КУРСОВАЯ РАБОТА

по курсу «Гражданское право»

по теме: «Авторское право в России»

**СОДЕРЖАНИЕ**

ВВЕДЕНИЕ

1. ЗАКОНОДАТЕЛЬНАЯ ОСНОВА ЗАЩИТЫ АВТОРСКИХ ПРАВ

2. МЕТОДЫ ЗАЩИТЫ АВТОРСКИХ И ПАТЕНТНЫХ ПРАВ

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

**ВВЕДЕНИЕ**

Изменение функции знания и культуры в цивилизации конца ХХ века привело к резкому увеличению масштабов использования результатов интеллектуальной деятельности. Творения человеческого разума приобрели значение одного из важнейших видов объектов экономического оборота.

Отдельные элементы авторского права появились очень давно. Можно вполне обоснованно утверждать, что социальное, этическое и политическое значение произведений науки и искусства признавались на протяжении всей сознательной истории человечества. Уже в Древней Греции существовали правила о сохранении текстов трагедий для осуществления контроля за соответствием исполняемого на сцене представления подлинному авторскому произведению. Творения Эсхила, Софокла и Еврипида должны были доводиться до публики в неискаженном виде. Гонорар как форма оплаты творческого труда, особенности права собственности на произведения искусства были известны еще римскому праву. Однако в целом «экономической стороне» авторского права долгое время не придавалось особого значения.

С изобретением печатного станка (в 1448 г.), открытием для человечества «галактики Гуттенберга» появилась возможность пустить «романы и поэмы» в экономический оборот, возможность широко торговать ими. Благодаря печатному станку и мануфактурам любые рукописи, а затем и иные материальные носители произведений могли быть быстро и относительно дешево размножены. Издание книг всегда требовало затрат максимальных средств и усилий от того, кто делал это первым. Ему же приходилось оплачивать и труд автора. Конкуренты не несли расходов, связанных с подготовительной стадией, и могли предложить публике тот же товар по более низким ценам. В результате ни создатель произведения, ни издатель, оплачивавший его труд, часто не получали никаких экономических выгод от своей деятельности. Такое положение препятствовало распространению культурных ценностей. Необходимо было добиться, чтобы каждое заинтересованное лицо могло реализовать свои материальные интересы через рыночный механизм и в то же время «никто не собирал урожая там, где ничего не посеял». Возникла настоятельная потребность в осуществлении государством регулирующей, координирующей, законодательной функций в данной области, в обеспечении внутригосударственной защиты и международно-правовой охраны авторских прав.

Наиболее важной задачей было четкое определение того, что принадлежит одному лицу, а что другому; кто на что имеет право. Решение этой задачи могло обеспечить только государство. Осуществление правового регулирования, установление правил, ориентиров для человеческого поведения, предложение законных способов достижения правомерных целей – и дальнейшее подчинение человеческого поведения руководству этих правил, осуществление охраны отвечающих их требованиям общественных отношений являются основными задачами всякого цивилизованного государства.

Авторское и патентное право в своей основе является юридическим выражением осознания государством важности сохранения культуры для сохранения и развития общества. Поддержка и защита творчества, охрана результатов интеллектуальной деятельности непосредственно связаны с защитой свободы личности, прав человека. Это определяет актуальность данной работы.

**1. ЗАКОНОДАТЕЛЬНАЯ ОСНОВА ЗАЩИТЫ АВТОРСКИХ ПРАВ**

Теоретические предпосылки авторского права базируются на необходимости для человечества иметь широкий доступ ко всем достижениям интеллектуальной творческой деятельности и вытекающей отсюда обязательности вознаграждать тех, кто способствует возникновению и распространению этих достижений. В широком значении, под авторским правом понимается совокупность личных (неимущественных) прав, которые не связаны с получением прибыли и вознаграждения, а служат непосредственно для защиты интересов автора, и имущественных прав автора; в узком – это имущественные права автора, которые он вправе передавать другим лицам путем заключения авторского договора.

В России к настоящему времени создана в основном правовая база для охраны авторских и смежных прав. В то же время отсутствие полноценной систематизации приводит к «усложненности» действующего законодательства, содержащего очень сложные по своей структуре нормы, закрепляющие сразу целый комплекс исключительных прав, исключений из них, а в ряде случаев еще и исключения из этих исключений.

В систему защиты авторских прав и прав патентообладателей входит:

* + Федеральные нормативные акты.

В первую очередь авторские права охраняет Конституция РФ. Согласно Конституции каждый имеет право на свободное использование своих способностей, в том числе и интеллектуальных для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности[[1]](#footnote-1). Ст. 35 гласит, что право частной собственности (в том числе и интеллектуальной) охраняется законом.

Гражданский Кодекс РФ признает исключительное право (интеллектуальную собственность) гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуальные юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и.т.п.)[[2]](#footnote-2).

Согласно ГК РФ использование результатов интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, которые являются объектом исключительных прав, может осуществляться третьими лицами только с согласия правообладателя. Гражданско-процессуальный кодекс закрепляет освобождение от уплаты государственной пошлины истцов, защищающих в суде свои авторские права[[3]](#footnote-3).

Авторские права защищает уголовное право. Согласно УК РФ за нарушение авторских и смежных прав, грозит, в том числе, лишение свободы на срок до двух лет[[4]](#footnote-4). Согласно диспозиции данной статьи преступным и уголовно наказуемым деянием является незаконное воспроизведение, распространение произведений науки, литературы, искусства, компьютерных программ и баз данных, а равно незаконное воспроизведение, распространение исполнений фонограмм и программ вещания, их незаконное тиражирование и распространение на аудио- и видеокассетах, дискетах, иных носителях информации, а также иное использование чужих произведений, компьютерных программ и баз данных, объектов смежных прав без разрешения лиц, имеющих авторское право или смежные права.

Квалифицированный состав данного преступления образуют те же действия, совершенные неоднократно либо группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

В Российской Федерации действует Федеральный Закон от 20 июля 2004 года №72-ФЗ «Об авторском праве и смежных правах». Рассмотрим его поподробнее.

Закон 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). Под автором закон понимает физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение.

Согласно ст. 7 данного Закона объектами авторского права являются:

* + 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 садовопаркового 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;
	+ другие произведения.

К объектам авторского права также относятся:

* + производные произведения (переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки и другие переработки произведений науки, литературы и искусства);
	+ сборники (энциклопедии, антологии, базы данных) и другие составные
	+ произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда.

Законом вводятся следующие определения разновидностей интеллектуальной собственности и действий с ней[[5]](#footnote-5):

аудиовизуальное произведение – произведение, состоящее из зафиксированной серии связанных между собой кадров (с сопровождением или без сопровождения их звуком), предназначенное для зрительного и слухового (в случае сопровождения звуком) восприятия с помощью соответствующих технических устройств; аудиовизуальные произведения включают кинематографические произведения и все произведения, выраженные средствами, аналогичными кинематографическим (теле- и видеофильмы, диафильмы и слайдфильмы и тому подобные произведения), независимо от способа их первоначальной или последующей фиксации;

база данных – объективная форма представления и организации совокупности данных (статей, расчетов и так далее), систематизированных таким образом, чтобы эти данные могли быть найдены и обработаны с помощью электронной вычислительной машины (ЭВМ);

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;

воспроизведение фонограммы – изготовление одного или более экземпляров фонограммы или ее части на любом материальном носителе;

запись – фиксация звуков и (или) изображений с помощью технических средств в какой-либо материальной форме, позволяющей осуществлять их неоднократное восприятие, воспроизведение или сообщение;

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;

опубликование (выпуск в свет) – выпуск в обращение экземпляров произведения, фонограммы с согласия автора произведения, производителя фонограммы в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики исходя из характера произведения, фонограммы;

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;

передача организации эфирного или кабельного вещания – передача, созданная самой организацией эфирного или кабельного вещания, а также по ее заказу за счет ее средств другой организацией;

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;

последующая передача в эфир – последующая передача в эфир ранее переданных в эфир произведений, фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания;

программа для ЭВМ – объективная форма представления совокупности данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств с целью получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения;

произведение декоративно-прикладного искусства – двухмерное или трехмерное произведение искусства, перенесенное на предметы практического пользования, включая произведение художественного промысла или произведение, изготовляемое промышленным способом;

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;

репродуцирование (репрографическое воспроизведение) – факсимильное воспроизведение в любых размере и форме одного или более экземпляров оригиналов или копий письменных и других графических произведений путем фотокопирования или с помощью других технических средств, иных, чем издание; репрографическое воспроизведение не включает в себя хранение или воспроизведение указанных копий в электронной (включая цифровую), оптической или иной машиночитаемой форме;

сдавать в прокат (внаем) – предоставлять экземпляр произведения или фонограммы во временное пользование в целях извлечения прямой или косвенной коммерческой выгоды;

сообщать – показывать, исполнять, передавать в эфир или совершать иное действие (за исключением распространения экземпляров произведения или фонограммы), посредством которого произведения, фонограммы, исполнения, постановки, передачи организаций эфирного или кабельного вещания становятся доступными для слухового и (или) зрительного восприятия, независимо от их фактического восприятия публикой;

сообщать для всеобщего сведения по кабелю – сообщать произведения, фонограммы, исполнения, постановки, передачи организаций эфирного или кабельного вещания для всеобщего сведения посредством кабеля, провода, оптического волокна или с помощью аналогичных средств; фонограмма – любая исключительно звуковая запись исполнений или иных звуков;

экземпляр произведения – копия произведения, изготовленная в любой материальной форме;

экземпляр фонограммы – копия фонограммы на любом материальном носителе, изготовленная непосредственно или косвенно с фонограммы и включающая все звуки или часть звуков, зафиксированных в этой фонограмме.

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.

Закон также выделяет объекты, на которых не распространяется авторское право. К таковым относятся:

* + 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[[6]](#footnote-6).

В авторском праве существует понятие презумпции авторства. Автору произведения не надо совершать какие-либо действия для его возникновения. Согласно ст. 9 Закона авторское право возникает в силу факта его создания. Для возникновения и осуществления авторского права не требуется регистрации произведения, иного специального оформления произведения или соблюдения каких-либо формальностей.

Права автора и патентообладателя делятся на имущественные и неимущественные. К неимущественным правам относятся[[7]](#footnote-7):

* + право признаваться автором произведения (право авторства);
	+ право использовать или разрешать использовать произведение под подлинным именем автора, псевдонимом либо без обозначения имени, то есть анонимно (право на имя);
	+ право обнародовать или разрешать обнародовать произведение в любой форме (право на обнародование), включая право на отзыв;
	+ 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).

Имущественные права включают в себя право осуществлять или разрешать следующие действия[[8]](#footnote-8):

* + воспроизводить произведение (право на воспроизведение);
	+ распространять экземпляры произведения любым способом: продавать,
	+ сдавать в прокат и так далее (право на распространение);
	+ импортировать экземпляры произведения в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения обладателя исключительных авторских прав (право на импорт);
	+ публично показывать произведение (право на публичный показ);
	+ публично исполнять произведение (право на публичное исполнение);
	+ 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);
	+ 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);
	+ сообщать произведение таким образом, при котором любое лицо может иметь доступ к нему в интерактивном режиме из любого места и в любое время по своему выбору (право на доведение до всеобщего сведения).

Основное отличие неимущественных прав от имущественных заключается в том, что неимущественные права сохраняются у автора вне зависимости от того, принадлежит ли ему созданное им произведение или же автор уступил исключительные права на его использование. Имущественные права могут передаваться только посредством авторского договора[[9]](#footnote-9).

Авторский договор должен предусматривать:

* + способы использования произведения (конкретные права, передаваемые по данному договору);
	+ срок и территорию, на которые передается право;
	+ размер вознаграждения и (или) порядок определения размера вознаграждения за каждый способ использования произведения, порядок и сроки его выплаты;
	+ а также другие условия, которые стороны сочтут существенными для данного договора.

Авторское произведение допустимо использовать без согласия автора, но только в личных, некоммерческих целях без извлечения прибыли и с обязательным указанием имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования.

Закон об охране авторских прав в РФ вступил в силу в 1995 году. 28 июля 2004 года вступили в силу поправки к нему.

Пересмотру и изменению подверглись важнейшие положения Закона. Поскольку Закон был разработан до принятия Конституции РФ, некоторые его положения противоречили Конституции. Введены понятия «технических средств защиты авторских и смежных прав» (ст. 48-1 Закона) и «информации об авторских и смежных правах» (ст. 48-2 Закона).

Среди наиболее важных поправок, внесённых в Закон, необходимо отметить введение в Закон нового права авторов/ исполнителей и производителей фонограмм – права на «доведение до всеобщего сведения», затрагивающего использование произведений, исполнений и фонограмм в цифровых сетях, в частности, сети Internet. Поправки, относящиеся к праву на доведение до всеобщего сведения, вступают в силу с 1 сентября 2006 года.

Кроме того, следует отметить, что теперь в России вместо прежнего 50-летнего устанавливается 70-летний срок охраны авторских прав (после смерти автора).

Изменились положения, применяемые при нарушениях авторских и смежных прав. Изменения коснулись, прежде всего, сумм компенсаций, которые правообладатели могут требовать с нарушителей, даже без доказывания размера причиненных убытков. Теперь авторы и обладатели смежных прав вправе требовать от правонарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации в размере от 10 тыс. до 5 млн. рублей[[10]](#footnote-10).

Кроме того, предусмотрено, что организации по коллективному управлению правами теперь вправе обращаться от своего имени с заявлением в защиту нарушенных прав своих членов даже без предъявления специальной доверенности на ведение судебного дела от их имени.

РФ признаны важнейшие международные правовые акты в области авторского права. Согласно Конституции РФ и ст. 3 Закона об авторских правах, если международным договором, в котором участвует Российская Федерация, установлены иные правила, чем те, которые содержатся в российском законодательстве, то применяются правила международного договора.

К важнейшим международно-правовым актам в этой области относятся:

* + Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений (Парижский Акт, ВОИС, 24 июля 1971г.).
	+ Всемирная Конвенция Об Авторском Праве (пересмотренная в Париже 24 июля 1971 года).
	+ Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм.
	+ Международная конвенция об охране интересов артистов - исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций подписана в Стокгольме 14 июля 1967 года.
	+ Соглашение о сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав от 24 сентяря 1993 года.
	+ Договор ВОИС по авторскому праву.
	+ Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам.
	+ Мадридское соглашение.
	+ Мадридский протокол.
	+ Парижская конвенция по охране промышленной собственности.

В заключение перечислим важнейшие подзаконные акты российского законодательства, посвященному авторскому праву. К ним относятся:

* + Постановление Правительства РФ № 1224 от 3 ноября 1994 года «О присоединении Российской Федерации к Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений в редакции 1971 года, Всемирной конвенции об авторском праве в редакции 1971 года и дополнительным протоколам 1 и 2, Конвенции 1971 года об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм».
	+ Постановление Правительства РФ № 614 от 17 мая 1996 года «О ставках вознаграждения исполнителям за некоторые виды использования исполнения (постановки)».
	+ Постановление Правительства РФ от 21 марта 1994 г. № 218 «О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства».
	+ Постановление Правительства за №355 от 28.05.92 года «О порядке определение расходов, учитываемых при налогообложении сумм вознаграждения физических лиц за издание, исполнение или иное использование произведений науки, литературы и искусства, а также вознаграждений авторам открытий, изобретений и промышленным образцов».
	+ ПМС – Правительства РФ №153 от 22.02.93г. «О порядке исчисления среднего заработка отдельных категорий творческих работников».
	+ Указ Президента Российской Федерации от 7 октября 1993 г. № 1607 «О Государственной политике в области охраны авторского права и смежных прав».
	+ Указ Президента Российской Федерации от 5 декабря 1998 года № 1471 «О мерах по реализации прав авторов произведений, исполнителей и производителей фонограмм на вознаграждение за воспроизведение в личных целях аудиовизуального произведения или звукозаписи произведения».
	+ Распоряжение Президента РФ № 152-рп от 25 марта 1994 года «Вопросы присоединения Российской Федерации к ряду Международной конвенции в области охраны авторских прав».
	+ Постановление Верховного Совета Российской Федерации от 9 июля 1993 г. № 5352-1 «О порядке введения в действие Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах».
	+ Письмо Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 19 октября 1993 г. № С-13/ОСЗ-317 «В связи с принятием Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах».
	+ Указ президента РФ от 5 декабря 1998 года № 1471 о мерах по реализации прав авторов произведений, исполнителей и производителей фонограмм на вознаграждение за воспроизведение в личных целях аудиовизуального произведения или звукозаписи произведения
	+ Постановление правительства РФ от 29 мая 1998 г. № 524 о минимальных ставках вознаграждения авторам кинематографических произведений, производство (съемка) которых осуществлено до 3 августа 1992 г.
	+ Приказ Российского агентства по патентам и товарным знакам от 4 ноября 2000 г. № 212 о программе сотрудничества между Российской Федерацией и ВОИС.

**2. МЕТОДЫ ЗАЩИТЫ АВТОРСКИХ И ПАТЕНТНЫХ ПРАВ**

За нарушения авторских и патентных прав к лицам, виновным в их совершении, могут применятся различные виды юридической ответственности: административная, гражданская., уголовная.

Наиболее опасные посягательства на субъективные авторские права рассматриваются как преступления и влекут за собой уголовную ответственность. Уголовная ответственность в отличие от других видов ответственности устанавливается только законом, а полномочиями привлечения к уголовной ответственности обладает только суд. Никакие иные нормативные акты не могут определять опасные посягательства на субъективные авторские права как преступления, никто не может быть признан виновным в совершении преступления, а также подвергнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда и в соответствии с законом[[11]](#footnote-11).

Как уже отмечалось выше, в Уголовном кодексе Российской Федерации лишь статья 146 предусматривает уголовная ответственность за посягательство на авторские и смежные права граждан. Законодатель не дает исчерпывающего перечня способов этих посягательств, он лишь говорит о том, что нарушение авторских прав и смежных прав может быть выражено в незаконном использовании объектов авторского права, а равно в присвоении авторства. Под незаконным использованием объектов авторского права или смежных прав следует понимать, например, «переработку» чужого произведения, которая не придает новому произведению художественной или научной самостоятельности, принудительное соавторство (принуждение автора к включению в соавторы лиц, не имеющих отношения к созданию произведения), незаконное воспроизведение чужого произведения (переиздание без ведома автора его произведения, изъятие части произведения, включение в произведение комментария, пояснительного текста). Это и незаконное распространение чужого произведения (реализация, публичное исполнение, представление) вопреки воле автора.

Присвоение авторства – это выпуск в полном объеме или части чужого произведения под своим именем; издание под своим именем произведения, созданного в соавторстве с другими лицами, без указания их фамилий.

Адвокату в делах по защите нарушенного авторского или патентного права может (если не должен) рассматривать наступление уголовной ответственности за нарушение авторских и смежных прав лишь в случае причинения крупного ущерба потерпевшему. Ущерб от данного преступления может быть материальным, а также может заключаться в нарушении конституционных прав граждан. Материальный ущерб может быть в виде реального ущерба собственности и в виде упущенной выгоды (недополучение, например, определенной суммы денег, которую мог бы получить автор на законных основаниях).

К критериям крупного ущерба относятся:

* + степень нарушения конституционных прав гражданина,
	+ характер и размер понесенного им материального ущерба,
	+ число потерпевших граждан,
	+ тяжесть причиненного им морального вреда[[12]](#footnote-12).

В последние годы судебная практика признает под крупным ущербом ущерб, который превышает десятикратный минимальный размер зарплаты, установленный законодательством РФ.

Уголовная ответственность за нарушение авторских и патентных прав наступает при условии, если вредные последствия в виде крупного ущерба находятся в причинной связи с незаконным использованием объектов авторского права или смежных прав, а равно с присвоением авторства.

С субъективной стороны данное преступление характеризуется умыслом. Виновный осознает, что он незаконно использует объекты авторского права или смежных прав, либо что присваивает авторство и предвидит возможность причинения крупного ущерба, и желает или допускает эти последствия. Мотив и цель не являются обязательными признаками субъективной стороны (ими можете быть тщеславие, корысть, зависть, ненависть и т.д.).

Субъектом преступления может быть частное лицо, достигшее 16-летнего возраста. Должностные лица, нарушившие авторские права граждан из корыстной или иной личной заинтересованности, должны отвечать за злоупотребление должностными полномочиями (ст. 285) либо по ст. 201 УК за злоупотребление полномочиями.

Таким образом, уголовно-правовой способ защиты авторских прав будет заключаться в возбуждении против нарушителя авторских прав уголовного дела с применением к такому нарушителю мер уголовного наказания. Адвокат, исполняющий поручение потерпевшего, вправе и обязан активно участвовать на предварительном следствии и дознании в ходе исследования обстоятельств дела, а также в суде. При этом, нельзя забывать, что в основе процессуальной формы уголовной ответственности всегда лежит презумпция невиновности.

Доказательством авторства в суде могут служить:

* + свидетельские показания;
	+ письменные доказательства к которым, как указано в ст. 71 Гражданско-процессуального кодекса РФ, относятся акты приемки – сдачи работ, договоры, справки, деловая корреспонденция, документы об участии в выставках, конкурсах с данным произведением истца, дипломы, призы или иные награждения за создание произведения;
	+ экземпляры свидетельств о депонировании и регистрации произведений в Российском авторском обществе – РАО, экземпляры свидетельств Библиотеки Конгресса США и т.д., свидетельства Роспатента на промышленный образец и т.д.

Административная ответственность наступает за совершение административных проступков, предусмотренных. Кодексом об административных правонарушениях. Кроме того, эта ответственность может определяться указами Президента РФ, постановлениями Правительства РФ и нормативными актами субъектов Российской Федерации.

Так Кодекс устанавливает административную ответственность за продажу, сдачу в прокат и иное незаконное использование экземпляров произведений. При этом, законодатель уточняет случаи, когда продажа, сдача в прокат или иное незаконное использование в коммерческих целях экземпляров произведений влечет наложение штрафа на граждан и должностных лиц с конфискацией контрафактных экземпляров произведений. Такие случаи будут иметь место, если:

* + экземпляры произведений являются контрафактными в соответствии с законодательством об авторском праве и смежных правах
	+ на экземплярах произведений указана ложная информация об их изготовителях и о местах производства, а также иная информация, которая может ввести в заблуждение потребителей
	+ на экземплярах произведений уничтожен либо изменен знак охраны авторского нрава или знак охраны смежных прав, проставленные обладателем авторских или смежных прав.

Мерой административного принуждения является наложение штрафа на граждан и на должностных лиц в размере с конфискацией контрафактных экземпляров произведений. Конфискованные экземпляры произведений подлежат уничтожению, за исключением случаев их передачи обладателю авторских или смежных прав по его просьбе.

Таким образом, административно-правовой способ защиты авторских прав состоит в рассмотрении жалоб авторов (их представителей, адвокатов) и других заинтересованных лиц, а также протестов прокуроров организациям, вышестоящим по отношению к организациям, использующим произведения авторов – министерствам, государственным комитетам и другим ведомствам. Эти организации осуществляют защиту прав авторов и по собственной инициативе в случаях обнаружения фактов их нарушения.

Адвокат, наделенный полномочиями лицом, которому административным правонарушением причинен моральный, физический или имущественный вред, вправе участвовать в рассмотрении дела об административном правонарушении. Адвокат вправе знакомиться со всеми материалами дела, заявлять ходатайства, по поручению лица, пригласившего его, приносить от его имени жалобы на постановление по делу об административном правонарушении.

Как показывает судебно-арбитражная практика, основным способом защиты авторских нрав является Гражданско-правовой способ, и это неудивительно. Авторское право входит в состав гражданского права, т.к. отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства, являются имущественным и основаны на общих принципах гражданских правоотношений: равенство участников этих отношений, свободы договора и т. д. Поэтому для восстановления нарушенного или оспариваемого авторского права управомоченного лица применяются общие нормы о защите гражданских прав (статьи 11-16 ГК РФ), нормы, возникающие из возможного причинения управомоченному лицу морального вреда (статьи 150, 151, 1099-1101 ГК РФ), об ответственности за нарушение обязательств (статьи 393-406 ГК РФ) и нормы общих положений о возмещении вреда (1044-1083 ГК РФ).

Защита личных неимущественных прав автора осуществляется независимо от вины их нарушителя и независимо от нарушения имущественных интересов автора. Исковая давность по спорам о нарушении личных неимущественных прав не применяется[[13]](#footnote-13).

Требования об устранении допущенных нарушений личных неимущественных прав могут быть предъявлены автором (его представителем, адвокатом), а после его смерти – наследниками. Следует отметить, что автор вправе в том же порядке, в каком назначается исполнитель завещания, указать лицо (только физическое и не обязательно родственника), на которое он возлагает охрану права авторства, права на имя и права на защиту своей репутации автора после смерти. Это лицо осуществляет свои полномочия пожизненно. При отсутствии таких указаний в соответствии с п. 2 ст. 27 Закона охрана права авторства, права на имя и права на защиту репутации автора после его смерти осуществляется его наследниками или специально уполномоченным органов Российской Федерации, который осуществляет такую охрану, если наследников нет или их авторское право прекратилось (в настоящее время такая организация в России отсутствует).

Важным вопросом является защита авторских прав в деловой жизни. Многие компании в своей практике сталкиваются с творческими произведениями – научными и художественными текстами, дизайнерскими решениями, разного рода композициями и пр.

Ст. 14 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» говорит о том, что исключительные авторские права на использование авторских произведений, созданных работником по заданию работодателя принадлежат непосредственно работодателю.

За автором (работником) сохраняются только личные неимущественные (в международных конвенциях – моральные) права – то есть право считаться автором данного произведения, право на то, чтобы произведение было издано (опубликовано) под его собственным именем, псевдонимом или не будет подписано вовсе. За автором (работником) также сохраняется право на защиту своего произведения от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству.

Самая распространенная ошибка работодателей – неправильно составленные трудовые договоры или их полное отсутствие. Если трудовой договор не заключен или неверно составлен, то работник может заявить, что создание произведения не входило в его служебные обязанности и что он создал произведение в обеденный перерыв или иное нерабочее время. В этом случае защитой является правильное определение должности работника и должностная инструкция с четко прописанными обязанностями. Придет на помощь и письменный приказ на выполнение работ, с которым работник был ознакомлен, о чем делается соответствующая запись.

Заказ рекламы рекламному агентству – очень распространенное явление. И в этом случае обязательно нужно составлять договор о передаче исключительных (эксклюзивных) прав на использование не только готового продукта, но и его рабочих версий.

В договоре с контрагентом необходимо предусматривать и его ответственность, в случае предъявления претензий от авторов, чьи произведения были использованы при выполнении заказа предприятия.

При использовании любых результатов творческой деятельности необходимо заключить авторский договор с обладателем авторского права и выплатить ему гонорар, в случае, если не истек срок авторского права.

Подытоживая сказанное, можно сделать вывод, что от нарушителя авторских прав можно требовать:

1) признания прав, т.е. публичного признания прав автора произведения;

2) восстановление положения, существовавшего до нарушения прав, т.е. например уничтожения контрафактных экземпляров, указание имени при использовании произведения (если, например, не указали имя в журнале или каталоге, где напечатали произведение);

3) прекращения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, т. е. запрет продажи контрафактной продукции, ее рекламы и т.д.;

4) возмещение убытков, включая упущенную выгоду.

В соответствии с п. 2 ст. 15 Гражданского кодекса РФ под «убытками» понимаются расходы, которые лицо, чье право было нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его права на было нарушено (упущенная выгода).

При этом убытками можно считать например, затраты на юриста, покупку контрафактной продукции (для доказательства нарушения) и т.д.

5) взыскание компенсации морального вреда.

Компенсация морального вреда, в соответствии со ст. 1101 ГК РФ осуществляется в денежной форме. Размер компенсации определяется судом в зависимости от характера причиненных потерпевшему физических и нравственных страданий, а также вины нарушителя.

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

Охрана произведений посредством авторского права и смежных прав является международно и отечественно признанным динамично развивающимся правовым институтом. Законодательная функция государства позволяет обеспечить развитие нормативно-правовой базы, призванной служить надежной «юридической оболочкой» для соответствующих отношений. Правовыми нормами, составляющими институт авторского права и смежных прав, регулируются отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства (авторское право), фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного и кабельного вещания (смежные права). Объединение в едином правовом институте двух указанных групп норм объясняется зависимостью возникновения и осуществления смежных прав от прав авторов творческих произведений, а также урегулированностью соответствующих отношений единым законом.

К основным видам защиты авторских и патентных прав относят уголовно-правовой, административно-правовой и гражданско-правовые способы. В России к настоящему времени создана в основном правовая база для охраны авторских патентных прав. Авторские и патентные права защищаются Конституцией РФ и отраслевым законодательством: Гражданским Кодексом РФ, Уголовным Кодексом РФ, Федеральным Законом «Об авторском праве и смежных правах» и т.д. В то же время отсутствие полноценной систематизации приводит к «усложненности» действующего законодательства, содержащего очень сложные по своей структуре нормы, закрепляющие сразу целый комплекс исключительных прав, исключений из них, а в ряде случаев еще и исключения из этих исключений. Комплексная регламентация разных видов интеллектуальной собственности предусматривается в Соглашении ТРИПС. По этому пути, как представляется, должна идти и Россия.

Однако, прежде чем производить «слияние» правовой регламентации всех видов интеллектуальной собственности в рамках единого кодифицированного акта, необходимо разработать теорию, содержащую в себе такие принципы, используя наименьшее число исключений из которых можно будет описать наибольшее количество эмпирических явлений, отличных друг от друга и порой друг другу даже противоречащих. Особого рода «упорядоченность знаний» должна предшествовать любой кодификации.

**СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ**

1. Конституция РФ.
2. Гражданский Кодекс РФ.
3. Гражданско-процессуальный Кодекс РФ.
4. Уголовный Кодекс РФ.
5. Уголовно-процессуальный Кодекс РФ.
6. Федеральный Закон от 20 июля 2004 года №72-ФЗ «Об авторском праве и смежных правах».
7. Белов В., Денисов Г. Из мирового опыта защиты интеллектуальной собственности // Российский экономический журнал. 2003. №3.
8. Близнец И.А. Применение в России международно-правовых способов защиты интеллектуальной собственности // Российская юстиция. 2002. № 1.
9. Гражданское право. Часть 1. Издание 2-е / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М., 1997.
10. Комментарий к Уголовному Кодексу РФ. Под ред. 10. И. Скуратова, В.М. Лебедева. – Издательская группа ИНФРА М-НОРМА, 1997.
11. Хаметов Р. Корпоративная борьба с нарушениями авторских и смежных прав // Хозяйство и право. 2002. №4.
1. Конституция РФ. Ст. 34. [↑](#footnote-ref-1)
2. Гражданский Кодекс РФ. Ст. 138. [↑](#footnote-ref-2)
3. Гражданский процессуальный кодекс РФ. Ст. 89. [↑](#footnote-ref-3)
4. Уголовный Кодекс РФ. Ст. 146. [↑](#footnote-ref-4)
5. Федеральный Закон от 20 июля 2004 года №72-ФЗ «Об авторском праве и смежных правах». Ст. 4. [↑](#footnote-ref-5)
6. Федеральный Закон от 20 июля 2004 года №72-ФЗ «Об авторском праве и смежных правах». Ст. 8. [↑](#footnote-ref-6)
7. Федеральный Закон от 20 июля 2004 года №72-ФЗ «Об авторском праве и смежных правах». Ст. 15. [↑](#footnote-ref-7)
8. Федеральный Закон от 20 июля 2004 года №72-ФЗ «Об авторском праве и смежных правах». Ст. 16. [↑](#footnote-ref-8)
9. Федеральный Закон от 20 июля 2004 года №72-ФЗ «Об авторском праве и смежных правах». Ст. 30. [↑](#footnote-ref-9)
10. Федеральный Закон от 20 июля 2004 года №72-ФЗ «Об авторском праве и смежных правах». Ст. 49. [↑](#footnote-ref-10)
11. УПК РФ. Ст. 13. [↑](#footnote-ref-11)
12. Комментарий к Уголовному Кодексу РФ. Под ред. 10. И. Скуратова, В.М. Лебедева. – Издательская группа ИНФРА М-НОРМА, 1997. [↑](#footnote-ref-12)
13. Граданский Кодекс РФ. Ст. 206. [↑](#footnote-ref-13)