная и административная ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Способы защиты нарушенных прав могут быть гражданско-правовыми и уголовно-правовыми[[39]](#footnote-39).

В основном они указаны в ст. 49 и 50 Закона «Об авторском праве и смежных правах».

Кроме того, применяются также общие меры гражданской ответственности, предусмотренные ГК РФ. В частности, поскольку нарушение этих прав является деликтом, применимы нормы общих положений о возмещении вреда (ст. 1064-1083 ГК РФ). Применимы также общие нормы о защите гражданских прав (ст. 12 ГК РФ).

Поскольку рассматриваемые нарушения могут причинить и моральный вред, подлежат применению нормы ст. 150, 151, 1099-1101 ГК РФ.

К договорам, относящимся к использованию авторских и смежных прав, применимы нормы об ответственности за нарушение обязательств (ст. 393-406 ГК РФ).

По общему правилу, защита прав на объекты интеллектуальной собственности осуществляется в судебном порядке. Основная масса авторско-правовых споров рассматривается районными, городскими, областными и иными судами общей компетенции. При этом автор освобожден от уплаты гражданско-правовой пошлины.

Если обоими участниками спорного правоотношения являются юридические лица, возникший между ними спор может быть разрешен в арбитражном суде. По соглашению спорящих сторон возникший между ними спор может быть передан также на рассмотрение третейского суда.

Нарушение исключительных прав может произойти как в рамках заключенного договора, так и вне рамок договора. Если нарушены условия договора о передаче авторских и смежных прав, применяются санкции, предусмотренные договором.

Как мы уже отметили, зачастую способ защиты нарушенного права прямо определен специальной нормой закона либо вытекает из характера совершенного правонарушения.

Нередко правообладателю представляется возможность выбора мер для защиты нарушенных прав. В частности обладатели исключительных прав вправе требовать от нарушителя:

* признания прав;
* восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и прекращения действий, нарушающий право или создающих угрозу его нарушению;
* возмещения убытков, включая упущенную выгоду;
* взыскания дохода, полученного нарушителем вследствие нарушения авторских и смежных прав, вместо возмещения убытков;
* выплаты компенсации в сумме от 10 до 50 000 минимальных размеров оплаты труда, устанавливаемых законодательством Российской Федерации, определяемой по усмотрению суда или арбитражного суда, вместо возмещения убытков или взыскания дохода;
* принятия иных предусмотренных законодательными актами мер, связанных с защитой их прав.

Уголовная ответственность в соответствии со статьей 146 Уголовного кодекса РФ, незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно присвоение авторства, если эти деяния причинили крупный ущерб, наказываются штрафом в размере от 200 до 400 МРОТ или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от 2-х до 4-х месяцев, либо обязательными работами на срок до 2-х лет (см. Приложение 2).

Если те же деяния совершены неоднократно либо группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, то суммы штрафа, размеры заработной платы (иного дохода) удваиваются; вместо обязательных работ может быть применен арест на срок от 4-х до 6-ти месяцев, а лишение свободы может быть применено на срок до 5-ти лет.

Крупный ущерб в УК 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, поскольку такой размер неодинаков применительно к различным видам преступлений. На наш взгляд, при определении крупного имущественного ущерба применительно к нарушению авторских и смежных прав необходимо, исходя из юридической природы и специфики данного деяния, руководствоваться объективным и субъективным критериями, а крупного морального ущерба - субъективным критерием 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.

Наряду с вышеназванной статьей, уголовная ответственность устанавливается также ст.147 УК РФ - нарушение изобретательских и патентных прав.

Предметом преступления, предусмотренного данной статьей, являются изобретение, полезная модель и промышленный образец. Объективная сторона преступления состоит в совершении одного из следующих действий: 1) незаконном использовании изобретения, полезной модели или промышленного образца; 2) разглашении без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации сведений о них; 3) присвоении авторства 4) принуждении к соавторству. При этом необходимы обязательно последствия в виде крупного ущерба и причинная связь между одним из названных действий и наступившим последствием.

3.2 Защита авторских и смежных прав по российскому законодательству

Под защитой авторских и смежных, прав понимается совокупность мер, направленных, на восстановление и признание этих прав при их нарушении или оспаривании. Действующее законодательство содержит достаточно подробную регламентацию видов, форм, средств и способов защиты авторских и смежных прав. К сожалению, далеко не все возможности, заложенные в нормах права, реализуются на практике. Причинами этого являются и общий низкий уровень правопорядка в стране, и неосведомленность авторов о своих правах и способах их защиты, и отсутствие квалифицированных специалистов, способных оказать авторам правовую помощь, и т. д. В последние годы в России наблюдается рост нарушений авторских и смежных прав, что связано с появлением множества частных издательств, фирм звукозаписи, видеозалов, средств массовой информации. Грубыми нарушителями указанных прав выступают также государственные радиостанции и телеканалы, в бюджетах которых даже не заложены средства, предназначенные на выплату авторского гонорара. Особенно часто и грубо нарушаются права иностранных авторов и организаций, на что, к сожалению, практически не обращают внимания органы власти. В этих условиях знание форм, средств и способов защиты авторских и смежных прав, которыми могут воспользоваться потерпевшие, оставленные один на один с правонарушителями, приобретает особую актуальность.

Субъектами права на защиту являются прежде всего сами авторы произведений науки, литературы и искусства, обладатели смежных прав, а также их наследники и иные правопреемники. При жизни автора, по общему правилу, только он сам или его уполномоченный представитель может выступать с требованием о защите нарушенных или оспариваемых прав. Права на произведения, созданные несколькими соавторами, могут защищаться всеми ими сообща или каждым из них в отдельности[[40]](#footnote-40).

После смерти автора требования, вытекающие из нарушения его авторства, неправильного указания имени автора, неприкосновенности произведения, могут быть заявлены наследниками автора, лицом, на которое автор в завещании возложил охрану своих произведений после смерти, а также ав-торско-правовой организацией или прокурором. Нарушения, затрагивающие имущественные права наследников, дают последним право на защиту их имущественных интересов.

Если автор или его наследники по авторскому договору о передаче исключительных прав переуступили свои права на использование произведения пользователю, защита нарушенных прав в соответствии с п. 2 ст. 30 Закона об авторском праве возлагается на последнего. Однако, если это лицо не осуществляет защиту нарушенных прав, автор или его наследники могут защищать их сами. При заключении договора о передаче неисключительных прав право на их защиту сохраняется за автором или его наследниками, если только в самом договоре не предусмотрено иное Имущественные права авторов и обладателей смежных прав, которые передали полномочия на управление ими специально созданным для этого организациям, защищаются этими организациями

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

Защита авторских и смежных прав может осуществляться как в юрис-дикционной, так и в неюрисдикционной форме В рамках юрисдикционной формы, в свою очередь, выделяются общий и специальный порядки защиты По общему правилу, защита авторских и смежных прав, а также охраняемых законом интересов их обладателей осуществляется в судебном порядке. В качестве средства защиты выступает иск, т. е. обращенное к суду требование об отправлении правосудия, с одной стороны, и обращенное к ответчику материально-правовое требование о выполнении лежащей на нем обязанности или о признании наличия или отсутствия правоотношения — с другой. Специальным порядком защиты авторских и смежных прав является административный порядок их защиты (ст. 11 ГК). Он применяется в виде исключения из общего правила, т. е. только в прямо указанных в законе случаях. В настоящее время в области авторского права таких случаев не предусмотрено. Однако потерпевший может по своему усмотрению обратиться за защитой своих нарушенных прав в вышестоящий орган ответчика (если таковой имеется), в творческий союз или в антимонопольный орган. Средством защиты в данном случае является не иск, а жалоба, порядок подачи и рассмотрения которой регламентированы административным законодательством.

Неюрисдикционная форма защиты охватывает собой действия граждан и организаций по защите авторских и смежных прав, которые совершаются ими самостоятельно, без обращения за помощью к государственным или иным компетентным органам. В рассматриваемой области спектр неюрис-дикционных мер защиты достаточно узок и, по сути, сводится к возможности отказа совершать определенные действия в интересах неисправного контрагента, например отказаться от внесения в произведение изменений и дополнений, не предусмотренных авторским договором, либо от исполнения договора в целом, например, в случае его недействительности.

Наибольшую практическую значимость среди форм и видов защиты имеет гражданско-правовая защита авторских и смежных прав, реализуемая в рамках юрисдикционной формы. Она обеспечивается применением предусмотренных законом способов защиты.

Способы защиты авторских и смежных прав. Под способами защиты авторских и смежных прав понимаются закрепленные законом материально-правовые меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление (признание) нарушенных (оспариваемых) прав и воздействие на правонарушителя. Закон об авторском праве предоставляет потерпевшим достаточно большой выбор способов защиты. Помимо указанных в ст. 49 Закона об авторском праве способов защиты потерпевшие могут воспользоваться и другими мерами, которые названы ст. 12 ГК

Кроме того, к нарушителям авторских и смежных прав могут быть применены некоторые дополнительные санкции, которые носят не гражданско-правовой, а административный характер. Так, согласно п. 2 ст. 49 Закона об авторском праве помимо возмещения убытков, взыскания незаконно полученного дохода или выплаты компенсации в твердой сумме суд или арбитражный суд взыскивает с нарушителя штраф в размере 10% от суммы, присужденной в пользу истца Контрафактные экземпляры произведений или фонограмм подлежат обязательной конфискации и уничтожению, за исключением случаев их передачи обладателю авторских или смежных прав по его просьбе. По решению суда могут быть конфискованы также материалы и оборудование, которые использовались для изготовления и воспроизведения контрафактных экземпляров произведения или фонограмм.

Как правило, потерпевший может воспользоваться не любым, а вполне конкретным способом защиты своего права. Зачастую способ защиты нарушенного права либо прямо определен специальной нормой Закона, либо вытекает из характера нарушенного права и совершенного нарушения. Так, например, если при опубликовании произведения искажено имя его автора, он может требовать лишь внесения соответствующих исправлений Чаще, однако, обладателю нарушенного права предоставляется возможность выбора среди допустимых способов защиты. Обратимся к их краткому анализу.

Необходимость в применении такого способа защиты, как признание авторского или смежного права, возникает тогда, когда наличие у лица данного права подвергается сомнению, авторское или смежное право оспаривается, отрицается или имеется реальная угроза таких действий. Неопределенность существования авторского или смежного права зачастую приводит к невозможности его использования или, по крайней мере, затрудняет такое использование. Например, если произведение опубликовано автором анонимно или под псевдонимом, может возникнуть необходимость подтверждения в судебном порядке авторства на это произведение, без чего невозможно ни передать права на использование произведения, ни защитить их в случае нарушения. Признание права авторства как раз и является средством устранения неопределенности во взаимоотношениях субъектов, создания условий для реализации иных прав и предотвращения со стороны третьих лиц действий, препятствующих их нормальному осуществлению.

Восстановление положения, существовавшего до нарушения права, применяется в тех случаях, когда авторское или смежное право в результате нарушения не прекращает своего существования и может быть реально восстановлено путем устранения последствий правонарушения. Например, автор, обнаруживший, что в ходе подготовки его произведения к опубликованию или в процессе его использования в него внесены не согласованные с ним изменения, может потребовать восстановления произведения в его первоначальном виде[[41]](#footnote-41).

В тех случаях, когда произведение уже обнародовано, восстановить нарушенные авторские права в полном объеме уже невозможно. Однако для защиты своих нарушенных интересов и частичного восстановления прав автор может потребовать публикации сведений о допущенном нарушении.

Пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, как и признание права, может применяться в сочетании с другими способами защиты, например взысканием убытков, или иметь самостоятельное значение. Так, в случае бездоговорного использования произведения его автор может потребовать как запрещения его дальнейшего использования, так и возмещения убытков, которые им понесены в связи с таким использованием. Однако интерес автора может выражаться и в том, чтобы лишь прекратить (пресечь) нарушение его прав на будущее время или устранить угрозу их нарушения. Типичными примерами реализации данного способа защиты являются наложение запрета на выпуск произведения в свет, запрещение дальнейшего распространения произведения, запрет на использование перевода или переработки и т. п.

Возмещение убытков, взыскание с нарушителя незаконно полученного дохода или выплата им компенсации в твердой сумме представляют собой один из наиболее действенных способов защиты авторских и смежных прав. В данном случае имущественный интерес потерпевшего удовлетворяется за счет денежной компенсации понесенных им имущественных потерь. При этом такая компенсация может быть либо прямо увязана с размером причиненного вреда (возмещение убытков), либо связана с ним лишь косвенным образом (взыскание незаконного дохода), либо вообще относительно независима от него (выплата компенсации).

В соответствии с п. 1 ст. 49 Закона об авторском праве основной формой компенсации причиненного потерпевшему ущерба является возмещение убытков. Убытки взыскиваются в полном объеме, т.е. и в виде реального ущерба, и в виде упущенной выгоды. Примером реального ущерба являются расходы, затраченные потерпевшим на устранение искажений произведения или на восстановление материального носителя, который поврежден или уничтожен нарушителем авторских прав. Упущенной выгодой выступают те не полученные потерпевшим доходы, которые он мог бы получить при нормальном осуществлении своего авторского или смежного права. Поскольку доказать наличие убытков и обосновать их размер, особенно в части упущенной выгоды, бывает не всегда просто, закон предоставляет потерпевшим возможность компенсировать понесенные ими убытки двумя другими, более простыми способами.

Во-первых, они могут взыскать с нарушителя в свою пользу весь доход, полученный последним вследствие нарушения авторских и смежных прав. В данном случае ответственность нарушителя существенно повышается, так как речь идет о всем его незаконном доходе, а не только о полученной им прибыли. Напротив, положение потерпевшего облегчается, поскольку доказать размер дохода нарушителя, по общему правилу, гораздо проще, чем обосновать свою упущенную выгоду. В частности, это может быть сделано расчетным путем, исходя, например, из объема тиража и стоимости одного экземпляра произведения или фонограммы.

Во-вторых, обладатели нарушенных авторских или смежных прав могут поступить еще проще, потребовав от нарушителя выплаты компенсации в твердой сумме. Размер компенсации определяется судом на основании иска потерпевшего в сумме от 10 до 50 000 минимальных размеров оплаты труда, устанавливаемых законодательством РФ. При определении конкретного размера компенсации судом должны учитываться предполагаемый размер убытков потерпевшего, размер извлеченных нарушителем доходов, степень его вины и иные факторы.

Наряду с применением одного из рассмотренных способов защиты, выбор которого осуществляется самим потерпевшим, он вправе потребовать от виновного нарушителя компенсации причиненного морального вреда. Правовым основанием для этого служат ст. 151,1099—1101 ГК, которые при наличии предусмотренных в них условий, в частности нарушения личных неимущественных прав авторов и исполнителей, применяются и в рассматриваемой сфере.

Административно-правовой способ защиты авторских прав состоит в рассмотрении жалоб авторов и других заинтересованных лиц, а также протестов прокуроров организациям, вышестоящим по отношению к организациям, использующим произведения авторов - министерствам, государственным комитетам и т.д. Эти организации осуществляют защиту прав авторов и по собственной инициативе в случаях обнаружения фактов их нарушения.

Преобладающим является гражданско-правовой способ защиты.

Защита личных неимущественных прав автора осуществляется вне зависимости от вины их нарушителя и независимо от нарушения имущественных интересов автора. Исковая давность по спорам о нарушении личных неимущественных прав не применяется (ст.90 ГК РФ).

Требования об устранении допущенных нарушений личных неимущественных прав могут быть предъявлены автором, а после его смерти – наследниками или лицом, на которое автор возложил охрану неприкосновенности своих произведений, а также организациями, на которые возложена охрана авторских прав.

Закон России «Об авторском праве и смежных права» определяет ряд мер, которые могут быть применены в целях защиты нарушенных авторских прав. Так, в соответствии с этим законом суд может вынести определение о запрете осуществляемой ответчиком противоправной деятельности, к которой относится изготовление, воспроизведение, продажа, импорт или иное предусмотренное законом использование, а также транспортировку, хранение или владение с целью выпуска в гражданский оборот экземпляров произведения и фонограмм, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными. (Контрафактными являются экземпляры произведения или фонограммы, изготовление или распространение которых влечет за собой нарушение авторских и смежных прав.)

Хотелось бы заметить, что в соответствии со ст. 40 Типового закона ВОИС определение о запрещении ответчику совершать противоправные действия может быть вынесено до рассмотрения дела по существу судьей единолично. Это положение воспринял и Закон Российской Федерации от 9 июля 1993 г.

Обладатели исключительных авторских прав вправе требовать от нарушителя:

* признания прав;
* восстановления положения, существовавшего до нарушения права. Восстановление нарушенного права может состоять во внесении соответствующего исправления в произведение, в его заглавие или титульный лист, указании имени автора и т.д. Если исправить нарушение таким образом невозможно, то автор может требовать опубликации в печати о допущенных нарушениях;
* пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
* возмещения убытков, включая упущенную выгоду. Под убытками в этом случае понимаются как понесенные кредитором расходы, так и не полученные им по вине должника доходы.

Расходы автора могут состоять, например, в затратах на устранение искажений в его произведении.

Неполученные доходы (упущенная выгода) – это вознаграждение, которое автор получил бы при отсутствии нарушений его авторских прав.

Размер убытков определяется с учетом качества произведения и ставок вознаграждения, предусмотренных для аналогичных произведений или способов их использования.

Требования о возмещении убытков могут быть предъявлены независимо от требований по защите личных неимущественных прав автора, но удовлетворены лишь в пределах срока исковой давности;

* взыскания дохода, полученного нарушителем вследствие нарушения авторских прав, вместо возмещения убытков;
* выплаты компенсации, определяемой по усмотрению суда, вместо возмещения убытков или взыскания дохода;
* принятия иных предусмотренными законодательными актами мер, связанных с защитой их прав. В частности, автор может предъявить иск с требованием признать, что он не является автором приписываемого ему произведения.

Указанные в подпунктах 4, 5, 6 меры применяются по выбору обладателя авторского права.

За защитой своего права обладатель исключительных авторских прав вправе обратиться в установленном порядке в судебные органы в соответствии с их компетенцией.

Суд выносит решение о конфискации контрафактных экземпляров произведения или фонограммы, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения.

По требованию обладателя авторских прав контрафактные экземпляры и фонограммы могут быть ему переданы. Если такого требования нет, контрафактные экземпляры произведения подлежат уничтожению.

По общему правилу, действие авторских прав на произведение ограничивается территорией того государства, в котором это произведение было создано. Это означает, что в других государствах произведение может быть свободно использовано без согласия автора и без выплаты ему вознаграждения. Произведение, охраняемое на территории одного государства, получает охрану на территории другого государства, если между этими государствами заключен двусторонний договор, или оба эти государства являются участниками многостороннего соглашения о взаимном признании и охране авторских прав. Таким образом, первый вопрос, который возникает при рассмотрении проблемы охраны произведений российских авторов за рубежом, заключается в выяснении того, связывают ли Россию и иностранное государство, на территории которого будет использоваться произведение, взаимные обязательства в области авторского права.

Если таких обязательств не существует, определенные гарантии соблюдения авторских прав могут быть обеспечены лишь конкретным авторским договором. Однако в этом случае обязанности перед автором будет нести только его контрагент по договору. Третьи лица, как правило, могут свободно использовать произведение, если только авторское законодательство соответствующей страны не гарантирует охрану всех без исключения произведений.

Когда права российских авторов признаются на территории иностранного государства, объем субъективных прав авторов определяется не российским законодательством, а законами данного иностранного государства и правилами международных договоров. И Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений 1883г. (в редакции 1971 г.), и Всемирная (Женевская) конвенция об авторском праве 1952 г. (в редакции 1971г.) исходят из принципа национального режима, в соответствии с которым иностранным авторам – гражданам государств, которые участвуют в указанных Конвенциях, предоставляется такой же объем прав, какой признается за авторами – гражданами соответствующего государства. В разных странах объем и содержание этих прав не совпадают. Правда, для стран, участвующих в Бернской или во Всемирной конвенции (в редакции 1971 г.), эти различия не столь существенны, так как само участи государства в одной из этих Конвенций означает необходимость закрепления во внутреннем законодательстве определенного минимального уровня авторских прав.

Охрана произведений российских авторов в странах ближнего зарубежья обеспечивается на основе Соглашения о сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав от 24 сентября 1993г. В соответствии с названным Соглашением государства-участники приняли на себя обязательство обеспечить на своих территориях выполнение международных обязательств, вытекающих из участи бывшего СССР во всемирной конвенции об авторском праве (в редакции 1952г.), исходя из того, что дата вступления в силу указанной Конвенции для бывшего СССР (27 мая 1973 г.) является датой, с которой каждое государство-участник считает себя связанным её положениями. В тех независимых государствах, которые присоединились к Бернской конвенции, охрана прав российских авторов обеспечивается этой Конвенцией.

Рассмотренные способы защиты прав авторов и обладателей смежных прав являются лишь основными и не исчерпывают собой всех возможных мер, которыми могут воспользоваться потерпевшие.

**Заключение**

Авторское право регулирует отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства (авторское право).

Авторское право - один из институтов гражданского права. Регулируемые им имущественные и личные неимущественные отношения связаны с созданием и использованием произведений литературы, науки и искусства. Авторское право как самостоятельный институт решает конкретные задачи, которые включают всемерную охрану имущественных, личных неимущественных прав и законных интересов авторов; обеспечение правовыми средствами наиболее благоприятных условий для создания научных и художественных произведений; широкое использование их обществом.

Практика применения Закона РФ «Об авторских и смежных правах» показала, что он является важным инструментом защиты авторских прав в стране. Заложена правовая база для развития цивилизованного подхода к разрешению многих проблем интеллектуального творчества. Вместе с тем, стремительное развитие сферы информационных технологий, широкое распространение сети Интернет выявило пробелы в правовом регулировании и охране авторских прав в среде пользователей сети. В настоящее время действуют и применяются общие нормы законодательства об интеллектуальной собственности, в то же время Интернет представляет собой очень специфическую форму передачи и использования информации. На практике произведения авторов без всякого на то их согласия и с явным ущемлением исключительных прав распространяются во «всемирной паутине», причём это мол, делаться почти мгновенно и на огромных пространствах. Во многих странах делают попытки к урегулированию проблем с охраной авторских прав в сети, однако очевидно, что эта проблема носит «межконтинентальный» характер, и может быть решаема лишь на таком же «межнациональном» уровне.

Дальнейший прогресс в области науки, развитие и расширение сотрудничества интеллектуальной сфере, литературно-художественного творчества приведёт к переоценке, развитию и совершенствованию законодательства в области защитит авторских прав как в границах отдельных государств, так и на международном уровне. Думается, что должна существенно возрасти роль Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС), конвенция об учреждении которой вступила в силу в 1979 г. Будучи межправительственной специализированно организацией ООН, она стала правопреемником Бернской конвенции 1886 г. охране литературных и художественных произведений в организации международного сотрудничества в сфере охраны интеллектуальной собственности.

В отличие от законодательства Республики Беларусь, где нормы, регулирующие исключительные права на результаты интеллектуальной деятельное систематизированы в Гражданском кодексе (раздел V ГК РБ), в Российской Федерации эти нормы в ГК РФ не включены, действует специальный закон. Между тем авторское право является подотраслью гражданского права и для него характерны те же принципы, методы и способы охраны и защиты. Представляется, что в условия интеграции наших союзных государств, когда проводится работа по сближению законодательства наших стран, есть необходимость и в унификации правовых норм области защиты авторских прав. Примером сотрудничества, но в отношении охран объектов промышленной собственности, явилось принятие Евразийской патентной конвенции, подписанной в Москве 9 сентября 1994 г.

Действующее законодательство Российской Федерации об авторском праве целом стимулирует творческую деятельность в области науки, литературы, искусе обеспечивает осуществление авторами предоставленных законом полномочий по распоряжению своими произведениями, обеспечивают охрану авторских прав, однако возникают проблемы на пути реализации, то есть практического применения правовых норм. Поэтому практика применения закона «Об авторских и смежных права: должна постоянно обобщаться организациями, защищающими права авторов, юридической наукой с целью его дальнейшего совершенствования с учёт меняющихся общественных процессов.

В настоящее время российское законодательство вообще не содержит специальных норм, регламентирующих деятельность по охране интеллектуальной собственности в сети Интернет. Регулирование этих вопросов осуществляется в рамках существующего законодательства по охране авторских и смежных прав. Хотя правовые нормы об охране авторских и смежных прав вполне применимы к охране доступных в Интернет результатов интеллектуальной деятельности, все же применение их в целях защиты интересов авторов в сети Интернет гораздо уже по сравнению с более традиционными средствами распространения интеллектуальных продуктов. Происходит это в силу того, что масштабы свободного использования произведений без согласия автора, предусмотренные законом «Об авторском праве и смежных правах», применительно к продуктам в сети Интернет намного больше, чем в обычных случаях, и в следствие этого происходит ущемление законных интересов авторов и иных правообладателей. На наш взгляд, использование интеллектуальных продуктов в Интернет должно быть дополнительно регламентировано. Тем не менее, в ближайшее время рассматриваться такой законопроект скорее всего не будет. Приведем цитату из исследования американского ученого Дж.П. Барлоу «Продажа вина без бутылок». Он пишет о действующем интеллектуальном законодательстве применительно к Интернету:

«Загадка такова: если вашу собственность можно бесконечно воспроизводить и мгновенно распространять по всей планете бесплатно и не ставя вас в известность об этом, и даже не предпринимая усилий для того, чтобы собственность перестала быть вашей, то как мы можем эту собственность защищать? Как мы собираемся получить плату за ту работу, которую мы делаем головой? И если нам не платят, то что же обеспечит непрерывность творчества и распространения его плодов?

Поскольку у нас нет готового решения для этой принципиально новой проблемы и мы с очевидностью не способны сдержать стремительную оцифровку всего, что не является безысходно материальным, мы плывем в будущее на тонущем корабле.

Это судно, сиречь совокупный канон авторского права и патентного законодательства, было построено для транспортировки форм и методов выражения, сущностно отличающихся от того эфемерного груза, которым его нагружают сейчас. Оно протекает как изнутри, так и снаружи»[[42]](#footnote-42).

Закон об интеллектуальной собственности можно подлатать, заузить или расширить, чтобы он удерживал газы оцифрованного выражения, не более, нежели можно пересмотреть закон о земельной собственности, так чтобы он покрывал вопросы распределения радиочастот. Поэтому, нам придется разработать совершенно новый набор методов, соответствующих этому совершенно новому набору обстоятельств.

**Список сокращений**

1. ВОИС – Всемирная организация интеллектуальной собственности.
2. г. – год.
3. ГК РФ – Гражданский кодекс Российской Федерации.
4. др. – другие.
5. МРОТ – минимальный размер оплаты труда.
6. ООН – Организация Объединенных Наций.
7. п. – пункт.
8. РФ – Российская Федерация.
9. ст. – статья.
10. т.д. – так далее.
11. т.е. – то есть.
12. УК – уголовный кодекс.

**Библиографический список источников и литературы**

Нормативно-правовые акты

Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 года // 25 декабря 1993 года. – Российская газета.

Гражданский Кодекс Российской Федерации. Ч. 1. М. 1995.

Уголовный Кодекс Российской Федерации. М. 1996 г.

1. Права человека. Основные международные документы. Москва. «Международные отношения» 1989г.
2. Договор ВОИС по авторскому праву (принят Дипломатической конференцией) (Женева, 20 декабря 1996 г.) Договор вступил в силу 6 марта 2002 г. / Российская Федерация не участвует в настоящем Договоре // Нормативные документы по финансам, налогам и бухгалтерскому учету. № 35.

Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 г. (дополненная в Париже 4 мая 1896 г., пересмотренная в Берлине 13 ноября 1908 г., дополненная в Берне 20 марта 1914 г. и пересмотренная в Риме 2 июня 1928 г., в Брюсселе 26 июня 1948 г., в Стокгольме 14 июля 1967 г. и в Париже 24 июля 1971 г., измененная 2 октября 1979 г.) // Бюллетень международных договоров. - сентябрь 2003 г. - №9.

Закон Российской Федерации от 23 сентября 1992г. «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» // Российская газета. 1992г. 20 октября.

Закон Российской Федерации от 9 июля 1993 г. «Об авторском праве и смежных правах».// Российская газета. 1993г. 3 августа.

Научная литература

Барлоу Дж.П. Продажа вина без бутылок. СПб.: Питер. 2001.

Беляцкин С.А. Новое авторское право в его основных принципах. – Спб. Издание юридического книжного склада «Право». 1912. с.9.

Борохович Л., Монастырская А., Трохова М. Ваша интеллектуальная собственность. – СПб.: Питер. 2001.

1. Брагинский М.И. Гражданское право России. Курс лекций. Ч. 1. / Под ред. Садикова О.Н. М., Юридическая литература, 1996.

Вакман Е., Грингольц И. Авторские права художников. М., 1962. С. 73.; Сергеев А.П. Авторское право России. СПб., 1994.

1. Гаврилов Э.П. Комментарий к Закону Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» М., 1996.
2. Гаврилов Э.П. Постатейный комментарий к Закону РФ "Об авторском праве и смежных правах". - М.: Фонд "Правовая культура", 1996 г.

Гражданское право. Том 3. Учебник. Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М.: ПБОЮЛ Рожников. 2001.

1. Гражданское право. Учебник для вузов. Ч. 2. Под общей редакцией Т.И. Илларионовой и др. М., 1998.

Калятин В.О. Интеллектуальная собственность (Исключительные права). Учебник для вузов. М.: Норма. 2000. .

Керевер А. Нужен ли пересмотр Римской конвенции и нужен ли он сегодня? // Бюллетень по авторскому праву. Т. XXV. 1992. № 4.

Кириллова М.Я. Развитие советского авторского права. Свердловск. 1982.

Моргунова Е.А., Рузанова О.А. Авторское право: Комментарий законодательства. М.: Экзамен, Право и Закон. 2004.

1. Павлодарский Е.А. Гражданское право России. М.: БЕК, 1997.

Погуляев В.В. Формула как объект авторского права // Право и экономика. №4. апрель 2003 г.

Попов В.А. О понятии и признаках объекта авторского права // Проблемы советского авторского права. М.: 1979.

Постатейный комментарий к Закону РФ "Об авторском праве и смежных правах" / Под ред. Гаврилова А.П. – М.: Фонд «Правовая культура». 1996.

1. Садиков О.Н. Гражданское право России. Ч. 1. М., 1996.

Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в РФ. М.: 1996.

Серебровский В.И. Вопросы советского авторского права. М.: 1956.

Словарь русского языка. Т. IV.

Чупова М. Авторские права на литературные произведения // Российская юстиция. 1999. №7.

Материалы юридической практики

Постановление правительства Российской Федерации от 21 марта 1994г. №218 «О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства» // Собрание актов Президента и Правительства Российской Федерации. 1994г. №3

Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28 сентября 1999 г. N 47 "Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах" // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. - 1999 г. - №11.

**Приложение 1**

«Нормативные документы по финансам, налогам и бухгалтерскому учету.» 2001. № 35.

ВСЕМИРНАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

## ЖЕНЕВА

Дипломатическая конференция

по некоторым вопросам авторского

права и смежных прав

Женева, 2-20 декабря 1996 г.

# ДОГОВОР ВОИС ПО АВТОРСКОМУ ПРАВУ

### Содержание

Преамбула

Статья 1: Отношение к Бернской конвенции

Статья 2: Сфера авторско-правовой охраны

Статья 3: Применение Статей 2-6 Бернской конвенции

Статья 4: Компьютерные программы

Статья 5: Компиляции данных (базы данных)

Статья 6: Право на распространение

Статья 7: Право на прокат

Статья 8: Право на сообщение для всеобщего сведения Статья 9: Продолжительность охраны фотографических произведений

Статья 10: Ограничения и исключения

Статья 11: Обязательства в отношении технических мер

Статья 12: Обязательства в отношении информации об управлении правами

Статья 13: Применение во времени

Статья 14: Положения по обеспечению прав

Статья 15: Ассамблея

Статья 16: Международное бюро

Статья 17: Право участия в Договоре

Статья 18: Права и обязательства по Договору

Статья 19: Подписание Договора

Статья 20: Вступление Договора в силу

Статья 21: Дата начала участия в Договоре

Статья 22: Недопущение оговорок к Договору

Статья 23: Денонсация Договора

Статья 24: Языки Договора

Статья 25: Депозитарий

Преамбула

Договаривающиеся Стороны,

Желая наиболее эффективно и единообразно совершенствовать и поддерживать охрану прав авторов на их литературные и художественные произведения,

Признавая необходимость введения новых международных правил и более четкого толкования некоторых существующих правил в целях обеспечения адекватных решений вопросов, возникающих в связи с экономическим, социальным, культурным и техническим развитием,

Признавая глубокое влияние развития и сближения информационных и коммуникационных технологий на создание и использование литературных и художественных произведений,

Подчеркивая огромную важность авторско-правовой охраны как стимула для литературного и художественного творчества,

Признавая необходимость сохранения баланса прав авторов и интересов широкой публики, в частности, в области образования, научных исследований и доступа к информации, как это отражено в Бернской конвенции,

ДОГОВОРИЛИСЬ О НИЖЕСЛЕДУЮЩЕМ:

Статья 1. Отношение к Бернской конвенции

1. Настоящий Договор является специальным соглашением в смысле Статьи 20 Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений в от ношении Договаривающихся Сторон, которые являются странами Союза, учрежденного этой Конвенцией. Настоящий Договор никак не связан с другими договорами, кроме Бернской конвенции, и не ущемляет какие-либо права и обязательства по любым другим договорам.
2. Ничто в настоящем Договоре не умаляет существующие обязательства, которые/Договаривающиеся Стороны имеют в отношении друг друга по Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений.
3. Далее "Бернская конвенция" означает Парижский акт от 24 июля 1971 г. Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений.
4. Договаривающиеся Стороны соблюдают Статьи 1-21 и Дополнительный раздел Бернской конвенции.

Статья 2. Сфера авторско-правовой охраны

Авторско-правовая охрана распространяется на форму выражения, а не на идеи, процессы, методы функционирования или математические концепции как таковые.

Статья 3. Применение Статей 2—6 Бернской конвенции

Договаривающиеся Стороны, с учетом соответствующих изменений, применяют положения Статей 2-6 Бернской конвенции в отношении охраны, предусмотренной настоящим Договором.

Статья 4. Компьютерные программы

Компьютерные программы охраняются как литературные произведения в смысле Статьи 2 Бернской конвенции. Такая охрана распространяется на компьютерные программы независимо от способа или формы их выражения.

Статья 5. Компиляции данных (базы данных)

Компиляции данных или другой информации в любой форме, которые по подбору и расположению содержания представляют собой результат интеллектуального творчества, охраняются как таковые. Такая охрана не распространяется на сами данные или информацию и не затрагивают какое-либо авторское право, относящееся к самим данным или информации, содержащимся в компиляции.

Статья 6. Право на распространение

1. Авторы литературных и художественных произведений пользуются исключительным правом разрешать до ведение до всеобщего сведения оригинала и экземпляров своих произведений посредством продажи или иной пере дачи права собственности.
2. Ничто в настоящем Договоре не влияет на свободу Договаривающихся Сторон определять или не определять условия, на которых исчерпание права, упомянутого в пункте (1), применяется после первой продажи или иной передачи права собственности на оригинал или экземпляр произведения с разрешения автора.

Статья 7. Право на прокат

(1) Авторы:

(i) компьютерных программ;

(ii) кинематографических произведений; и (iii) произведений, воплощенных в фонограммах, как определено в национальном законодательстве Договаривающихся Сторон, пользуются исключительным правом разрешать коммерческий прокат для публики оригиналов или экземпляров своих произведений.

(2) Пункт (1) не применяется:

(i) в отношении компьютерных программ, если сама программа не является основным объектом проката; и

(ii) в отношении кинематографических произведений, если только такой коммерческий прокат не приводит к широкому копированию таких произведений, наносящему существенный ущерб исключительному праву на воспроизведение.

(3) Несмотря на положения пункта (1), Договаривающаяся Сторона, в которой на 15 апреля 1994 г. действовала и продолжает действовать система справедливого вознаграждения авторов за прокат экземпляров их произведений, воплощенных в фонограммах, может сохранить эту систему при условии, что коммерческий прокат произведений, воплощенных в фонограммах не наносит существенного ущерба исключительному праву авторов на воспроизведение.

Статья 8. Право на сообщение для всеобщего сведения

Без ущерба положениям Статей ll(l)(ii), llbis(l)(i) и (ii), llter(l)(ii), 14(l)(ii) и 14bis(l) Бернской конвенции авторы литературных и художественных произведений пользуются исключительным правом разрешать любое сообщение своих произведений для всеобщего сведения по проводам или средствами беспроволочной связи, включая доведение своих произведений до всеобщего сведения таким образом, что представители публики могут осуществлять доступ к таким произведениям из любого места и в любое время по их собственному выбору.

Статья 9.

Продолжительность охраны фотографических произведений

В отношении фотографических произведений Договаривающиеся Стороны не применяют положения Статьи 7(4) Бернской конвенции.

Статья 10. Ограничения и исключения

1. Договаривающиеся Стороны могут предусмотреть в своем национальном законодательстве ограничения или исключения из прав, предоставляемых авторам литературных и художественных произведений по настоящему Договору, в определенных особых случаях, которые не наносят ущерба нормальному использованию произведения и необоснованным образом не ущемляют законные интересы автора.
2. При применении Бернской конвенции Договаривающиеся Стороны устанавливают какие-либо ограничения или исключения из предусмотренных в ней прав в определенных особых случаях, которые не наносят ущерба нормальному использованию произведения и необоснованным образом не ущемляют законные интересы автора.

Статья 11. Обязательства в отношении технических мер

Договаривающиеся Стороны предусматривают соответствующую правовую охрану и эффективные средства правовой защиты от обхода существующих технических средств, используемых авторами в связи с осуществлением их прав по настоящему Договору или по Бернской конвенции и ограничивающих действия в отношении их произведений, которые не разрешены авторами или не допускаются законом.

Статья 12.

Обязательства в отношении информации об управлении правами

(1) Договаривающиеся Стороны предусматривают соответствующие и эффективные средства правовой защиты в отношении любого лица, намеренно осуществляющего любое из следующих действий, зная или, в связи с применением гражданско-правовых средств защиты, имея достаточные основания знать, что такое действие будет побуждать, позволять, способствовать или скрывать нарушение любого права, предусмотренного настоящим Договором или Бернской конвенцией:

(1) устранение или изменение любой электронной информации об управлении правами без разрешения;

(ii) распространение, импорт с целью распространения, передачу в эфир или сообщение для всеобщего сведения без разрешения произведений или экземпляров произведений, зная что в них без разрешения была устранена или изменена электронная информация об управлении правами.

(2) "Информация об управлении правами" в смысле настоящей статьи означает информацию, которая идентифицирует произведение, автора произведения, обладателя какого-либо права на произведение или информацию об условиях использования произведения и любые цифры или коды, в которых представлена такая информация, когда любой из этих элементов информации приложен к экземпляру произведения или появляется в связи с сообщением произведения для всеобщего сведения.

Статья 13. Применение во времени

Договаривающиеся Стороны применяют положения Статьи 18 Бернской конвенции ко всем видам охраны, предусмотренным настоящим Договором.

Статья 14. Положения по обеспечению прав

(1) Договаривающиеся Стороны обязуются принять в соответствии со своими правовыми системами меры, необходимые для обеспечения применения настоящего Договора. (2) Договаривающиеся Стороны обеспечат, чтобы в их законах были предусмотрены меры по обеспечению прав, позволяющие осуществлять эффективные действия против любого акта нарушения прав, предусмотренных настоящим Договором, включая срочные меры по предотвращению нарушений и меры, являющиеся сдерживающим средством от дальнейших нарушений.

Статья 15. Ассамблея

(1) (а) Договаривающиеся Стороны учреждают Ассамблею.

1. Каждая Договаривающаяся Сторона может быть представлена одним делегатом, который может иметь заместителей, советников и экспертов.
2. Расходы каждой делегации несет назначившая ее Договаривающаяся Сторона. Ассамблея может просить Всемирную организацию интеллектуальной собственности (далее — ВОИС) оказать финансовую помощь, чтобы способствовать участию делегаций тех Договаривающихся Сторон, которые рассматриваются в качестве развивающихся стран в соответствии с установившейся практикой Генеральной Ассамблеи Организации Объединенных Наций или которые являются странами, находящимися в процессе перехода к рыночной экономике.

(2) (а) Ассамблея рассматривает вопросы, относящиеся к сохранению, развитию, применению и функционированию настоящего Договора.

1. Ассамблея осуществляет функцию, возложенную на нее по Статье 17(2), в отношении допуска некоторых межправительственных организаций к участию в настоящем Договоре.

Ассамблея принимает решения о созыве любой дипломатической конференции для пересмотра настоящего Договора и дает необходимые указания Генеральному директору ВОИС по подготовке такой дипломатической конференции.

3) (а) Каждая Договаривающаяся Сторона, являющаяся государством, имеет один голос и голосует только от своего имени.

(Ь) Любая Договаривающаяся Сторона, являющаяся межправительственной организацией, может участвовать в голосовании вместо государств — членов такой организации с количеством голосов равным числу государств — членов такой организации, которые являются сторонами настоящего Договора. Любая такая межправительственная организация не участвует в голосовании, если любое из государств — членов такой организации использует свое право голоса, и наоборот.

(4) Ассамблея собирается один раз в два года на очередную сессию, созываемую Генеральным директором ВОИС.

(5) Ассамблея принимает свои правила процедуры, в том числе в отношении созыва внеочередных сессий, требований кворума и, с учетом положений настоящего Договора, в отношении большинства, требуемого для принятия различных решений.

Статья 16. Международное бюро

Международное бюро ВОИС выполняет административные функции в связи с Договором.

Статья 17. Право участия в Договоре

(1) Любое государство — член ВОИС может стать участником настоящего Договора.

1. Ассамблея может принимать решения о допуске любой межправительственной организации к участию в настоящем Договоре, которая заявляет, что она имеет компетенцию и собственную, обязательную для всех государств — членов такой организации нормативную базу по вопросам, регулируемым настоящим Договором, и что она должным образом уполномочена в соответствии со своими внутренними процедурами стать участницей настоящего Договора.

Европейское сообщество, сделав заявление, упомянутое в предыдущем пункте, на Дипломатической конференции, принявшей настоящий Договор, может стать участником настоящего Договора.

Статья 18. Права и обязательства по Договору

Если в настоящем Договоре не содержится каких-либо специальных положений об ином, каждая Договаривающаяся Сторона пользуется всеми правами и принимает на себя все обязательства по настоящему Договору.

Статья 19. Подписание Договора

Настоящий Договор открыт для подписания до 31 декабря 1997 г. любым государством — членом ВОИС и Европейским сообществом.

Статья 20. Вступление Договора в силу

Настоящий Договор вступает в силу через три месяца после сдачи 30 государствами документов о ратификации или присоединении на хранение Генеральному директору ВОИС.

Статья 21. Дата начала участия в Договоре

Настоящий Договор становится обязательным для:

(i) 30 государств, указанных в Статье 20, с даты вступления настоящего Договора в силу;

(ii) каждого другого государства через три месяца с даты сдачи этим государством на хранение Генеральному директору ВОИС своего документа;

(ш) Европейского сообщества через три месяца с даты сдачи на хранение документа о ратификации или присоединении, если такой документ был сдан после вступления настоящего Договора в силу в соответствии со Статьей 20, или через три месяца после вступления настоящего Договора в силу, если такой документ был сдан на хранение до вступления настоящего Договора в силу;

(iv) любой другой межправительственной организации, которая допущена к участию в настоящем Договоре, через три месяца после сдачи на хранение ее документа о присоединении.

Статья 22. Недопущение оговорок к Договору

Никакие оговорки к настоящему Договору не допускаются.

Статья 23. Денонсация Договора

Любая Договаривающаяся Сторона может денонсировать настоящий Договор путем уведомления, направленного Генеральному директору ВОИС. Любая денонсация вступает в силу через год с даты получения уведомления Генеральным директором ВОИС.

Статья 24. Языки Договора

1. Настоящий Договор подписывается в одном экземпляре на русском, английском, арабском, испанском, китайском и французском языках, причем все тексты на этих языках являются аутентичными.
2. Официальный текст на любом языке, кроме указанных в пункте (1), утверждается Генеральным директором ВОИС по просьбе заинтересованной стороны и после консультаций со всеми заинтересованными сторонами. Для целей настоящего пункта "заинтересованная сторона" означает любое государство — член ВОИС, официальный язык или один из официальных языков которого является пред метом просьбы, а также Европейское сообщество и любую другую межправительственную организацию, которая может стать участницей настоящего Договора, если предметом про сьбы является один из ее официальных языков.

Статья 25. Депозитарий

Генеральный директор ВОИС является депозитарием настоящего Договора.

#### **Приложение 2**

#### Уголовный Кодекс Российской Федерации. М. 1996 г.

Статья 146. Нарушение авторских и смежных прав (в ред. Федерального закона от 08.04.2003 N 45-ФЗ)

1 Присвоение авторства (плагиат), если это деяние причинило крупный ущерб автору или иному правообладателю, -наказывается штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо обязательными работами на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо арестом на срок от трех до шести месяцев. {в ред Федерального закона от 08.12.2003 N 162-ФЗ)

2. Незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта, совершенные в крупном размере, -наказываются штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо обязательными работами на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо лишением свободы на срок до двух лет. (в ред. Федерального закона от 08.12.2003 N 162-ФЗ)

3. Деяния, предусмотренные частью второй настоящей статьи, если они совершены:

а) тратил силу. - Федеральный закон от 08.12.2003 N 162-ФЗ;

б) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

в) в особо крупном размере;

г) лицом с использованием своего служебного положения, -

наказываются лишением свободы на срок до пяти лет со штрафом в размере до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех лет либо без такового. (в ред. Федерального закона от 08.12.2003 N 162-ФЗ)

Примечание. Деяния, предусмотренные настоящей статьей, признаются совершенными в крупном размере, если стоимость экземпляров произведений или фонограмм либо стоимость прав на использование объектов авторского права и смежных прав превышают пятьдесят тысяч рублей, а в особо крупном размере - двести пятьдесят тысяч рублей. (в ред. Федерального закона от 08.12.2003 N 162-ФЗ)

Размещено на http://www.

1. Закон Российской Федерации от 9 июля 1993г. «Об авторском праве и смежных правах» // Российская газета. 1993г. 3 августа. [↑](#footnote-ref-1)
2. Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 года // 25 декабря 1993 года. – Российская газета. [↑](#footnote-ref-2)
3. Права человека. Основные международные документы. Москва. «Международные отношения» 1989 г. [↑](#footnote-ref-3)
4. Садиков О.Н. Гражданское право России. Ч. 1. М., 1996. С. 357. [↑](#footnote-ref-4)
5. Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 года п.1 ст. 44.// 25 декабря 1993 года. – Российская газета. [↑](#footnote-ref-5)
6. Гражданский кодекс Российской Федерации. Ч. 1. Российская газета. 1994г. 8 декабря. [↑](#footnote-ref-6)
7. Закон Российской Федерации от 9 июля 1993г. «Об авторском праве и смежных правах» // Российская газета. 1993г. 3 августа. [↑](#footnote-ref-7)
8. Закон Российской Федерации от 23 сентября 1992г. «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» // Российская газета. 1992г. 20 октября. [↑](#footnote-ref-8)
9. Калятин В.О. Интеллектуальная собственность (Исключительные права). Учебник для вузов. М.: Норма. 2000. С. 32. [↑](#footnote-ref-9)
10. Словарь русского языка. Т. IV. С. 344. [↑](#footnote-ref-10)
11. Гаврилов Э.П. Постатейный комментарий к Закону РФ "Об авторском праве и смежных правах". М.: Фонд "Правовая культура", 1996 г. [↑](#footnote-ref-11)
12. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28 сентября 1999 г. N 47 "Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах" // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. - 1999 г. - №11. [↑](#footnote-ref-12)
13. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28 сентября 1999 г. N 47 "Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах" // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. - 1999 г. - №11. [↑](#footnote-ref-13)
14. Попов В.А. О понятии и признаках объекта авторского права // Проблемы советского авторского права. – М.: 1979. С. 64. [↑](#footnote-ref-14)
15. Серебровский В.И. Вопросы советского авторского права. М.: 1956. С. 32. [↑](#footnote-ref-15)
16. Чупова М. Авторские права на литературные произведения // Российская юстиция. 1999. №7. [↑](#footnote-ref-16)
17. Договор ВОИС по авторскому праву (принят Дипломатической конференцией) (Женева, 20 декабря 1996 г.) Договор вступил в силу 6 марта 2002 г. / Российская Федерация не участвует в настоящем Договоре. // Нормативные документы по финансам, налогам и бухгалтерскому учету. № 35. [↑](#footnote-ref-17)
18. Погуляев В.В. Формула как объект авторского права // Право и экономика. №4. апрель 2003 г. [↑](#footnote-ref-18)
19. Брагинский М.И. Гражданское право России. Курс лекций. Ч. 1. / Под ред. Садикова О.Н. М., Юридическая литература, 1996. С. 284. [↑](#footnote-ref-19)
20. Гаврилов Э.П. Постатейный комментарий к Закону РФ "Об авторском праве и смежных правах". - М.: Фонд "Правовая культура", 1996 г. [↑](#footnote-ref-20)
21. Вакман Е., Грингольц И. Авторские права художников. М., 1962. С. 73.; Сергеев А.П. Авторское право России. СПб., 1994. С. 105. [↑](#footnote-ref-21)
22. Кириллова М.Я. Развитие советского авторского права. Свердловск. 1982. С. 24. [↑](#footnote-ref-22)
23. Гаврилов Э.П. Комментарий к Закону Российской Федерации \*0б авторском праве и смежных правах». М., 1996. С. 57. [↑](#footnote-ref-23)
24. Гаврилов Э.П. Комментарий к Закону Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» М., 1996. С. 58. [↑](#footnote-ref-24)
25. Беляцкин С.А. Новое авторское право в его основных принципах. – Спб. Издание юридического книжного склада «Право». 1912. С. 9. [↑](#footnote-ref-25)
26. Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 г. (дополненная в Париже 4 мая 1896 г., пересмотренная в Берлине 13 ноября 1908 г., дополненная в Берне 20 марта 1914 г. и пересмотренная в Риме 2 июня 1928 г., в Брюсселе 26 июня 1948 г., в Стокгольме 14 июля 1967 г. и в Париже 24 июля 1971 г., измененная 2 октября 1979 г.) // Бюллетень международных договоров. - сентябрь 2003 г. - №9. [↑](#footnote-ref-26)
27. Калятин В.О. Интеллектуальная собственность (Исключительные права). Учебник для вузов. М.: Норма. 2000. С. 60. [↑](#footnote-ref-27)
28. Калятин В.О. Интеллектуальная собственность (Исключительные права). Учебник для вузов. М.: Норма. 2000. С. 63. [↑](#footnote-ref-28)
29. Гражданское право. Том 3. Учебник. Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М.: ПБОЮЛ Рожников. 2001. С. 149. [↑](#footnote-ref-29)
30. Гаврилов Э.П. Постатейный комментарий к Закону РФ "Об авторском праве и смежных правах". М.: Фонд "Правовая культура", 1996 г. [↑](#footnote-ref-30)
31. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в РФ. М.: 1996. С. 212. [↑](#footnote-ref-31)
32. Моргунова Е.А., Рузанова О.А. Авторское право: Комментарий законодательства. М.: Экзамен, Право и Закон. 2004. С. 116. [↑](#footnote-ref-32)
33. Моргунова Е.А., Рузанова О.А. Авторское право: Комментарий законодательства. М.: Экзамен, Право и Закон. 2004. С. 123. [↑](#footnote-ref-33)
34. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28 сентября 1999 г. N 47 "Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах" // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. - 1999 г. - №11. [↑](#footnote-ref-34)
35. Керевер А. Нужен ли пересмотр Римской конвенции и нужен ли он сегодня? // Бюллетень по авторскому праву. Т. XXV. 1992. № 4. С. 6. [↑](#footnote-ref-35)
36. Гражданское право. Учебник для вузов. Ч. 2. Под общей редакцией Т.И. Илларионовой и др. М., 1998.

    С. 447. [↑](#footnote-ref-36)
37. Павлодарский Е.А. Гражданское право России. М.: БЕК, 1997. С. 447. [↑](#footnote-ref-37)
38. Постатейный комментарий к Закону РФ "Об авторском праве и смежных правах" / Под ред. Гаврилова А.П. – М.: Фонд «Правовая культура». 1996. С. 184. [↑](#footnote-ref-38)
39. Борохович Л., Монастырская А., Трохова М. Ваша интеллектуальная собственность. СПб.: Питер. 2001.

    С. 209. [↑](#footnote-ref-39)
40. Павлодарский Е.А. Гражданское право России. М.: БЕК, 1997. С. 471. [↑](#footnote-ref-40)
41. Гражданское право. Учебник для вузов. Ч. 2. Под общей редакцией Т.И. Илларионовой и др. М., 1998.

    С. 474. [↑](#footnote-ref-41)
42. Барлоу Дж.П. Продажа вина без бутылок. – СПб.: Питер. – 2001. – с.19. [↑](#footnote-ref-42)