Введение

Ранее действовавшее законодательство (ст. ст. 15 - 16 ЗоАП) весь комплекс авторских правомочий подразделяло на личные неимущественные права и имущественные права. При этом основным отличием личных неимущественных авторских прав являлось то, что они не имеют экономического содержания.

По действующему ГК РФ авторскими правами являются интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства.

Авторские права включают в себя:

1) исключительное право на произведение, являющееся имущественным правом;

2) личные неимущественные права, к которым относятся:

- право авторства;

- право автора на имя;

- право на неприкосновенность произведения;

- право на обнародование произведения;

- иные права (право на вознаграждение за использование служебного произведения, право на отзыв, право следования, право доступа к произведениям изобразительного искусства и другие).

**1. Исключительное право на произведение**

Рассмотрение исключительного права на произведение целесообразно начать с исследования его правовой природы.

Данный вопрос в науке гражданского права является дискуссионным. Так, А.П. Сергеев указывает на исключительные права как личного, так и имущественного характера. И.А. Зенин к исключительным относит только имущественные права. В.И. Дозорцев определяет исключительное право как имущественное, однако отмечает, что "принято выделять две группы правомочий по исключительным правам - личные неимущественные и имущественные". В.А. Белов также считает исключительные права имущественными по своей природе.

В прежней редакции ГК РФ законодатель употреблял категорию "исключительное право" в качестве синонима интеллектуальной собственности (ст. ст. 128 и 138 ГК РФ).

Разработчики IV части ГК РФ исходили из того, что категория "интеллектуальной собственности" характеризует лишь объекты рассматриваемых отношений, но не права их субъектов. "Названные права являются разнородными по своей юридической природе и в силу этого разделяются на личные неимущественные (неотчуждаемые), исключительные (имущественные и потому в принципе отчуждаемые, т.е. способные оформлять оборот "интеллектуальной собственности") и иные (например, известное "право следования", имеющее как личные, так и имущественные элементы)".

Согласно ст. 1270 ГК РФ автору произведения или иному правообладателю принадлежит исключительное право на произведение - это право использовать произведение в соответствии со ст. 1229 Кодекса в любой форме и любым способом, не противоречащим закону (в том числе способами, указанными в п. 2 ст. 1270 ГК РФ).

Использованием произведения, в частности, считается:

- воспроизведение произведения, то есть изготовление одного и более экземпляра произведения или его части в любой материальной форме, в том числе в форме звуко- или видеозаписи, изготовление в трех измерениях одного и более экземпляра двухмерного произведения и в двух измерениях одного и более экземпляра трехмерного произведения. При этом запись произведения на электронном носителе, в том числе запись в память ЭВМ, также считается воспроизведением. Исключением считается лишь случай, когда такая запись является временной и составляет неотъемлемую и существенную часть технологического процесса, имеющего единственной целью правомерное использование записи или правомерное доведение произведения до всеобщего сведения;

- распространение произведения путем продажи или иного отчуждения его оригинала или экземпляров;

- публичный показ произведения, то есть любая демонстрация оригинала или экземпляра произведения непосредственно либо на экране с помощью пленки, диапозитива, телевизионного кадра или иных технических средств, а также демонстрация отдельных кадров аудиовизуального произведения без соблюдения их последовательности непосредственно либо с помощью технических средств в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимается произведение в месте его демонстрации или в другом месте одновременно с демонстрацией произведения;

- импорт оригинала или экземпляров произведения в целях распространения;

- прокат оригинала или экземпляра произведения. Проиллюстрировать применение данного положения на практике можно следующим примером.

В помещении магазина ЗАО "Мир компьютеров" (далее - общество) распространяло программы для ЭВМ, авторские права на которые принадлежат ЗАО "1С".

При продаже экземпляра программы общество вместе с кассовым чеком выдавало покупателю талон, подтверждающий проверку диска продавцом и гарантию отсутствия дефектов. Такой талон предоставлял покупателю право в течение неопределенного времени обменять диск на любой другой, а также после совершения пяти обменов - право на получение одного диска бесплатно.

ЗАО "1С" обратилось в арбитражный суд с иском к обществу о взыскании компенсации за нарушение авторских прав, полагая, что данные действия ответчика нарушают исключительное право ЗАО "1С" на сдачу программ в прокат, которое в установленном порядке ответчику не передавалось.

Ответчик иск не признал, сославшись на исчерпание правообладателем своих прав после первой продажи программ и допустимость их распространения без согласия автора и выплаты ему вознаграждения.

Суды согласились с доводами общества, в удовлетворении исковых требований отказали.

Президиум ВАС РФ указал, что оспариваемые судебные акты подлежат отмене, исковые требования - удовлетворению по следующим основаниям.

Исключительное право автора на использование произведения означает право осуществлять или разрешать осуществлять названные в нем действия, в том числе распространять экземпляры произведений любым способом (право на распространение).

Отношения, сложившиеся у ответчика с потребителями, свидетельствуют о том, что последние не только приобретали вещное право на экземпляр программы для ЭВМ, но и право на использование программы путем воспроизведения, то есть записи ее в память ЭВМ. Пользователь программы, купивший первый диск у общества, после обмена своего экземпляра (с доплатой) на другой приобретал право на неопределенное время (до следующего обмена) использовать новую программу. Общество же получало возможность повторно продать этот же экземпляр или передать ее новому покупателю во временное пользование (до следующего обмена).

По своему экономическому и правовому содержанию обязательства общества, изложенные в так называемом гарантийном талоне, сводились к коммерческому прокату программ для ЭВМ, который приводит к широкому копированию таких произведений, наносящему ущерб исключительному праву на воспроизведение.

Таким образом, действия ответчика представляли собой самостоятельный способ использования объекта авторских прав, нарушали ограничение принципа исчерпания прав, запрет без согласия автора распространять его произведения в коммерческих целях.

Указанные действия подлежат пресечению с выплатой правообладателю исключительных прав компенсации;

- публичное исполнение произведения, то есть представление произведения в живом исполнении или с помощью технических средств (радио, телевидения и иных технических средств), а также показ аудиовизуального произведения (с сопровождением или без сопровождения звуком) в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимается произведение в месте его представления или показа либо в другом месте одновременно с представлением или показом произведения. В этом отношении показательным (можно сказать, прецедентным) является следующий пример.

РАО обратилась в суд с иском к К. о взыскании денежной компенсации за нарушение авторских прав, сославшись на то, что 17 октября 2004 года в помещении ресторана, в котором ответчица осуществляет предпринимательскую деятельность, были публично исполнены музыкальные произведения, состоящие в программных блоках радио "Европа Плюс", без надлежащего оформления соглашения с авторами используемых произведений, чем нарушены их исключительные имущественные права. Отказывая в удовлетворении заявленных исковых требований, суд пришел к выводу о том, что К. не осуществлялось незаконное публичное исполнение музыкальных произведений, посетителям ресторана лишь была предоставлена возможность прослушивания программы эфирного вещания радиостанции "Европа Плюс".

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ указала, что публичный показ, публичное исполнение или сообщение для всеобщего сведения - это любой 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.

Передача организации эфирного или кабельного вещания является объектом смежных прав таких организаций. Использование исполнения допускается при условии выплаты исполнителю вознаграждения. Право на получение вознаграждения является неотъемлемой частью исключительного права исполнителя на использование исполнения, и невыполнение этого требования должно квалифицироваться как нарушение смежных прав.

Таким образом, к публичному исполнению музыкальных произведений относится любое сообщение передач организаций эфирного вещания, включающих данные произведения, в месте, открытом для свободного посещения, которым является и ресторан.

Как установил суд, трансляция передач радиостанции "Европа Плюс" осуществлялась в помещении ресторана с использованием технических средств (музыкального центра) не для личного, а для коллективного прослушивания.

Суд не принял во внимание то обстоятельство, что публичное использование ответчиком музыкальных произведений, транслируемых радиостанцией "Европа Плюс", без заключения соответствующих договоров с авторами является неправомерным.

На основании изложенного Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ определила дело направить в суд первой инстанции на новое рассмотрение.

- сообщение в эфир, то есть сообщение произведения для всеобщего сведения (включая показ или исполнение) по радио или телевидению (в том числе путем ретрансляции), за исключением сообщения по кабелю.

Под сообщением понимается любое действие, посредством которого произведение становится доступным для слухового и (или) зрительного восприятия независимо от его фактического восприятия публикой.

При сообщении произведений в эфир через спутник под сообщением в эфир понимается прием сигналов с наземной станции на спутник и передача сигналов со спутника, посредством которых произведение может быть доведено до всеобщего сведения независимо от его фактического приема публикой.

Сообщение кодированных сигналов признается сообщением в эфир, если средства декодирования предоставляются неограниченному кругу лиц организацией эфирного вещания или с ее согласия;

- сообщение по кабелю, то есть сообщение произведения для всеобщего сведения по радио или телевидению с помощью кабеля, провода, оптического волокна или аналогичных средств (в том числе путем ретрансляции). Сообщение кодированных сигналов признается сообщением по кабелю, если средства декодирования предоставляются неограниченному кругу лиц организацией кабельного вещания или с ее согласия;

- перевод или другая переработка произведения.

Под переработкой произведения понимается создание производного произведения (обработки, экранизации, аранжировки, инсценировки и тому подобного).

Под переработкой (модификацией) программы для ЭВМ или базы данных понимаются любые их изменения, в том числе перевод такой программы или такой базы данных с одного языка на другой язык, за исключением адаптации, то есть внесения изменений, осуществляемых исключительно в целях функционирования программы для ЭВМ или базы данных на конкретных технических средствах пользователя или под управлением конкретных программ пользователя;

- практическая реализация архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта;

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

Следует обратить внимание на особенности осуществления перечисленных авторских правомочий, которые обусловлены прежде всего спецификой самих объектов авторского права. Так, не является использованием произведения практическое применение положений, составляющих содержание произведения, в том числе положений, представляющих собой техническое, экономическое, организационное или иное решение, за исключением практической реализации архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта.

Нельзя не сказать и о таком объекте авторских прав, как программы для ЭВМ. Обычным способом их использования является прокат компьютера с установленными на нем программами для ЭВМ. В этом отношении интерес представляет следующий пример из судебной практики.

ЗАО (правообладатель) обратилось в арбитражный суд с иском к индивидуальному предпринимателю о взыскании суммы компенсации за нарушение исключительного права на использование программ для ЭВМ.

На компьютерах, принадлежащих индивидуальному предпринимателю, были установлены игровые программы, права на которые принадлежат истцу. Указанные компьютеры ответчиком сдавались в прокат физическим лицам.

Ответчик против удовлетворения иска возражал, так как правомерно установил программы на принадлежащие ему компьютеры и занимался сдачей в прокат не программ для ЭВМ, а компьютеров. Ответчик ссылался на ст. 626 ГК РФ, определяющую понятие проката как предоставление арендодателем, осуществляющим сдачу имущества в аренду в качестве постоянной предпринимательской деятельности, движимого имущества за плату во временное владение и пользование. Исходя из указанного определения в рассматриваемом случае предметом проката являются сами компьютеры.

Удовлетворяя заявленное требование, суд руководствовался следующим.

Цель сдачи в прокат компьютеров ответчиком - предоставление арендаторам возможности пользования программами для ЭВМ, на них установленными, в то время как право на осуществление действий, связанных с функционированием программы для ЭВМ, должно реализовываться непосредственно пользователями программы.

Предоставление права пользования соответствующими программами третьим лицам за плату к числу прав пользователя программы для ЭВМ не относится.

Программы для ЭВМ могут предоставляться вместе с устройством, на котором они установлены, без согласия правообладателя только в случае, если объектом проката является устройство, неразрывно связанное с установленной на нем программой (например, калькулятор, стиральная машина и т.п.). В иных случаях право на использование программ для ЭВМ путем сдачи в прокат принадлежит правообладателю.

Компьютер и установленное на нем программное обеспечение неразрывно связанными между собой не являются.

Ответчиком не заключался договор с истцом о передаче ему исключительных прав на прокат программ для ЭВМ.

Договор с правообладателем, с условиями которого ответчик согласился при установке приобретенного программного обеспечения, не содержал указания на возможность использования программ для ЭВМ путем сдачи их в прокат. Наоборот, указано, что такое программное обеспечение запрещается предоставлять в прокат, в аренду и во временное пользование, а также использовать его для оказания сетевых услуг третьим лицам на коммерческой основе.

В силу ст. 1271 ГК РФ для оповещения о принадлежащем исключительном праве на произведение правообладатель может использовать знак охраны авторского права, который помещается на каждом экземпляре произведения и состоит из следующих элементов:

- латинской буквы "C" в окружности;

- имени или наименования правообладателя;

- года первого опубликования произведения.

Буква "C" является начальной буквой английского слова "copyright" ("авторское право"). Помещение знака охраны авторского права на экземплярах опубликованных произведений на практике призвано обеспечить выявление случаев несанкционированного (незаконного) использования авторских прав на данные произведения. С помощью знака охраны службы и общества (таможенные, авторские и т.п.), в чью компетенцию входит выявление нарушений авторских прав, могут более эффективно бороться с неправомерным использованием произведений, охраняемых законом.

Следует особо подчеркнуть, что использование знака охраны авторского права является правом, а не обязанностью автора или иного правообладателя. Отсутствие такого знака на экземпляре произведения как российского, так и иностранного автора не лишает это произведение авторско-правовой охраны.

Правообладатель может не только использовать, но и распоряжаться исключительным правом на произведение любым способом, не противоречащим закону и существу такого исключительного права. Согласно ст. 1233 ГК РФ правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права) или предоставления другому лицу права использования соответствующего результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор).

Исключительное право на произведение действует в течение всей жизни автора и 70 лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора (п. 1 ст. 1281 ГК РФ).

Исключительное право на произведение, созданное в соавторстве, действует в течение всей жизни автора, пережившего других соавторов, и 70 лет, считая с 1 января года, следующего за годом его смерти.

На произведение, обнародованное анонимно или под псевдонимом, срок действия исключительного права истекает через 70 лет, считая с 1 января года, следующего за годом его правомерного обнародования. Если в течение указанного срока автор произведения, обнародованного анонимно или под псевдонимом, раскроет свою личность или его личность не будет далее оставлять сомнений, исключительное право будет действовать в течение срока, установленного п. 1 ст. 1281 ГК РФ.

Исключительное право на произведение, обнародованное после смерти автора, действует в течение 70 лет после обнародования произведения, считая с 1 января года, следующего за годом его обнародования, при условии что произведение было обнародовано в течение семидесяти лет после смерти автора.

Если автор произведения был репрессирован и посмертно реабилитирован, срок действия исключительного права считается продленным, и 70 лет исчисляются с 1 января года, следующего за годом реабилитации автора произведения.

Если автор работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней, срок действия исключительного права увеличивается на четыре года.

В отличие от личных неимущественных прав, исключительное право на произведение переходит по наследству (ст. 1283 ГК РФ). В случаях, предусмотренных ст. 1151 Кодекса, исключительное право на произведение, входящее в состав наследства, прекращается, и произведение переходит в общественное достояние.

Произведение, перешедшее в общественное достояние, может свободно использоваться любым лицом без чьего-либо согласия или разрешения и без выплаты авторского вознаграждения. При этом охраняются авторство, имя автора и неприкосновенность произведения.

**2. Право авторства и право на имя**

Согласно ст. 1265 ГК РФ право авторства - это право признаваться автором произведения. Право авторства носит исключительный и абсолютный характер.

Исключительность права авторства означает, что никто другой, кроме самого автора, не может быть носителем этого права на тот же объект.

Абсолютный характер права авторства вытекает из предоставляемой автору возможности требовать от всех третьих лиц признания и уважения того факта, что он является создателем соответствующего произведения.

Как и любое другое нематериальное благо, право авторства является неотчуждаемым и непередаваемым иным способом.

Неотчуждаемость права авторства, как и права на имя, специально оговорена в п. 1 ст. 1265 ГК РФ, что подчеркивает личный характер этих прав и означает невозможность их передачи другому лицу ни при жизни автора, ни, разумеется, после его смерти. Эти права не передаются и при переходе к другому лицу исключительного права на произведение и при предоставлении ему права использования произведения.

Несмотря на всю очевидность неотчуждаемости права авторства и права на имя, применение данных положений на практике все же не всегда однозначно. Так, например, ни для кого не секрет, что не всегда лицо, указанное в качестве автора произведения, является таковым. Например, весьма распространенным в последнее время случаем стала покупка дипломной работы или диссертации либо другого научного или литературного произведения. Делается это вполне осознанно как продавцом, так и покупателем произведения. Очевидно, что в таких случаях фактически речь идет о передаче авторства и авторского имени. Хотя с точки зрения закона это недопустимо, поскольку отказ от этих прав ничтожен. Подобная проблема возникает и в тех случаях, когда передача авторских прав происходит "по должности". Например, для публичных выступлений руководителей разного ранга используется интеллектуальный труд так называемых спичрайтеров, основная задача которых как раз и состоит в том, чтобы создать произведение и передать его своему руководителю. Видимо, такие проблемы следует рассматривать не только и не столько с правовой, сколько с моральной точки зрения.

Автором произведения науки, литературы или искусства признается гражданин, творческим трудом которого оно создано. Как и ст. 9 ЗоАП (п. 2), ст. 1257 ГК РФ закрепляет презумпцию авторства - лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения, считается его автором, если не доказано иное. Доказать иное на практике бывает довольно сложно. Как известно, наиболее распространенным нарушением права авторства является плагиат - от латинского "plagiatus" (кража). Например, талантливый аспирант принес научному руководителю проект своей диссертационной работы, а через некоторое время узнал, что научный руководитель опубликовал ее в качестве монографии под своим именем. В этом случае, если аспирант все же решит обратиться в суд с иском о признании авторства, особое значение будут иметь доказательства, подтверждающие, что произведение создано именно им.

При рассмотрении спора в суде "доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела. Эти сведения могут быть получены из объяснений сторон и третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей, заключений экспертов" (ст. 55 ГПК РФ, ст. 64 АПК РФ). В таких случаях может быть назначена лингвистическая экспертиза, которая позволяет сделать вывод о полном или частичном сходстве, тождестве или различии произведений, оригинальности или неоригинальности произведения.

Споры об авторстве нередко длятся десятилетиями и встречаются в истории мирового и отечественного искусства, литературы и науки. До сих пор ведутся споры в отношении авторства некоторых произведений Леонардо да Винчи. Например, ряд экспертов считают, что в одном из вариантов картины "Мадонна в скалах" Леонардо да Винчи собственноручно изобразил лишь лица самой Мадонны и ангела, а автором большей части этого произведения является его ученик. Не утихает и спор о том, кто написал "Гамлета" - Шекспир или Фрэнсис Бэкон. Лишь недавно была поставлена точка в одном из самых громких литературных споров XX века - споре об авторстве "Тихого Дона" Михаила Шолохова.

С правом авторства тесно связано право на имя. Право любого гражданина приобретать и осуществлять права и обязанности под своим именем, включающим фамилию и собственно имя, а также отчество (если иное не вытекает из закона или национального обычая), закреплено в абз. 1 п. 1 ст. 19 ГК. В случаях и в порядке, предусмотренных законом, гражданин может использовать псевдоним, т.е. вымышленное имя. В свою очередь, ст. 1265 ГК РФ указывает, что право автора на имя - это право использовать или разрешать использование произведения под своим именем, под вымышленным именем (псевдонимом) или без указания имени, то есть анонимно. Другими словами, право на имя - это право на способ указания имени автора при использовании произведения.

В ст. 1265 ГК РФ законодатель упоминает о трех возможных способах указания имени. Первый и наиболее распространенный способ - это указание подлинного имени. При отсутствии особого указания автора произведение персонифицируется фамилией, именем, отчеством автора либо его фамилией и инициалами.

Вторым способом реализации права на имя является указание вымышленного имени (псевдонима). Псевдоним (в переводе с греч.) означает "носящий ложное имя". Нередко псевдоним становится вторым именем автора произведения. Так, например, всем известны такие псевдонимы, как Ахматова (Анна Андреевна Горенко), Максим Горький (Алексей Максимович Пешков). Аврора Дюдеван известна под мужским псевдонимом Жорж Санд. Этот псевдоним имеет свою историю. Роман "Роз и Бланш" и некоторые другие произведения были созданы Авророй Дюдеван в соавторстве с Жюлем Санд и опубликованы под общим псевдонимом Жюль Санд. Следующее произведение, роман "Индиана", было создано Авророй Дюдеван самостоятельно. Издатель настаивал на сохранении псевдонима, но Санд был против, так как к этому произведению он не имел никакого отношения. Был найден компромисс: вымышленная фамилия осталась неизменной, а имя Жюль был изменено на Жорж.

Сейчас псевдонимы чаще всего встречаются в шоу-бизнесе и артистической среде (Жасмин, Витас, Валерия, Верка Сердючка и т.д.).

Как известно, в дальнейшем псевдоним может стать не только вторым именем, но и первым, так как ст. 19 ГК РФ (п. 2) предоставляет гражданину право переменить свое имя в порядке, установленном законом (глава VII Федерального закона от 15 ноября 1997 г. N 143-ФЗ "Об актах гражданского состояния").

Автор может иметь несколько псевдонимов. Он может использовать псевдоним для одних произведений, а другие использовать под своим подлинным именем.

Если речь идет об использовании произведения, созданного в соавторстве, порядок указания имен соавторов определяется соглашением между ними (например, псевдоним "Кукрыниксы" объединил фамилии и имя трех художников - М. Куприянова, П. Крылова и Н. Соколова).

ГК РФ, как и ЗоАП, не устанавливает каких-либо ограничений при выборе псевдонима - в качестве псевдонима может быть использовано любое имя. Однако ограничения этого права очевидны и обусловлены самим смыслом гражданского законодательства. Так, вряд ли правомерным будет использование в качестве псевдонима имени, которое совпадает с именем известного человека и тем самым вводит публику в заблуждение относительно авторства данного произведения (например, использование псевдонима В.В. Путин или А.Б. Пугачева). Разумеется, выбор такого псевдонима будет нарушать права и интересы других лиц и может рассматриваться как злоупотребление правом. В общем виде запрет ненадлежащего осуществления гражданских прав, включая и злоупотребление правом, установлен ст. 10 ГК РФ.

Произведение может быть использовано и без обозначения имени автора (анонимно), что представляет собой третий способ реализации права автора на имя.

Если произведение используется под псевдонимом или без указания имени автора (анонимно), лица, которым известно подлинное имя автора, не вправе без согласия автора раскрывать его подлинное имя.

На практике способ указания имени автора и условия соблюдения анонимности устанавливается в договоре, по которому автор приобретает права и обязанности под своим подлинным именем. По общему правилу после заключения договора стороны не вправе изменить способ обозначения имени автора в одностороннем порядке.

Согласно п. 2 ст. 1265 ГК РФ при опубликовании произведения анонимно или под псевдонимом (за исключением случая, когда псевдоним автора не оставляет сомнения в его личности) издатель (п. 1 ст. 1287 ГК РФ), имя или наименование которого указано на произведении, при отсутствии доказательств иного, считается представителем автора. В этом качестве издатель имеет право защищать права автора и обеспечивать их осуществление. Для судебной защиты прав создателя произведения издателю нет необходимости представлять в суд доверенность от автора. При подаче заявления достаточно представить экземпляр произведения, на котором указано имя или наименование издателя. В случае если автор такого произведения не раскроет свою личность или не заявит о своем авторстве до разрешения спора по существу, в соответствии с Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 19 июня 2006 г. N 15 "О вопросах, возникших у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с применением законодательства об авторском праве и смежных правах", суд принимает решение об удовлетворении иска в пользу издателя.

Право авторства и право на имя автора охраняются бессрочно. После смерти автора защиту его авторства и имени может осуществлять любое заинтересованное лицо, за исключением случаев, когда автор в порядке, предусмотренном ст. 1134 ГК РФ, указал лицо, на которое он возлагает охрану авторства, имени автора и неприкосновенности произведения (абз. 2 п. 1 ст. 1266 ГК РФ) после своей смерти. Это лицо осуществляет свои полномочия пожизненно.

Право на имя, как и право авторства, является личным неимущественным правом. Поэтому в соответствии со ст. 208 ГК РФ на требования о защите этих прав исковая давность не распространяется.

**3. Право на неприкосновенность произведения**

Право на неприкосновенность произведения существовало еще в советском законодательстве. В частности, ст. 480 ГК РСФСР 1964 года гарантировала охрану неприкосновенности произведений, указывая, что при издании, публичном исполнении или ином использовании произведения воспрещается без согласия автора вносить какие бы то ни было изменения как в само произведение, так и в его название и в обозначение имени автора. Воспрещалось также без согласия автора снабжать произведение при его издании иллюстрациями, предисловиями, послесловиями, комментариями и какими бы то ни было пояснениями.

В российском законодательстве были объединены два правомочия: право на защиту репутации автора и право на переработку. Статья 15 ЗоАП закрепляла 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). Возвращение права на неприкосновенность произведения после 15-летнего перерыва является одной из наиболее значительных новелл ГК РФ.

В ГК РФ законодатель формулирует право на неприкосновенность произведения как самостоятельное право, которое по своему содержанию значительно шире, чем право на защиту репутации автора.

Согласно статьей 1266 ГК РФ не допускается без согласия автора внесение в его произведение изменений, сокращений и дополнений, снабжение произведения при его использовании иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или какими бы то ни было пояснениями (право на неприкосновенность произведения).

Следует особо обратить внимание на то, что не допускается снабжение произведения иллюстрациями, комментариями и т.п. Это не означает запрет комментировать, критиковать, анализировать, объяснять, иллюстрировать чужие произведения, не спрашивая согласия автора. Все перечисленное возможно, но при обязательном соблюдении двух условий. Во-первых, отдельно от самого объекта критики или комментирования. Во-вторых, в этически допустимой форме.

Статьей 1266 ГК РФ впервые законодательно закреплено, что при использовании произведения после смерти автора лицо, обладающее исключительным правом на произведение, вправе разрешить внесение в произведение изменений, сокращений или дополнений. При этом не должен искажаться замысел автора; не должна быть нарушена целостность восприятия произведения; это не должно противоречить воле автора, определенно выраженной им в завещании, письмах, дневниках или иной письменной форме.

Извращение, искажение или иное изменение произведения, порочащее честь, достоинство или деловую репутацию автора, равно как и посягательство на такие действия, дают автору право требовать защиты его чести, достоинства или деловой репутации в соответствии с правилами ст. 152 Кодекса.

Согласно ст. 150 ГК РФ в случаях и в порядке, предусмотренных законом, личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежавшие умершему, могут осуществляться и защищаться другими лицами, в том числе наследниками правообладателя.

В свою очередь, ст. 152 ГК РФ указывает на то, что по требованию заинтересованных лиц допускается защита чести и достоинства гражданина и после его смерти.

Таким образом, норма ст. 1266 ГК РФ о заинтересованных лицах, уполномоченных защищать честь и достоинство автора и после его смерти, является логическим продолжением положений Общей части ГК РФ.

Право на имя, право авторства и право на неприкосновенность произведений науки, литературы и искусства охраняются в соответствии с правилами ст. ст. 1228, 1267 ГК РФ независимо от того, предоставлялась ли правовая охрана таким результатам интеллектуальной деятельности в момент их создания.

Охрана авторства, имени автора и неприкосновенности произведений науки, литературы и искусства осуществляется в соответствии с правилами ст. ст. 1228, 1267 ГК РФ, если соответствующее посягательство совершено после введения в действие части четвертой Кодекса.

**4. Право на обнародование произведения. Другие авторские права**

Право на обнародование - это обеспечение доступа к произведению любых третьих лиц. Автор может считать свое произведение недостаточно готовым, законченным для представления его на суд публики, и потому он вправе не давать согласия на его обнародование. Свое право автор реализует при заключении договора о первом использовании необнародованного произведения или при передаче его работодателю, если это служебное произведение.

Право на обнародование произведения закреплено ст. 1268 ГК РФ, согласно которой автор может осуществить действие или дать согласие на осуществление действия, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю либо любым другим способом.

При этом опубликованием (выпуском в свет) является выпуск в обращение экземпляров произведения, представляющих собой копию произведения в любой материальной форме, в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики, исходя из характера произведения.

Произведение считается обнародованным, если действия по обеспечению доступа к произведению широкого круга лиц осуществлены с согласия автора (или самим автором и по его воле).

Автор, передавший другому лицу по договору произведение для использования, считается согласившимся на обнародование этого произведения.

Произведение, не обнародованное при жизни автора, может быть обнародовано после его смерти лицом, которое обладает исключительным правом на произведение. Такое обнародование не должно противоречить воле автора произведения, определенно выраженной им в письменной форме (в завещании, письмах, дневниках и тому подобном).

Согласно ст. 1255 ГК РФ в случаях, предусмотренных Кодексом, автору произведения принадлежат право на вознаграждение за использование служебного произведения, право на отзыв, право следования, право доступа к произведениям изобразительного искусства.

Право на вознаграждение за использование служебного произведения. В соответствии со ст. 1295 ГК РФ автору принадлежат права на произведение науки, литературы или искусства, созданное в пределах установленных для работника (автора) трудовых обязанностей (служебное произведение).

Исключительное право на служебное произведение принадлежит работодателю, если трудовым или иным договором между работодателем и автором не предусмотрено иное.

Если работодатель в течение трех лет со дня, когда служебное произведение было предоставлено в его распоряжение, не начнет использование этого произведения, не передаст исключительное право на него другому лицу или не сообщит автору о сохранении произведения в тайне, исключительное право на служебное произведение принадлежит автору.

Если работодатель в течение трех лет начнет использование служебного произведения или передаст исключительное право другому лицу, автор имеет право на вознаграждение. Автор приобретает указанное право на вознаграждение и в случае, когда работодатель принял решение о сохранении служебного произведения в тайне и по этой причине не начал использование этого произведения в указанный срок. Размер вознаграждения, условия и порядок его выплаты работодателем определяются договором между ним и работником, а в случае спора - судом.

Когда исключительное право на служебное произведение принадлежит автору (п. 2 ст. 1295 ГК РФ), работодатель вправе использовать такое произведение способами, обусловленными целью служебного задания, и в вытекающих из задания пределах, а также обнародовать такое произведение, если договором между ним и работником не предусмотрено иное. При этом не ограничивается право автора использовать служебное произведение способом, не обусловленным целью служебного задания, а также хотя бы и способом, обусловленным целью задания, но за пределами, вытекающими из задания работодателя.

Работодатель может при использовании служебного произведения указывать свое имя или наименование либо требовать такого указания.

Право на отзыв. Если автор после обнародования своего произведения не желает по каким-либо причинам его дальнейшего широкого использования, он обычно отказывается заключать договоры, направленные на отчуждение исключительного права на произведение. Тем самым использование произведения ограничивается случаями свободного использования. Вместе с тем автор может поступить более решительно - использовать свое право на отзыв.

Ранее (в ст. 15 ЗоАП) право на отзыв было частью права на обнародование произведения.

В настоящее время право на отзыв сформулировано как самостоятельное право и регламентировано ст. 1269 ГК РФ, согласно которой автор имеет право отказаться от ранее принятого решения об обнародовании произведения.

Право на отзыв может быть реализовано в любое время после того, как автор дал разрешение на обнародование или обнародовал свое произведение. В зависимости от этого можно обозначить две ситуации с разными правовыми последствиями.

Первая ситуация сводится к тому, что автор дал согласие на обнародование своего произведения, но оно еще не было обнародовано. В этом случае автор должен сообщить лицу, которому отчуждено исключительное право на произведение или предоставлено право использования произведения, что он отказывается от данного им ранее согласия на обнародование произведения. При этом никакого публичного заявления со стороны автора не требуется, но автор обязан возместить убытки, если они возникли у указанного лица.

Вторая ситуация имеет место тогда, когда автор дал согласие на обнародование своего произведения и оно уже было обнародовано. В таком случае требуется публичное оповещение об отзыве произведения (чтобы прекратить его бездоговорное использование). При этом автор вправе изъять из обращения ранее выпущенные экземпляры произведения, возместив причиненные этим убытки.

Право на отзыв не может быть применено автором к программам для ЭВМ, к служебным произведениям и к произведениям, вошедшим в сложный объект.

Право следования ранее было закреплено ст. 17 ЗоАП, согласно которой переход права собственности на произведение изобразительного искусства (возмездно или безвозмездно) от автора к другому лицу означал первую продажу этого произведения.

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 имел право на получение от продавца вознаграждения в размере 5 процентов от перепродажной цены (право следования).

В настоящее время право следования в измененном виде сформулировано в ст. 1293 ГК РФ.

В случае отчуждения автором оригинала произведения изобразительного искусства, при каждой его публичной перепродаже, в которой в качестве продавца, покупателя или посредника участвует галерея изобразительного искусства, художественный салон, магазин или иная подобная организация, автор имеет право на получение от продавца вознаграждения в виде процентных отчислений от цены перепродажи (право следования). При этом, в отличие от ЗоАП, размер процентных отчислений, а также условия и порядок их выплаты должны определяться Правительством Российской Федерации.

Авторы пользуются правом следования также и в отношении авторских рукописей (автографов) литературных и музыкальных произведений.

Право следования неотчуждаемо, но переходит к наследникам автора на срок действия исключительного права на произведение.

Законодательное закрепление права следования гарантирует автору вознаграждение при перепродаже оригинала его произведения.

Многие цивилисты считают, что это необходимо, поскольку художники и скульпторы вынуждены дешево продавать свои произведения, чтобы поддерживать свое материальное положение.

Право доступа позволяет автору произведения изобразительного искусства требовать от собственника оригинала произведения предоставления возможности осуществлять право на воспроизведение своего произведения. При этом от собственника оригинала произведения нельзя требовать доставки произведения автору. Законодательная формулировка права доступа не претерпела существенных изменений - ст. 1292 ГК РФ соответствует ст. 17 ЗоАП. Добавлено лишь положение о том, что автор произведения архитектуры вправе требовать от собственника оригинала произведения предоставления возможности осуществлять фото- и видеосъемку произведения, если договором не предусмотрено иное.

**5. Организации, осуществляющие управление правами на коллективной основе**

Управление авторскими и смежными правами на коллективной основе в российском законодательстве появилось сравнительно недавно.

Впервые организации, управляющие имущественными правами авторов и обладателей смежных прав на коллективной основе, к числу субъектов авторского права были отнесены ЗоАП (ст. 44). Такие организации создавались непосредственно обладателями авторских и смежных прав и действовали в пределах полученных от них полномочий на основе устава, который утверждался в установленном законом порядке. Допускалось создание либо отдельных организаций по различным правам и различным категориям обладателей прав, либо организаций, управляющих разными правами в интересах разных категорий обладателей прав, либо одной организации, одновременно управляющей авторскими и смежными правами.

До ЗоАП законодательство не предусматривало создания подобных организаций. Регистрация публично исполняемых произведений, сбор и выплата гонорара за их использование осуществлялись Всесоюзным агентством по авторским правам (ВААП). В 1991 году ВААП было трансформировано в Государственное агентство по авторским и смежным правам (ГААСП), а в 1992 г. в соответствии с Указом Президента РФ от 24 февраля 1992 г. N 184 "О Российском агентстве интеллектуальной собственности при Президенте Российской Федерации (РАИС)" - в Российское агентство интеллектуальной собственности (РАИС).

В связи с принятием ЗоАП и созданием российскими авторами организации по управлению их имущественными правами на коллективной основе - Российского авторского общества (РАО) Российское агентство интеллектуальной собственности (РАИС) было упразднено.

РАО стало правопреемником РАИС в отношении имущества и внебюджетных финансовых средств на всех рублевых и валютных счетах, а также, с согласия сторон, по договорам, заключенным РАИС или перешедшим к РАИС в порядке правопреемства, с российскими и зарубежными авторами, соглашениям с зарубежными авторско-правовыми организациями и иными юридическими лицами (см. Указ Президента РФ от 7 октября 1993 г. N 1607 "О государственной политике в области охраны авторского права и смежных прав").

РАО обеспечивает имущественные интересы российских и зарубежных авторов и их правопреемников (сбор, распределение и выплата авторского вознаграждения), а также их неимущественные права (право на имя, право на неприкосновенность произведения и т.д.). У РАО есть региональные филиалы с центрами в Санкт-Петербурге, Новосибирске, Екатеринбурге, Волгограде, Ростове-на-Дону, Хабаровске, Воронеже, Самаре, Краснодаре, Казани, Уфе, Нижнем Новгороде, а также представители в автономных республиках, краях, областях и крупных городах России.

Полномочия на коллективное управление РАО передаются как авторами, так и их правопреемниками (драматурги, композиторы, писатели, поэты, художники, хореографы и другие категории авторов).

РАО заключает договоры о возмездном представительстве интересов с авторско-правовыми иностранными организациями, объединяющими авторов и их правопреемников.

Правовое положение РАО и других организаций по управлению правами на коллективной основе, функции этих организаций, права и обязанности их членов определяются ГК РФ, законами о некоммерческих организациях (см. Федеральный закон от 12 января 1996 г. N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях") и уставами соответствующих организаций.

Согласно ст. 1242 ГК РФ обладатели авторских и смежных прав могут создавать основанные на членстве некоммерческие организации, на которые возлагается управление соответствующими правами на коллективной основе (далее также - организации). Такие организации создаются в двух случаях:

- когда осуществление прав в индивидуальном порядке затруднено (например, при публичном исполнении, в том числе на радио и телевидении, воспроизведении произведения путем механической, магнитной и иной записи, репродуцировании и в других случаях);

- когда ГК РФ допускается использование объектов авторских и смежных прав без согласия их обладателей, но с выплатой им вознаграждения. Например, ст. 1326 ГК РФ допускает публичное исполнение фонограммы, опубликованной в коммерческих целях, а также ее сообщение в эфир или по кабелю без разрешения обладателя исключительного права на фонограмму и обладателя исключительного права на зафиксированное в этой фонограмме исполнение, но с выплатой им вознаграждения.

Создание организаций по управлению правами на коллективной основе не препятствует осуществлению представительства обладателей авторских и смежных прав другими юридическими лицами и гражданами.

Организации могут создаваться для управления:

- правами, относящимися к одному или нескольким видам объектов авторских и смежных прав;

- одним или несколькими видами таких прав в отношении определенных способов использования соответствующих объектов;

- любыми авторскими и/или смежными правами.

Основанием полномочий организации является договор о передаче полномочий по управлению правами. Он заключается с правообладателем в письменной форме. Исключением из этого правила является случай, предусмотренный абз. 1 п. 3 ст. 1244 Кодекса, согласно которому аккредитованная организация вправе осуществлять управление правами и сбор вознаграждения для тех правообладателей, с которыми у нее такие договоры не заключены.

Следовательно, указанный договор может быть заключен с правообладателями, являющимися членами такой организации, и с правообладателями, не являющимися ее членами. При этом организация по управлению правами на коллективной основе обязана принять на себя управление этими правами, если управление такой категорией прав относится к ее уставной деятельности. Основанием полномочий организации по управлению правами на коллективной основе может быть также договор с другой организацией, в том числе иностранной, управляющей правами на коллективной основе.

К договорам о передаче полномочий по управлению правами применяются общие положения об обязательствах (ст. ст. 307 - 419 ГК РФ) и о договоре (ст. ст. 420 - 453 ГК РФ), поскольку иное не вытекает из содержания или характера права, переданного в управление.

К указанным договорам не применяются правила раздела VII ГК РФ о договорах об отчуждении исключительных прав и о лицензионных договорах.

Организации по управлению правами на коллективной основе не вправе использовать объекты авторских и смежных прав, исключительные права на которые переданы им в управление.

Организации вправе от имени правообладателей или от своего имени:

- предъявлять требования в суде;

- совершать иные юридические действия, необходимые для защиты прав, переданных им в управление на коллективной основе.

Аккредитованная организация также вправе от имени неопределенного круга правообладателей предъявлять требования в суде, необходимые для защиты прав, управление которыми осуществляет такая организация.

Согласно п. 1 ст. 1243 ГК РФ организация по управлению правами на коллективной основе заключает с пользователями лицензионные договоры о предоставлении им прав, переданных ей в управление правообладателями, на соответствующие способы использования объектов авторских и смежных прав на условиях простой (неисключительной) лицензии. Ранее (п. 3 ст. 45 ЗоАП) условия таких лицензий должны были быть одинаковыми для всех пользователей одной категории. От этого положения ЗоАП в части четвертой ГК РФ законодатель отказался. Это обусловлено тем, что "лицензионные договоры с пользователями заключаются на определенный срок и в течение действия этих договоров становится очень хорошо видно, что так называемые пользователи "одной категории" ведут себя совсем не одинаково. Неодинаково прежде всего в том, что касается их добросовестности, точности и аккуратности исполнения ими договоров". Отказываясь от прежнего положения ЗоАП в части четвертой ГК РФ, законодатель тем самым усиливает охрану интересов правообладателей.

В случаях, когда объекты авторских и смежных прав в соответствии с ГК РФ могут быть использованы без согласия правообладателя, но с выплатой ему вознаграждения, организации по управлению правами на коллективной основе заключают с пользователями договоры о выплате вознаграждения и собирают средства на эти цели.

Организация по управлению правами на коллективной основе не вправе отказать пользователю в заключении договора без достаточных оснований.

Если лицензионный договор с пользователем заключает непосредственно правообладатель, организация по управлению правами на коллективной основе может собирать вознаграждение за использование объектов авторских и смежных прав только при условии, что это прямо предусмотрено указанным договором.

Пользователи обязаны по требованию организации по управлению правами на коллективной основе представлять ей отчеты об использовании объектов авторских и смежных прав, а также иные сведения и документы, необходимые для сбора и распределения вознаграждения. Перечень и сроки представления таких сведений и документов определяются в договоре.

Организация по управлению правами на коллективной основе производит распределение вознаграждения за использование объектов авторских и смежных прав между правообладателями и осуществляет его выплату (п. 4 ст. 1243 ГК РФ). При этом из вознаграждения могут удерживаться:

- суммы на покрытие необходимых расходов по сбору, распределению и выплате такого вознаграждения;

- суммы, которые направляются в специальные фонды, создаваемые организацией с согласия и в интересах представляемых ею правообладателей.

Распределение вознаграждения и его выплата должны производиться:

- регулярно в сроки, предусмотренные уставом организации по управлению правами на коллективной основе;

- пропорционально фактическому использованию соответствующих объектов авторских и смежных прав.

Фактическое использование соответствующих объектов определяется на основе сведений и документов, получаемых от пользователей, а также других данных об использовании объектов авторских и смежных прав, в том числе сведений статистического характера.

Одновременно с выплатой вознаграждения организация по управлению правами на коллективной основе обязана представить правообладателю отчет, содержащий сведения об использовании его прав, в том числе о размере собранного вознаграждения и об удержанных из него суммах.

В соответствии с п. 5 ст. 1243 ГК РФ организация по управлению правами на коллективной основе формирует реестры, в которых содержатся сведения:

- о правообладателях;

- о правах, переданных ей в управление;

- об объектах авторских и смежных прав.

Эти сведения предоставляются всем заинтересованным лицам в порядке, установленном организацией, за исключением сведений, которые в соответствии с законом не могут разглашаться без согласия правообладателя.

Организация по управлению правами на коллективной основе размещает в общедоступной информационной системе информацию о правах, переданных ей в управление, включая наименование объекта авторских или смежных прав, имя автора или иного правообладателя.

Если организации по коллективному управлению правами хотят действовать от имени всех правообладателей, то они должны проходить государственную аккредитацию.

Согласно ст. 1244 ГК РФ организация по управлению правами на коллективной основе может получить государственную аккредитацию на осуществление деятельности в следующих сферах коллективного управления:

- управление исключительными правами на обнародованные музыкальные произведения (с текстом или без текста) и отрывки музыкально-драматических произведений в отношении их публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю, в том числе путем ретрансляции (подп. 6 - 8 п. 2 ст. 1270 ГК РФ);

- осуществление прав композиторов, являющихся авторами музыкальных произведений (с текстом или без текста), использованных в аудиовизуальном произведении, на получение вознаграждения за публичное исполнение или сообщение в эфир или по кабелю такого аудиовизуального произведения (п. 3 ст. 1263 ГК РФ);

- управление правом следования в отношении произведения изобразительного искусства, а также авторских рукописей (автографов) литературных и музыкальных произведений (ст. 1293 ГК РФ);

- осуществление прав авторов, исполнителей, изготовителей фонограмм и аудиовизуальных произведений на получение вознаграждения за воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях (ст. 1245 ГК РФ);

- осуществление прав исполнителей на получение вознаграждения за публичное исполнение, а также за сообщение в эфир или по кабелю фонограмм, опубликованных в коммерческих целях (ст. 1326);

- осуществление прав изготовителей фонограмм на получение вознаграждения за публичное исполнение, а также за сообщение в эфир или по кабелю фонограмм, опубликованных в коммерческих целях (ст. 1326 ГК РФ).

Ранее ст. 44 ЗоАП указывала, что организации, управляющие имущественными правами на коллективной основе, могут создаваться, когда практическое осуществление имущественных прав в индивидуальном порядке затруднительно.

Закрепляя исчерпывающий перечень в п. 1 ст. 1244 ГК РФ, законодатель существенно сократил количество сфер, в которых допускается "расширенное коллективное управление", т.е. возможность сборов для всех авторов и иных правообладателей соответствующей категории. Так, например, из перечня сфер оказалось исключено "репрографическое воспроизведение", в результате чего получается, что каждая библиотека или иной владелец ксерокопировального устройства должны будут заключать договоры непосредственно с обладателями исключительных прав на каждое из ксерокопируемых произведений.

Государственная аккредитация осуществляется на основе принципов открытости процедуры и учета мнения заинтересованных лиц, включая правообладателей. Условия и порядок проведения государственной аккредитации организаций определяются Положением о государственной аккредитации организаций, осуществляющих коллективное управление авторскими и смежными правами, утв. Постановлением Правительства РФ от 29 декабря 2007 г. N 992 "Об утверждении Положения о государственной аккредитации организаций, осуществляющих коллективное управление авторскими и смежными правами" (далее - Положение).

Аккредитацию проводит федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по контролю и надзору в сфере авторского права и смежных прав.

Государственная аккредитация на осуществление деятельности в каждой из сфер коллективного управления, указанных в п. 1 ст. 1244 ГК РФ, может быть получена только одной организацией по управлению правами на коллективной основе.

Организация по управлению правами на коллективной основе может получить государственную аккредитацию на осуществление деятельности в одной, двух и более сферах коллективного управления, указанных в п. 1 ст. 1244 ГК РФ.

Государственная аккредитация предоставляется:

- на 5 лет - для организаций, аккредитуемых впервые;

- на срок от 5 до 10 лет - для организаций, аккредитованных ранее и не имевших замечаний к своей деятельности со стороны контролирующих органов.

Информация об аккредитованных организациях и об отзыве аккредитации размещается уполномоченным органом на его официальном сайте в сети Интернет.

По отношению к деятельности аккредитованной организации не применяются ограничения, предусмотренные антимонопольным законодательством.

Наличие аккредитованной организации не препятствует созданию других организаций по управлению правами на коллективной основе, в том числе в сферах коллективного управления, указанных в п. 1 ст. 1244 ГК РФ. Такие организации вправе заключать договоры с пользователями только в интересах правообладателей, предоставивших им полномочия по управлению правами в порядке, предусмотренном п. 3 ст. 1242 ГК РФ. Данное положение в полной мере подтверждается существующей судебной практикой.

РАО обратилось в арбитражный суд с иском к некоммерческому партнерству "Общество авторов и иных правообладателей по коллективному управлению их правами РОАП" (далее - НП "РОАП") о запрещении НП "РОАП" совершать действия по управлению на коллективной основе имущественными правами авторов и иных обладателей авторских прав.

Отказывая в удовлетворении иска, арбитражный суд указал, что допускается создание таких организаций непосредственно обладателями авторских и смежных прав. Организации действуют в пределах полученных от них полномочий на основе устава, утверждаемого в порядке, установленном законодательством.

Отменяя решение по делу, апелляционный суд исходил из следующего.

РАО, созданное в 1993 году, согласно уставу, обладает полномочиями на коллективное управление имущественными правами авторов и иных правообладателей авторских прав при публичном исполнении, передаче в эфир и по кабелю, воспроизведении путем механической, магнитной и иной записи, доведении произведений до всеобщего сведения, включении обнародованных произведений в состав аудиовизуальных произведений и их публичном исполнении на телевидении, репродуцировании, тиражировании произведений изобразительного и декоративно-прикладного искусства и промышленности, воспроизведении аудиовизуальных произведений или звукозаписей произведений в личных целях.

НП "РОАП" создано в 2003 году. В соответствии с его уставом ответчик обладает полномочиями, указанными в уставе истца - РАО.

Кассационная инстанция указала, что закон допускает создание либо отдельных организаций по различным правам и различным категориям обладателей прав, либо организаций, управляющих различными правами в интересах разных категорий обладателей прав, либо одной организации, одновременно управляющей авторскими и смежными правами.

С учетом изложенных обстоятельств постановление арбитражного апелляционного суда было отменено с оставлением в силе решения арбитражного суда первой инстанции.

Правообладатель, не заключивший с аккредитованной организацией договора о передаче полномочий по управлению правами, вправе в любой момент полностью или частично отказаться от управления этой организацией его правами. Для этого он должен письменно уведомить о своем решении аккредитованную организацию. В случае если правообладатель намеревается отказаться от управления аккредитованной организацией только частью авторских или смежных прав и (или) объектов этих прав, он должен представить ей перечень таких исключаемых прав и (или) объектов.

По истечении трех месяцев со дня получения от правообладателя соответствующего уведомления аккредитованная организация обязана исключить указанные им права и (или) объекты из договоров со всеми пользователями и разместить информацию об этом в общедоступной информационной системе. Аккредитованная организация обязана уплатить правообладателю причитающееся ему вознаграждение, полученное от пользователей в соответствии с ранее заключенными договорами, и представить соответствующий отчет (абз. 4 п. 4 ст. 1243 ГК РФ).

Аккредитованная организация обязана принимать разумные и достаточные меры по установлению правообладателей, имеющих право на получение вознаграждения в соответствии с заключенными этой организацией лицензионными договорами и договорами о выплате вознаграждения. Если иное не установлено законом, аккредитованная организация не вправе отказать в приеме в члены этой организации правообладателю, имеющему право на получение вознаграждения в соответствии с заключенными этой организацией лицензионными договорами и договорами о выплате вознаграждения.

Одной из основных функций аккредитованных организаций является сбор с пользователей и распределение вознаграждения за публичное исполнение фонограммы, опубликованной в коммерческих целях, а также за ее сообщение в эфир или по кабелю (ст. 1326 ГК РФ). Сбор, распределение и выплата вознаграждения исполнителям и изготовителям фонограмм за использование фонограмм, опубликованных в коммерческих целях, проводятся в соответствии с Правилами, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 29 декабря 2007 г. N 988 "Об утверждении Правил сбора, распределения и выплаты вознаграждения исполнителям и изготовителям фонограмм за использование фонограмм, опубликованных в коммерческих целях".

Плательщиками вознаграждения за публичное исполнение фонограмм являются юридические лица или физические лица - индивидуальные предприниматели, осуществляющие или организующие публичное исполнение фонограмм с помощью технических средств в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимается фонограмма в месте ее исполнения или в другом месте одновременно с ее исполнением.

Плательщиками вознаграждения за сообщение фонограмм в эфир или по кабелю являются организации эфирного или кабельного вещания, осуществляющие передачу фонограмм по радио или по телевидению либо их ретрансляцию.

Так, РАО обратилась в суд с иском к К. о взыскании денежной компенсации за нарушение авторских прав, сославшись на то, что 17 октября 2004 года в помещении ресторана, в котором ответчица осуществляет предпринимательскую деятельность, были публично исполнены музыкальные произведения, состоящие в программных блоках радио "Европа Плюс", без надлежащего оформления соглашения с авторами используемых произведений, чем нарушены их исключительные имущественные права.

Отказывая в удовлетворении заявленных исковых требований, суд пришел к выводу о том, что К. не осуществлялось незаконное публичное исполнение музыкальных произведений, посетителям ресторана лишь была предоставлена возможность прослушивания программы эфирного вещания радиостанции "Европа Плюс".

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ указала, что публичный показ, публичное исполнение или сообщение для всеобщего сведения - это любой 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.

Передача организации эфирного или кабельного вещания является объектом смежных прав таких организаций. Использование исполнения допускается при условии выплаты исполнителю вознаграждения. Право на получение вознаграждения является неотъемлемой частью исключительного права исполнителя на использование исполнения, и невыполнение этого требования должно квалифицироваться как нарушение смежных прав.

Таким образом, к публичному исполнению музыкальных произведений относится любое сообщение передач организаций эфирного вещания, включающих данные произведения, в месте, открытом для свободного посещения, которым является и ресторан.

Как установил суд, трансляция передач радиостанции "Европа Плюс" осуществлялась в помещении ресторана с использованием технических средств (музыкального центра) не для личного, а для коллективного прослушивания.

Суд не принял во внимание то обстоятельство, что публичное использование ответчиком музыкальных произведений, транслируемых радиостанцией "Европа Плюс", без заключения соответствующих договоров с авторами, является неправомерным.

На основании изложенного Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ определила дело направить в суд первой инстанции на новое рассмотрение.

**6. Свободное использование произведений**

Ранее действовавшее законодательство (ч. 1 п. 3 ст. 16 ЗоАП) устанавливало правило, известное как "принцип исчерпания авторских прав" (англ. - "exhaustion", нем. - "Erschopfung"). Смысл принципа сводился к тому, что распространение экземпляров произведения могло осуществляться без согласия автора и без выплаты ему авторского вознаграждения, если экземпляры произведения:

- были правомерно опубликованными, то есть были выпущены в обращение с согласия автора в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики;

- были выпущены в обращение посредством их продажи.

В ГК РФ принцип исчерпания авторских прав сохранен с некоторыми изменениями. Согласно ст. 1272 ГК РФ распространение оригинала или экземпляров произведения допускается без согласия правообладателя и без выплаты ему вознаграждения при условии, что оригинал или экземпляры правомерно опубликованного произведения введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации путем их продажи или иного отчуждения. В отличие от ГК РФ, по ЗоАП принцип исчерпания авторских прав применялся, если экземпляры произведения были выпущены в обращение только посредством их продажи, то есть возмездной передачи права собственности на них.

Таким образом, по действующему ГК РФ допускается распространение оригинала или экземпляров произведения без согласия правообладателя и без выплаты ему вознаграждения при соблюдении двух условий:

- произведение было правомерно опубликовано. При этом опубликованием (выпуском в свет) является выпуск в обращение экземпляров произведения, представляющих собой копию произведения в любой материальной форме, в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики исходя из характера произведения (ст. 1268 ГК РФ). Произведение также считается впервые обнародованным путем опубликования в Российской Федерации, если в течение тридцати дней после даты первого опубликования за пределами территории Российской Федерации оно было опубликовано на территории Российской Федерации (п. 2 ст. 1256 ГК РФ);

- оригинал или экземпляры произведения были введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации путем их продажи или иного отчуждения. В частности, введением в гражданский оборот считаются: изготовление, применение, предложение о продаже, продажа и т.д.

Если эти условия соблюдены, то дальнейшее распространение оригинала или экземпляров произведения возможно без согласия правообладателя и без выплаты ему вознаграждения, за исключением случая, предусмотренного ст. 1293 Кодекса, закрепляющей право следования.

Оно означает право автора оригинала произведения изобразительного искусства на получение от продавца вознаграждения в виде процентных отчислений от цены перепродажи при каждой публичной перепродаже соответствующего оригинала, в которой в качестве продавца, покупателя или посредника участвует галерея изобразительного искусства, художественный салон, магазин или иная подобная организация.

Другие ограничения авторских прав выражаются в праве третьих лиц осуществлять использование произведений без согласия их авторов и без выплаты авторского вознаграждения. В некоторых случаях такое право сопровождается обязанностью (например, пользователь должен указывать источник заимствования).

Действующее законодательство устанавливает изъятия из авторского права в зависимости от вида произведения и от способа его использования.

Рассмотрим случаи свободного использования (без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения) произведений.

**Свободное воспроизведение произведения в личных целях**

Согласно ст. 1273 ГК РФ допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения воспроизведение гражданином исключительно в личных целях правомерно обнародованного произведения.

Не допускается (запрещается):

- воспроизведение произведений архитектуры в форме зданий и аналогичных сооружений;

- воспроизведение баз данных или их существенных частей;

- воспроизведение программ для ЭВМ, кроме случаев, предусмотренных ст. 1280 Кодекса;

- репродуцирование (п. 2 ст. 1275 ГК РФ) книг (полностью) и нотных текстов;

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

- воспроизведение аудиовизуального произведения с помощью профессионального оборудования, не предназначенного для использования в домашних условиях.

Перечисленные ограничения (запрещения) на практике очень сложно реализовать. Как, например, можно проконтролировать репродуцирование (ксерокопирование) книг и нотных текстов? Кроме того, ничего не сказано о правовых последствиях несоблюдения указанных запретов.

**Свободное использование произведения в информационных, научных, учебных или культурных целях**

В соответствии со ст. 1274 ГК РФ, допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения:

- цитирование в оригинале и в переводе в научных, полемических, критических или информационных целях правомерно обнародованных произведений в объеме, оправданном целью цитирования, включая воспроизведение отрывков из газетных и журнальных статей в форме обзоров печати;

- использование правомерно обнародованных произведений и отрывков из них в качестве иллюстраций в изданиях, радио- и телепередачах, звуко- и видеозаписях учебного характера в объеме, оправданном поставленной целью;

- воспроизведение в прессе, сообщение в эфир или по кабелю правомерно опубликованных в газетах или журналах статей по текущим экономическим, политическим, социальным и религиозным вопросам или переданных в эфир произведений такого же характера, в случаях, когда такое воспроизведение или сообщение не было специально запрещено автором или иным правообладателем;

- воспроизведение в прессе, сообщение в эфир или по кабелю публично произнесенных политических речей, обращений, докладов и других аналогичных произведений в объеме, оправданном информационной целью. При этом за авторами таких произведений сохраняется право на их опубликование в сборниках;

- воспроизведение или сообщение для всеобщего сведения в обзорах текущих событий средствами фотографии, кинематографии, путем сообщения в эфир или по кабелю произведений, которые становятся увиденными или услышанными в ходе таких событий, в объеме, оправданном информационной целью;

- воспроизведение без извлечения прибыли рельефно-точечным шрифтом или другими специальными способами для слепых правомерно опубликованных произведений, кроме произведений, специально созданных для воспроизведения такими способами.

Нельзя не обратить внимание на изменения, коснувшиеся библиотек и их пользователей. Библиотеки по-прежнему могут предоставлять экземпляры произведений (правомерно введенные в гражданский оборот) во временное безвозмездное пользование (п. 2 ст. 1274 ГК РФ). Такое пользование допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения. Однако экземпляры произведений, выраженные в цифровой форме, могут предоставляться только в помещениях библиотек при условии исключения возможности создать копии этих произведений в цифровой форме (видимо, предполагается отсутствие технических средств копирования - дисководов, открытых портов и т.д.). На практике это означает, что если пользователю библиотеки понадобится экземпляр произведения в цифровой форме, то он не может, как раньше, воспользоваться платными услугами библиотеки - получить его на диске, дискете или по электронной почте. Он может воспользоваться таким экземпляром только в помещении библиотеки.

Обязательным условием правомерности использования произведения в информационных, научных, учебных или культурных целях является указание имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования.

Без согласия автора (иного правообладателя) оригинального произведения и без выплаты ему вознаграждения допускается создание произведения в жанре литературной, музыкальной или иной пародии либо в жанре карикатуры на основе другого (оригинального) правомерно обнародованного произведения и использование этой пародии либо карикатуры.

**Свободное использование произведения путем репродуцирования**

Под репродуцированием (репрографическим воспроизведением) понимается факсимильное воспроизведение произведения с помощью любых технических средств, осуществляемое не в целях издания.

Репродуцирование не включает воспроизведение произведения или хранение его копий в электронной (в том числе в цифровой), оптической или иной машиночитаемой форме. Исключением является лишь создание с помощью технических средств временных копий, предназначенных для осуществления репродуцирования.

Статья 1275 ГК РФ допускает без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения репродуцирование (подп. 4 п. 1 ст. 1273 ГК РФ) в единственном экземпляре без извлечения прибыли:

- правомерно опубликованного произведения - библиотеками и архивами для восстановления, замены утраченных или испорченных экземпляров произведения и для предоставления экземпляров произведения другим библиотекам, утратившим их по каким-либо причинам из своих фондов;

- отдельных статей и малообъемных произведений, правомерно опубликованных в сборниках, газетах и других периодических изданиях, коротких отрывков из правомерно опубликованных письменных произведений (с иллюстрациями или без иллюстраций) - библиотеками и архивами по запросам граждан для использования в учебных или научных целях, а также образовательными учреждениями для аудиторных занятий.

Возвращаясь к ситуации с библиотеками и их пользователями, следует подчеркнуть, что ст. 1275 ГК РФ допускает без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения репродуцирование:

- только отдельных статей и малообъемных произведений, правомерно опубликованных в сборниках, газетах и других периодических изданиях, коротких отрывков из правомерно опубликованных письменных произведений (с иллюстрациями или без иллюстраций);

- в единственном экземпляре;

- без извлечения прибыли;

- по запросам граждан - для использования в учебных или научных целях.

Предполагается, что при отсутствии хотя бы одного из этих условий на репродуцирование требуется согласие автора (иного правообладателя) и выплата ему вознаграждения.

Как и в предыдущем случае (ст. 1274 ГК РФ), обязательным условием правомерности такого использования является указание имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования.

**Свободное использование произведения, постоянно находящегося в месте, открытом для свободного посещения**

Согласно ст. 1276 ГК РФ допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения воспроизведение, сообщение в эфир или по кабелю фотографического произведения, произведения архитектуры или произведения изобразительного искусства, которые постоянно находятся в месте, открытом для свободного посещения (например, парк, кинотеатр и т.д.).

Исключением являются случаи, когда изображение произведения таким способом является основным объектом этого воспроизведения, сообщения в эфир или по кабелю либо когда изображение произведения используется в коммерческих целях.

**Свободное публичное исполнение музыкального произведения**

Допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения публичное исполнение музыкального произведения во время официальной или религиозной церемонии либо похорон в объеме, оправданном характером такой церемонии (ст. 1277 ГК РФ).

**Свободное воспроизведение произведения для целей правоприменения**

Статья 1278 ГК РФ допускает без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения воспроизведение произведения для осуществления производства по делу об административном правонарушении, для производства дознания, предварительного следствия или осуществления судопроизводства в объеме, оправданном этой целью.

**Свободная запись произведения организацией эфирного вещания в целях краткосрочного пользования**

Согласно ст. 1279 ГК РФ организация эфирного вещания вправе без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения делать запись в целях краткосрочного пользования того произведения, в отношении которого эта организация получила право на сообщение в эфир. Такая запись должна быть сделана организацией эфирного вещания с помощью ее собственного оборудования и для собственных передач.

Организация обязана уничтожить такую запись в течение шести месяцев со дня ее изготовления, если более продолжительный срок не согласован с правообладателем или не установлен законом. Запись может быть сохранена без согласия правообладателя в государственных или муниципальных архивах, если она носит исключительно документальный характер.

**Свободное воспроизведение программ для ЭВМ и баз данных. Декомпилирование программ для ЭВМ**

В соответствии со ст. 1280 ГК РФ лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ или экземпляром базы данных (пользователь), вправе без разрешения автора или иного правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения:

- внести в программу для ЭВМ или базу данных изменения исключительно в целях их функционирования на технических средствах пользователя и осуществлять действия, необходимые для функционирования такой программы или базы данных в соответствии с их назначением, в том числе запись и хранение в памяти ЭВМ (одной ЭВМ или одного пользователя сети), а также осуществить исправление явных ошибок, если иное не предусмотрено договором с правообладателем.

Лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ, вправе без согласия правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения изучать, исследовать или испытывать функционирование такой программы в целях определения идей и принципов, лежащих в основе любого элемента программы для ЭВМ, путем осуществления вышеуказанных действий;

- изготовить копию программы для ЭВМ или базы данных при условии, что эта копия предназначена только для архивных целей или для замены правомерно приобретенного экземпляра, в случаях, когда такой экземпляр утерян, уничтожен или стал непригоден для использования. При этом копия программы для ЭВМ или базы данных не может быть использована в иных целях, чем цели, указанные в подп. 1 п. 1 ст. 1280, и должна быть уничтожена, если владение экземпляром таких программы или базы данных перестало быть правомерным.

Лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ, вправе без согласия правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения воспроизвести и преобразовать объектный код в исходный текст (декомпилировать программу для ЭВМ) или поручить осуществить эти действия иным лицам.

Условием правомерности совершения таких действий является то, что они необходимы для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной этим лицом программы для ЭВМ с другими программами, которые могут взаимодействовать с декомпилируемой программой. При этом должны быть соблюдены следующие условия:

- информация, необходимая для достижения способности к взаимодействию, ранее не была доступна этому лицу из других источников;

- указанные действия осуществляются в отношении только тех частей декомпилируемой программы для ЭВМ, которые необходимы для достижения способности к взаимодействию;

- информация, полученная в результате декомпилирования, может использоваться лишь для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной программы для ЭВМ с другими программами.

Информация, полученная в результате декомпилирования:

- не может передаваться иным лицам, за исключением случаев, когда это необходимо для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной программы для ЭВМ с другими программами;

- не может использоваться для разработки программы для ЭВМ, по своему виду существенно схожей с декомпилируемой программой для ЭВМ;

- не может использоваться для осуществления другого действия, нарушающего исключительное право на программу для ЭВМ.

Применение положений, предусмотренных ст. 1280 ГК РФ, не должно наносить неоправданный ущерб нормальному использованию программы для ЭВМ или базы данных и не должно ущемлять необоснованным образом законные интересы автора или иного правообладателя.

Анализируя перечисленные случаи свободного использования произведений, следует обратить внимание на то, что законодатель устанавливает ограничение свободного использования: нельзя использовать произведение способом и в объеме, не оправданными целями цитирования. Нельзя не обратить внимание на использование законодателем таких формулировок, как "в объеме, оправданном целью цитирования", "в объеме, оправданном поставленной целью", "в объеме, оправданном информационной целью". Другими словами, запрещается цитировать произведение полностью. В этом отношении интересен следующий пример.

Кандидат в депутаты А. обратился в суд с заявлением об отмене регистрации кандидата в депутаты Р. в связи с допущенными нарушениями законодательства об интеллектуальной собственности.

В обоснование заявления он указал, что по заказу Р. был изготовлен агитационный печатный материал, в котором в качестве иллюстрации помещено изображение первой страницы его агитационного печатного материала. Оригинал-макет листовки является произведением, авторские права на которое принадлежат ему, и является его интеллектуальной собственностью.

Р. ссылался на то, что титульный лист листовки А. объектом авторского права не является и может быть использован без его согласия в статье критического характера.

Решением городского суда в удовлетворении заявленного А. требования было отказано.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ указала, что допускается без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования цитирование в научных, исследовательских, полемических, критических и информационных целях из правомерно обнародованных произведений. При этом объем цитирования должен быть оправдан целью цитирования.

Цитирование производится для иллюстрации, подтверждения или опровержения высказываний автора, допустимо в указанных законом целях в объеме, оправданном целью цитирования.

Как установлено судом, статья Р. помещена в рубрике "В порядке дискуссии", является продолжением цикла статей, публикуемых в газете в течение нескольких месяцев, носит полемический и учебно-просветительский характер, посвящена текущим экономическим, политическим, социальным вопросам и проиллюстрирована фрагментом листовки (название и фотография А.).

Применительно к настоящему делу изображение титульного листа агитационной листовки А., помещенное в статье, может рассматриваться как цитата.

Под цитированием понимается включение одного или нескольких отрывков из произведения одного автора в произведение другого автора. В частности, как цитату следует рассматривать графическое воспроизведение части произведения изобразительного искусства. К последним относятся произведения живописи, графики, дизайна.

Агитационная листовка А. была обнародована. Объем помещенного изображения незначителен и с учетом характера и жанра статьи определяется ее целью. Имя автора листовки и источник заимствования в статье приведены.

Законом допускается свободное использование произведений фотографии, изобразительного искусства, которые постоянно расположены в месте, открытом для свободного посещения...

Агитационная листовка с фотографией А., в соответствии с ее назначением, распространялась среди избирателей в ходе проведения предвыборной агитации, в течение агитационного периода размещалась на стендах информации в уличных пикетах, что не оспаривалось представителями заявителя в судебном заседании, т.е. находилась в местах, которые могли быть посещаемы любыми людьми в течение всего срока, когда разрешена агитация.

Судом был сделан вывод о правомерности свободного использования Р. части агитационной листовки А. и отсутствии в его действиях нарушения законодательства об интеллектуальной собственности.

В заключение отметим, что ограничения свободного использования произведений, установленные ст. ст. 1273 - 1280 ГК РФ, схожи с ограничениями авторского права, существующими в законодательстве практически всех стран мира, и прямо допускаются международными конвенциями. Например, ст. 10 Бернской конвенции допускает цитирование произведения, которое уже было доведено до всеобщего сведения на законных основаниях, при условии что оно осуществляется добросовестно и в объеме, оправданном поставленной целью, включая цитирование статей из газет и журналов в виде обзоров печати. При этом должен указываться источник и фамилия автора, если она обозначена на этом источнике. Статья 10bis Бернской конвенции также указывает дополнительные случаи возможного свободного использования произведений: определенных статей и произведений, переданных в эфир; произведений, показанных или оглашенных в связи с текущими событиями. Следует подчеркнуть, что в каждой стране могут быть законодательно закреплены свои критерии "добросовестного использования" - добросовестной практики (как юридическая концепция термин "добросовестное использование" получил признание в Законе США "Об авторском праве" 1976 г.). Термин "добросовестное использование" означает ограничение исключительного права. Однако "в соответствии с требованиями Бернской конвенции добросовестная практика не должна противоречить нормальному использованию произведения и наносить неоправданный ущерб законным интересам автора".

**Краткие выводы**

- ГК РФ последовательно (ст. 150, п. 2 ст. 1228, п. 1 ст. 1265) закрепляет принцип неотчуждаемости от автора его личных неимущественных авторских прав. Отказ от этих прав ничтожен;

- право на имя, право авторства и право на неприкосновенность произведений науки, литературы и искусства охраняются независимо от того, предоставлялась ли правовая охрана таким результатам интеллектуальной деятельности в момент их создания;

- авторство, имя автора и неприкосновенность произведения охраняются бессрочно;

- исключительное право на произведение действует в течение всей жизни автора и 70 лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора (п. 1 ст. 1281 ГК РФ);

- впервые законодательно урегулирован порядок внесения наследниками или иными правопреемниками автора изменений. При использовании произведения после смерти автора лицо, обладающее исключительным правом на произведение, вправе разрешить внесение в произведение изменений, сокращений или дополнений. При этом не должен искажаться замысел автора; не должна быть нарушена целостность восприятия произведения; это не должно противоречить воле автора, определенно выраженной им в завещании, письмах, дневниках или иной письменной форме;

- обладатели авторских и смежных прав могут создавать основанные на членстве некоммерческие организации, на которые возлагается управление соответствующими правами на коллективной основе (организации по управлению правами на коллективной основе). Такие организации создаются в двух случаях: когда осуществление прав в индивидуальном порядке затруднено; когда ГК РФ допускается использование объектов авторских и смежных прав без согласия их обладателей, но с выплатой им вознаграждения;

- свободное (без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения) воспроизведение произведения допускается в случаях и в порядке, предусмотренных ГК РФ (ст. ст. 1273 - 1280).

**Список используемой литературы**

1. Авторское право и средства массовой информации. Законодательные и другие нормативные акты // Библиотечка "Российской газеты". 2002
2. Белов В.А. Гражданское право: Общая и Особенная части: Учебник. М.: АО "Центр ЮрИнфоР", 2003.
3. Близнец И.А. Изменение правового регулирования вопросов авторских и смежных прав // Закон. 2007. N 10.
4. Гаврилов Э.П. Некоторые актуальные вопросы авторского права и смежных прав // Хозяйство и право. 2005. N 1.

5.Дедова Е.А. Особенности гражданско-правовой защиты смежных прав // Законодательство. 2005. N 10.

6. Казаков Ю.В. Защита интеллектуальной собственности: Учебное пособие. М.: Мастерство, 2002.

7. Кайль А.Н. Комментарий к части IV Гражданского кодекса РФ. Правовая охрана интеллектуальной собственности. М.: ГроссМедиа; РОСБУХ, 2007.