**Содержание**

Введение

1. Институт авторского права по российскому законодательству

1.1 История развития авторского права

1.2 Понятие авторского права

1.3 Нормы и принципы авторского права

1.4 Субъекты авторского права

1.5 Объекты авторского права

1.6 Права авторов и иных лиц

1. Охрана и защита авторских прав

2.1 Условия правовой охраны

2.2 Способы охраны и защиты прав авторов

2.3 Административная и уголовная защита авторских прав

2.4 Применение законодательства о защите авторских и смежных прав

Заключение

Список использованной литературы

**Введение**

Авторское право в России появилось лишь в начале XIX веке (1828г.), где право автора на созданное им произведение трактовалось как право собственности, которым можно торговать. Сто семьдесят лет, прошедших с того дня, это сравнительно небольшой отрезок времени для развития отрасли права. Некоторые проблемы, поднимаемые в прошлом веке актуальны и сегодня. Если юридическая конструкция многих правовых институтов, давно получивших силу в гражданском обществе, как например права собственности, далеко не успела выясниться, составляет предмет спора для ученых, то тем более можно ожидать отсутствия определенности в построении такого молодого института, как авторское право. "С тех пор, — замечает проф. Табашников, — как положительные законодательства приняли это злополучное право под свою защиту, оно носится по горизонту науки безо всякого определенного назначения, и по дуновению того или иного ученого или легко передвигается с одного места на другое, или же парит в пространстве, подобно птице, высматривающей место, куда ей удобнее было бы спуститься". (Шершеневич Г.Ф. Авторское право на литературные произведения. — Казань, 2008. С.28.)

Сегодня авторское право, нормы которого регулируют отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки и искусства, большинство российских ученых справедливо рассматривают в качестве особого института гражданского права. Такого же мнения придерживался в своих работах Шершеневич, критикуя бытующие в его время теории, такие как "теория, признающая авторское право за право собственности", "теория, основывающая авторское право на договоре между автором и публикой", "теория, считающая авторское право правом личности" и "теория, отвергающая субъективное авторское право". (Сергеев А.П. Авторское право России. — СПб, 2006. С.3.)

Институт авторского права заключает в себе специальные и своеобразные черты, отличающие его от всех других институтов гражданского права. Институтом этим охраняются не только имущественные интересы авторов, но также и их права и интересы личные — нравственные и духовные. Вместе с тем этим институтом затрагиваются интересы общественные — интересы культуры и просвещения. Благодаря этому правоотношения, нормируемые законом об авторском праве, выходят далеко за пределы частногражданских отношений и приобретают исключительный интерес — как юридический, в виду своеобразной правовой конструкции этого права, так и общественный, в виду предъявляемых к нему требований культурно-просветительского свойства.[13]

Авторское право регулирует отношения, связанные с производством и обменом результатов интеллектуального труда, которые сохраняются вне трудового процесса. Вместе с тем создаваемые произведения не отделимы от их авторов, и поэтому права последних носят личный и исключительный характер. Данные обстоятельства оказывают существенное влияние на правовое регулирование авторских отношений, предопределяя выделение норм авторского права в относительно самостоятельное подразделение.[19]

**1. Институт авторского права по российскому законодательству**

**1.1 История развития авторского права**

Авторское право возникло в XV в. Венецианской республике — крупнейшей морской и торговой державе того времени. В 1476г. был принят Указ о патентах и привилегиях для охраны изобретений и произведений, а 3 января 1491г. юрисконсульту Петру из Равеннына книгу «Феникс» выдан охранный документ, который предоставил ему право разрешать издание этой книги только одному издателю. Перепечатка книги другими издателями каралась конфискацией изданных книг и штрафом за каждый экземпляр книги.

Помимо охраны литературных произведений, Венецианский указ охранял и изобретения. Первая привилегия была выдана еще до принятия этого указа в 1469г. некому де Спирее на изобретение, созданное Гутеннбергом.

В последующем национальные законы по охране произведений и изобретений появились и в других странах.

Первое законодательство Российской империи в области авторского права принято 22 апреля 1828г. и относилось к сочинителям и издателям книг. 8 января 1830г. появилось «Положение о правах сочинителей, переводчиков и издателей», 9 января 1845г. — «Правила о музыкальной собственности», а 1 января 1846г. — «Положение о собственности художественной». С 1887г. все нормы авторского права перенесены в Свод Законов Российской Империи в приложение к ст. 420 «О праве собственности на произведения наук, словесности, художеств и искусств».

Последний Закон Российской империи «Об авторском праве» принят 20 марта 1911г. Этот прогрессивный для своего времени закон лишь в некоторых отношениях не следовал международным нормам.

После крушения Российской империи правоотношения в сфере авторского права регулировались декретами и постановлениями Совета Народных Комиссаров (СНК), которые существенно ограничили права авторов.

В соответствии с Декретом СНК «О научных, литературных, музыкальных и художественных произведениях» от 26 ноября 1918г. любое произведение могло быть признано достоянием республики. При издании произведения автору мог выплачиваться гонорар, а в случае смерти автора нуждающиеся и нетрудоспособные родственники имели право на получение материальной помощи через губернские отделы социального обеспечения в размере прожиточного уровня.

Первый советский закон об авторском праве был принят 16 февраля 1925г. в форме постановления Президиума Центрального Исполнительного Комитета (ЦИК) и СНК СССР «Об основах авторского права». На основании этого постановления Всероссийский ЦИК и СНК приняли Декрет «Об авторском праве».

16 мая 1928 г. в законодательство об авторском праве были внесены изменения постановлением ЦИК и СНК СССР «Основы авторского права Союза ССР», которые просуществовали до начала 60-х годов, когда их измененное содержание было внесено в Основы гражданского законодательства СССР и союзных республик.

После присоединения СССР в 1973г. к Всемирной конвенции об авторском праве в Основы гражданского законодательства СССР и гражданские кодексы союзных республик были введены новые нормы, которые расширили права авторов.

Новым этапом в развитии российского законодательства об авторском праве стали законы «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» и «Об авторском праве и смежных правах».

Предметом регулирования Закона Российской Федерации «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» стали два объекта авторского права – компьютерные программы и базы данных. Закон соответствовал международным нормам того времени, в частности Директиве Европейского союза «О правовой охране компьютерных программ».

Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» был изменен и дополнен в 2004 г., включив нормы «интернетовских договоров» в весьма своеобразной форме.

Новым этапом развития законодательства об авторском праве и смежных правах стали разработка, принятие и вступление в силу с 01 января 2008г. части 4 Гражданского кодекса Российской Федерации с отменой всех ранее действовавших специализированных законов в области интеллектуальной собственности, в том числе и авторского права.

Вступление в силу новой части Гражданского кодекса подвело черту под почти десятилетними дискуссиями о соотношении специализированных законов и Гражданского кодекса. РФ выбрала вариант кодификации всех положений об интеллектуальной собственности, против которой активно, но безуспешно выступала ВОИС, стремящаяся не допустить кодификацию законодательства об интеллектуальной собственности. С этой целью ВОИС неоднократно обращалась в Государственную Думу, в Министерство иностранных дел, в Постоянное представительство РФ при международных организациях в Женеве, пытаясь «разъяснить» недопустимость кодификации права интеллектуальной собственности.

Одиозные представители ВОИС и иных международных организаций при любом удобном случае пытались убедить законодателей России в недопустимости кодификации права интеллектуальной собственности, используя любую, даже неблаговидную и лживую, аргументацию, в том числе и сравнение с законодательством, подписанным в свое время Муссолини. Позиция ВОИС вполне объяснима, поскольку кодификация законодательства затрудняет его изменение и не позволяет ВОИС добиваться унификации законодательства стран-членов с нормами новых международных договоров, разрабатываемых в основном по инициативе развитых стран мира. Кодификация затрудняет глобализацию интеллектуальной собственности и поэтому противоречит интересам США и ряда стран Европейского союза, фактически управляющих деятельностью ВОИС.

Следует признать, что в подобных условиях только очень небольшое число действительно независимых государств смогли кодифицировать свое национальное законодательство, в частности во Франции кодифицированное законодательство действует с 1 апреля 1997г., а в России – с 1 января 2008г.

**1.2 Понятие авторского права**

Понятие «авторское право» не определено в международных договорах. В соответствии с ранее действовавшим Законом РФ «Об авторском праве и смежных правах» авторское право – это отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства. В Гражданском Кодексе РФ понятие «авторское право» не определено, однако признано, что результатом творческой деятельности авторов являются произведения науки, литературы и искусства.

На этом основании можно определить понятие «авторское право» следующим образом

Авторское право – это установленное законодательством право некоторых лиц на произведения науки, литературы или искусства, созданные творческим трудом этих же или иных лиц.

Существуют и иные определения понятия «авторское право», однако главным в любом определении являются три элемента:

1. произведения науки, литературы и искусства признаются охраняемыми при некоторых условиях;
2. автору представляются личные неимущественные права на созданное произведение;
3. автору или иным лицам предоставляются исключительные имущественные права на использование созданного автором произведения.

При рассмотрении авторского права очень важным оказывается принцип дуализма: нематериальные произведения науки, литературы и искусства объективно существуют только воплощенными в материальных объектах, в частности в товарах – вещевых или волновых.

Несмотря на простоту и очевидность этого принципа, он никогда не формулировался при создании и совершенствовании национального законодательства и международных договоров. В результате многие положения международных договоров и национального законодательства оказываются по меньшей мере неточными. Например.

В опубликованном официальном русском тексте ст.2(1) Бернской конвенции установлено, что «термин “литературные и художественные произведения” охватывает все произведения в области литературы, науки и искусства, каким бы способом и в какой форме они не были выражены, как то: книги, брошюры и другие письменные произведения…». (Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений. Женева: ВОИС. № 287(R). 1996. С. 8.)

В этом положении нематериальный объект (произведение) отождествлен с материальным носителем, в котором это произведение воплощено (книги, брошюры и пр.). много поколений разработчиков Бернской конвенции не смогли или не пожелали установить принцип дуализма авторского права, то есть не установили различия между нематериальным объектом и его воплощением в материальном носителе.

Следует отметить что в английском тексте Бернской конвенции при некоторой фантазии можно усмотреть неявные элементы принципа дуализма авторского права. Дело в том, что благодаря низкой квалификации русскоязычных работников Секретариата ВОИС официальный русский перевод Конвенции во многих местах оказался неверным. Например, в английском тексте Бернской конвенции говорится, что expression «literary and artistic works» shall include every production in the literary, scientific and artistic domain, whatever may be the mode or from of its expression, such as books, pamphlets and other writing. (Berne Convention for the Protection of the Literary and Artistic Works. Geneva .WIPO. N0. 287(Е). 1999. Р. 8.). Смысл этой фразы совсем иной, чем в официальном русском переводе, поскольку речь идет о том, что выражение «произведение литературы и искусства» относится к любому производству в области литературы науки и искусства. Именно в производстве нематериальные произведения воплощаются в материальных объектах, таких как книги, брошюры и иные письменные издания, что и соответствует принципу дуализма авторского права.

С точки зрения принципа дуализма авторского права вышеупомянутое положение Бернской конвенции следует понимать как: термин «литературные и художественные произведения» охватывает все произведения в области литературы, науки и искусства, каким бы способом и в какой форме они не были воплощены в материальных объектах, таких как книги, брошюры, руководства и так далее.

Игнорирование принципа дуализма авторского права ведет и к иным проблемам. Например, в ст.4 Бернской конвенции речь идет об изготовлении экземпляров произведений, а в ст.6 Договора ВОИС по авторскому праву используются выражения «оригинал» и «экземпляр» произведения, причем в согласованном заявлении относительно этой статьи говорится, что выражение «экземпляры» и «оригинал и экземпляры» относятся исключительно к зафиксированным экземплярам, которые могут быть выпущены в обращение в виде материальных предметов.

С точки зрения принципа дуализма авторского права «экземпляр произведения» — это любой материальный объект, в котором выражено произведение, в том числе и товары, находящиеся в гражданском обороте.

В ранее действовавшем законодательстве под экземпляром произведения понималась копияпроизведения, изготовленная в любой материальной форме. В ст.1268(1) Гражданского кодекса РФ сохранен тот же подход, что нельзя считать правильным, поскольку в действительности нет копий произведения,а могут быть копии товаров, в которых воплощены произведения.

С позиций принципа дуализма авторского права все эти положения и разъяснения получают простой и очевидный смысл: оригинал — это первое воплощение автором произведения на каком-либо носителе(на бумаге рукописным, машинописным или компьютерным способом, на компакт-диске, флеш-памяти и т. д.), а экземпляры — это товары, в которых воплощаются произведения, т. е. книги, брошюры, журналыи т. д.

Сфера действия авторского права

Национальное законодательство об авторском праве в той или иной форме признает принцип национального режима и принцип территориальности, которые являются общепризнанными международными нормами.

Национальный режим — предоставление одинаковых прав как национальным, так и зарубежным гражданам и юридическим лицам.

Следовательно, национальное законодательство должно одинаковым образом охранять авторские права как своих граждан, так и граждан других стран. Принцип национального режима установлен Бернской конвенцией в следующей форме: «Если автор не является гражданином страны происхождения произведения, в отношении которого ему предоставлена охрана в силу настоящей Конвенции, он пользуется в этой стране такими же правами, как и авторы — граждане этой страны». Таким образом, если автор создал свое произведение в стране, гражданином которой он не является, то он пользуется такой же охраной своего произведения в данной стране, как и ее граждане.

Принцип территориальности законодательство любой страны действует только на национальной территории и не может иметь силы за ее пределами.

Однако национальное законодательство может оказывать косвенное влияние на уровень охраны и за пределами государственной территории. Например, если законодательство соответствует международным нормам и государство является членом международных договоров, то его авторы имеют такие же права, которые гарантируются своим авторам в каждой из стран — участниц этих международных договоров. Территориальность авторского права установлена в Бернской конвенции, в соответствии с которой «охрана в стране происхождения регулируется внутренним законодательством».

Участие страны в международных договорах, прежде всего в Бернской конвенции, расширяет сферу действия авторского права, поскольку в стране должны охраняться произведения, созданные в других странах Бернского союза как их гражданами, так и лицами без гражданства, что закреплено в ст. 1256(1)(3) Гражданского кодекса РФ. По этим же причинам признается авторское право за гражданами РФ, если их произведения находятся в объективной форме за рубежом.

**1.3 Нормы и принципы авторского права**

Как и всякий другой правовой институт, авторское право имеет принципы:

Свобода творчества.

Позволяет автору выбирать интересующую его тему, форму будущего произведения, метод создания, использовать произведения всеми дозволенными законом способами. Конституционное законодательство гарантирует свободу научного, технического и художественного творчества путем широкого развертывания научных исследований, изобретательской и рационализаторской работы, развития литературы и искусства. В Конституции РФ закреплено:

1. Каждому гарантируется свобода литературного, научного, технического и других видов творчества, преподавания. Интеллектуальная собственность охраняется законом.

2. Каждый имеет право на участие в культурной жизни и пользованием учреждениями культуры, на доступ к культурным ценностям.

3. Каждый обязан заботиться о сохранности исторического и культурного наследия. Беречь памятники истории и культуры.

Принцип сочетания личных интересов с интересами всего общества.

Принцип моральной и материальной заинтересованности в использовании произведений. Материальное поощрение: государственные и именные премии.

Принцип всемирной охраны права и законного интереса авторов. Отражен не только в нормах права, но и в нормах, обеспечивающих защиту нарушенных авторских прав.

Принцип автоматической охраны

Принцип автоматической охраны — авторское право на произведение возникает в силу факта его создания.

Принцип автоматической охраны следует из ст. 5(2) Бернской конвенции, в соответствии с которой использование авторских прав на произведение и их осуществление «не связаны с выполнением каких бы то ни было формальностей». Под формальностями понимаются регистрация, депонирование, обнародование произведений и некоторые иные действия.

Регистрация и депонирование произведенийв странах, использующих в своем законодательстве английскую доктрину авторского права, были обязательными для возникновения авторского права. После присоединения к Бернской конвенции эти страны установили факультативную регистрациюпроизведений. Такая регистрация не влекла возникновения авторского права и предназначалась для охраны авторских прав правовыми методами, если эти права оказывались нарушенными. Другими словами, существующая в некоторых странах регистрация произведений литературы, науки и искусства не означает, что для возникновения авторского права произведения должны быть зарегистрированы. Подробный анализ современного состояния систем регистрации произведений науки, литературы и искусства в разных странах Выполнен в одном из исследований ВОИС.

Обнародование произведения — это действие, с помощью которого произведение становится доступным для всеобщего сведения, т.е. неопределенному кругу лиц.

Основными формами обнародования являются:

* + опубликование произведения;
	+ публичное исполнение произведения;
	+ сообщение произведения для всеобщего сведения;
	+ доведение произведения до всеобщего сведения и т.д.

Принцип автоматической охраны означает, что ни одно из этих действий не является необходимым для возникновения правовой охраны произведений.

Необходимо подчеркнуть, что отказ от обязательной регистрации и обнародования произведения усложняет охрану прав автора. Встречаются случаи, когда произведение оказывается похищенным или заимствованным, а затем и обнародованным. Если автору становится известно, что его произведение обнародовано без его согласия и не под его именем, то за защитой своего авторского права он вынужден обращаться в суд и представить доказательства своего авторства. Без регистрации или обнародования произведений такие доказательства могут оказаться субъективными и суд не сможет принять их к сведению, встав, таким образом, на сторону нарушителя закона, а не автора.

В отличие от Бернской конвенции, Всемирная конвенция об авторском праве разрешает каждому государству «требовать соблюдения формальностей или других условий для приобретения и осуществления авторских прав на произведения, впервые опубликованные на его территории, или на произведения его граждан, независимо от места их опубликования». Для выполнения таких формальностей нет необходимости регистрировать произведения в специальных реестрах, а достаточно разместить на каждом экземпляре произведения конвенционный знак охраны авторского права,состоящий из трех элементов:

* латинской буквы «С» в окружности: ©;
* наименования обладателя имущественных прав;
* года первого опубликования произведения.

Всемирная конвенция по авторскому праву устанавливает, что знак охраны авторского права помещается на каждом экземпляре произведения таким образом и на таком месте, чтобы быть разборчивым и легко обнаруживаемым.

Итак, конвенционный знак охраны авторского права – оповещение об имущественном праве тех или иных лиц.

Следует особо подчеркнуть, что наличие или отсутствие конвенционного знака не имеет никакого отношения к наличию прав, которые могут возникнуть только в силу создания и объективного существования произведения.

Хотелось бы отметить, что Договор ВОИС по авторскому праву содержит ряд внутренних противоречий. С одной стороны, Договор подтверждает применимость основных принципов Бернской конвенции, в частности принципа автоматической охраны произведений, не связанного «с выполнением каких бы то ни было формальностей», но, с другой стороны, Договор предусматривает формальности, которые в некотором отношении аналогичны предложенным Всемирной конвенцией об авторском праве.

Например, ст.12 Договора ВОИС по авторскому праву устанавливает, что к экземпляру произведения может быть приложена информация об управлении правами, которая идентифицирует произведение, автора произведения, обладателя какого-либо права на произведение, условия использования произведения и любые цифры или коды, в которых она представлена. Допустимость приложения к произведению информации об управлении правами аналогична подходу Всемирной конвенции об авторском праве, поскольку Договор ВОИС по авторскому праву допустил использование вместе с символом © (или вместо него) информацию об управлении правами. Однако в отличие от Всемирной конвенции наличие или отсутствие такой информации не означает наличия или отсутствия авторского права. Другими словами, информация об управлении правами не является условием возникновения прав, что следует из согласованного заявления в отношении этой статьи, т.е. страны не должны использовать информацию об управлении правами для введения формальностей, не допускаемых Бернской конвенцией или Договором ВОИС об авторском праве, как устанавливающих возникновение права.

Нормы авторского права содержаться в различных законодательных и нормативных актах федерального и республиканского значения. Основы гражданского законодательства устанавливают принципиальные положения по вопросам, требующим единообразного решения во всех республиках. Такое единства предопределено и необходимостью участия в международных конвенциях об охране авторских прав. Вместе с тем Конституция РФ относит "правовое регулирование интеллектуальной собственности" к совместному ведению Федерации и республик в ее составе.

Авторское право не распространяется на идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты.

**1.4 Субъекты авторского права**

Первичными субъектами авторского правапризнаются авторы произведений науки, литературы и искусства.

Во-первых, первичными субъектами авторского права могут быть не только авторы произведений*.* Субъектами авторского права могут быть создатели и иных объектов интеллектуальной собственности, поскольку заявочная документация,которую они подают в патентное ведомство на получение охранных документов (патентов, свидетельств), является объектом авторского права.

Во-вторых, при создании произведений совместным творческим трудом нескольких лиц все они признаются соавторами*.* Однако соавторами не признаются лица, которые оказывали автору или авторам материальное, организационное, техническое или иное нетворческое содействие или помощь.

Поскольку личные неимущественные праваавтора признаются неотчуждаемыми и непередаваемыми, то субъектами личных неимущественных прав могут быть только авторы произведений науки, литературы и искусства.

Исключительное имущественное авторскоеправо может принадлежать не только автору произведения, но и иным лицам — правообладателям авторского права. Причем принадлежность имущественного права тому или иному лицу устанавливается по законуили по договору. По законуили по договору субъектами имущественного авторского права могут быть:

* + авторы произведений;
	+ наследники авторов;
	+ работодатели авторов служебных произведений;
	+ издатели некоторых видов произведений;
	+ правопреемники юридических лиц;
	+ правообладатели объектов авторского права.

Авторы — это физические лица, творческим трудом которых созданы произведения науки, литературы или искусства.

Наследники — это лица, которые по закону или завещанию наследуют имущественные права авторов на те или иные произведения.

Работодатели — это лица, которые оплачивают работу авторов по созданию служебных произведений.

Издатели некоторых видов произведений — это лица, издающие энциклопедии, энциклопедические словари, газеты, журналы и иные периодические издания, в том числе сборники научных трудов.

Правопреемники юридических лиц — это лица, к которым перешли имущественные права по закону, договору или в силу других юридических оснований, например при реорганизации юридических лиц.

Правообладатели объектов авторского права — лица, обладающие имущественными правами на объекты авторского права.

В Бернской конвенции сформулирован принцип презумпции обладателя авторского права, в соответствии с которым при отсутствии доказательства иного автор охраняемого произведения рассматривается таковым, если имя автора обозначено на произведении обычным образом*.* Признание авторства необходимо, в частности, для того, чтобы автор имел право на возбуждение судебного преследования во всех странах Бернского союза в отношении любых лиц, допустивших незаконное использование его произведения.

Таким образом, в соответствии с принципом презумпции обладателя авторского права автором произведения считается лицо, указанное в качестве автора на товаре, в котором воплощено произведение. Важно подчеркнуть, что лицо, указанное на товаре, в котором воплощено произведение, считается автором этого произведения, если в ходе судебного разбирательства не будет доказано иное. Следовательно, возможны случаи, когда иные лица (в том числе и подлинный автор) могут претендовать на авторство в отношении того или иного произведения. Тогда суд, рассмотрев существо дела и соответствующие доказательства, может принять решение в отношении авторства того или иного лица.

**1.5 Объекты авторского права**

Бернская конвенция, как и иные международные договоры в области авторского права, не содержит определения термина «объекты авторского права», которое используется в национальном законодательстве. Однако этот термин по существу является синонимом термина "литературные и художественные произведения", который содержится и разъясняется в Бернской конвенции. В ст.1259(1) Гражданского кодекса РФ прямо установлено, что «объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства».

Законодательство об авторском праве содержит перечень объектов авторского права – это все произведенияв области литературы, науки и искусства, каким бы способом и в какой форме они не были выражены, как то: книги, брошюры и другие письменные произведения; лекции, обращения, проповеди и другие подобного рода произведения; драматические и музыкально-драматические произведения; хореографические произведения и пантомимы; музыкальные сочинения с текстом или без текста; кинематографические произведения, к которым приравниваются произведения, выраженные способом, аналогичным кинематографии; рисунки, произведения живописи, архитектуры, скульптуры, графики и литографии; фотографические произведения, к которым приравниваются произведения, выраженные способом, аналогичным фотографии; произведения прикладного искусства; иллюстрации, географические карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии, архитектуре или наукам.

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

К объектам авторских прав относятся:

* производные произведения, то есть произведения, представляющие собой переработку другого произведения;
* составные произведения, то есть произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда.

Не являются объектами авторских прав:

* + официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления муниципальных образований, в том числе законы, другие нормативные акты, судебные решения, иные материалы законодательного, административного и судебного характера, официальные документы международных организаций, а также их официальные переводы;
	+ государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и тому подобное), а также символы и знаки муниципальных образований;
	+ произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов;
	+ сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер (сообщения о новостях дня, программы телепередач, расписания движения транспортных средств и тому подобное).

**1.6 Права авторов и иных лиц**

Результаты интеллектуальной творческой деятельности отличаются от результатов иных видов человеческой деятельности тем, что они связаны с именем своего создателя. Обязательное упоминание имени автора является одним из личных неимущественных авторских прав,которое возникло с появлением письменности, хотя на международном уровне признано лишь в 1928г. С развитием книгопечатания возникли элементы имущественных прав авторов.

В результате создания произведения науки, литературы и искусства его автор приобретает ряд субъективных авторских прав как личного неимущественного, так и имущественного характера. Важно подчеркнуть, что в отличие от личных неимущественных прав, которые признаны неотделимыми от творца объекта интеллектуальной собственности, имущественные права могут ему и не принадлежать.

Важнейшим различием между личными неимущественными и имущественными правами является их разное временное действие и их абсолютная или относительная принадлежность автору. Если право авторствакак основное личное неимущественное право является неотчуждаемым и непередаваемым,т.е. не может быть передано иным лицам, то имущественные права могут быть переданы другим лицам. Кроме того, личные неимущественные права бессрочны, а имущественные права имеют ограниченный срок действия.

Личные неимущественные права:

Особенностью личного неимущественного права является то, что оно принадлежит автору независимо от его имущественных прав и сохраняется за ним даже после передачи исключительных имущественных прав на использование произведения.

Одним из главных личных неимущественных прав, возникающих в связи с созданием произведения, является право авторства.Обычно оно характеризуется как юридически обеспеченная возможность лица считаться автором произведения и вытекающая отсюда возможность требовать признания данного факта от других лиц.Выделение права авторства как особого субъективного права обусловлено необходимостью индивидуализации результатов творческого труда и общественного признания связи этих результатов с деятельностью конкретных авторов.

Право авторства характеризуется следующими чертами:

* оно неотделимо от личности автора: принадлежит только создателю произведения, неотчуждаемо, от него нельзя отказаться;
* оно является правом абсолютным, так как ему корреспондируют обязанности всех и каждого воздерживаться от нарушения данного правомочия;
* оно действует в течение всей жизни автора и прекращается с его смертью. В дальнейшем оно существует как юридический факт, с которым все должны считаться. После смерти автора авторство признается и охраняется законом, но уже не как субъективное право (ибо субъекта права больше нет), а как общественный интерес, нуждающийся в признании и защите;
* наконец, следует указать на то, что право авторства имеет определяющее значение для других прав автора, так как остальные права производны от него.

С правом авторства тесно связано право на авторское имя.В соответствии с данным правом автор может использовать или разрешать использовать произведение под своим подлинным именем, под условным именем (псевдонимом) или без обозначения имени (анонимно). Избирая один из этих способов обозначения своего авторства, автор реализует право на имя. Он также имеет право требовать указания своего имени каждый раз при создании, публичном исполнении, передаче произведения в эфир, цитировании и ином использовании произведения. Наконец, право на имя включает возможность требовать, чтобы имя автора (псевдоним) не искажалось при его упоминании лицами, использующими произведение.

С момента создания произведения за его автором закрепляется 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.

Содержание данного права состоит в том, что при издании, публичном исполнении или ином использовании произведения воспрещается без согласия автора вносить какие-либо изменения как в само произведение, так и в его название.Воспрещается также без согласия автора снабжать произведение при его использовании иллюстрациями, предисловиями, послесловиями, комментариями и какими-либо другими пояснениями.

Право на защиту репутации автора, как и всякое субъективное право, имеет свои пределы. Закон предусматривает отдельные случаи, когда нарушение целостности произведения не расценивается как покушение на его неприкосновенность. Например, допускается цитирование отрывков из произведения в научных, полемических и информационных целях. Автор не может, ссылаясь на принадлежащее ему право на защиту репутации, воспрепятствовать созданию другими лицами соответствующих пародий и стилизаций, а также преградить дорогу критикам и комментаторам.

Следующим личным неимущественным правом автора является право на обнародование произведения и на его отзыв.Сущность данного права можно определить как юридически обеспеченную автору возможность публичной огласки созданного им произведения.При этом автор одновременно решает два вопроса. Во-первых, он сам определяет, готово ли его произведение для доведения до неопределенного круга лиц. Во-вторых, автор решает вопрос о времени, месте и способе обнародования. Например, автор литературного произведения может обнародовать его путем опубликования, публичного исполнения, передачи в эфир и т. п.

Право на обнародование выражает особый охраняемый законом интерес автора и потому является самостоятельным субъективным правом автора. Это обстоятельство необходимо подчеркнуть специально, так как данное право всегда реализуется одновременно с каким-либо другим правом автора. В самом деле, обнародовать произведение, т. е. сделать его впервые доступным для всеобщего сведения, нельзя, не реализовав какое-либо другое право автора, например, право на опубликование, на публичный показ, на передачу в эфир и т. п.

С правом на обнародование неразрывно связано право на отзыв произведения.Закон предоставляет автору возможность отказаться от ранее принятого решения об обнародовании произведения либо, если произведение уже было обнародовано, он может дезавуировать действия по его доведению до всеобщего сведения, публично оповестив об отзыве произведения.

В качестве единственного условия реализации данного права закон устанавливает возмещение пользователю причиненных таким решением убытков, включая упущенную выгоду. Ранее изготовленные экземпляры произведения также изымаются из обращения за счет самого автора.

Последствием реализации права на отзыв является сохранение (для еще не обнародованного произведения) или восстановление (для уже обнародованного произведения) правового режима необнародованного произведения. Произведение может быть вновь доведено до сведения публики только самим автором или с его согласия, на него не распространяются никакие изъятия из сферы авторского права и т. п.

В отличие от других личных неимущественных прав автора, право на обнародование способно переходить к другим лицам, что еще раз подчеркивает условность деления авторских прав на личные и имущественные.

Наконец, автор обладает таким личным неимущественным правом, как право на опубликование. Под правом на опубликование понимается признаваемая за автором возможность выпуска в обращение экземпляров произведения в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики исходя из характера произведения. Акцент в данном случае делается на том, что за автором признается возможность контроля за выпуском в обращение материальных носителей произведения. Реализация права на опубликование имеет своим последствием изменение правового режима произведения, так как опубликованное произведение может в определенных случаях использоваться без согласия автора, например, репродуцироваться в единичных экземплярах библиотеками, архивами и учебными заведениями.

Имущественные права автора:

Имущественное авторское право – это право автора или иного правообладателя на использование созданного автором произведения.

Другими словами, автор самостоятельно решает, каким образом будет использоваться его произведение. При этом никто иной не имеет права использовать произведение без разрешения автора или иного правообладателя, например работодателя или правопреемника. Эта исключительность автора или его правопреемника понимается как исключительное имущественное право.

Те права, о которых пойдет речь ниже, являются лишь наиболее распространенными способами использования произведений и не исчерпывают собой всех возможностей автора. Следует исходить из того, что автор обладает всеми правами на использование произведения, в том числе и способами, которые могут появиться в будущем.

Рассмотрим важнейшие имущественные права.

Прежде всего, автор пользуется таким имущественным правом, как право на воспроизведение. Возможность воспроизведения творческого результата, достигнутого создателем произведения, другими лицами послужила одной из главных причин возникновения авторского права. Не случайно сам термин «авторское право» в английском языке звучит как «копирайт», что буквально означает право на копирование, воспроизведение.

Право на воспроизведение – право на повторное придание произведению объективной формы, допускающей его восприятие третьими лицами. Причем данное право, по действующему законодательству, ограничивается лишь повторным воспроизведением произведения в той или иной материальной форме, т.е. связано с его фиксацией на определенном материальном носителе. Публичное исполнение, передача в эфир и иные способы использования произведения, не связанные с повторной фиксацией произведения на материальном носителе, пусть даже ином, рассматриваются законом в качестве особых правомочий автора, лежащих за рамками воспроизведения.

Воспроизведением в точном смысле признается само изготовление копий произведения в любой материальной форме независимо от того, где и когда они будут выпущены в обращение и произойдет ли это вообще. Кроме того, для воспроизведения не требуется изготовления такого количества экземпляров произведения, которое удовлетворяло бы потребности публики. Им будет считаться изготовление нескольких или даже одной копии произведения.

С правом воспроизведения, принадлежащим авторам произведений изобразительного искусства, тесно связано право доступа. Сущность данного права заключается в том, что автор произведения изобразительного искусства вправе требовать от собственника произведения предоставления возможности осуществления им права на воспроизведение своего произведения. Иными словами, художник или скульптор может делать копии со своего произведения, для чего собственник картины или скульптуры должен обеспечить доступ автора к произведению. При реализации данного права автор не должен создавать собственнику излишних неудобств, в частности, он не может требовать доставки ему произведения.

Закон закрепляет за автором самостоятельное право на распространение экземпляров произведения любым способом, в частности право на продажу экземпляров произведения и сдачу их в прокат.

Закон связывает распространение только с теми произведениями, которые зафиксированы на материальном носителе. Это следует хотя бы из того, что продать и сдать в прокат можно лишь сам материальный носитель, на котором зафиксировано произведение, а не само произведение как таковое. Далее, распространение предполагает наличие копий произведения, которые и пускаются в гражданский оборот. Если произведение не размножено, а существует только в оригинале, но не может быть распространено. Наконец, право на распространение закон не связывает с пуском в гражданский оборот такого количества экземпляров произведения, которое бы удовлетворяло разумным потребностям публики. Для того чтобы произведение считалось распространенным, достаточно и нескольких экземпляров произведения.

Гражданский кодекс РФ не одержит исчерпывающего перечня способов распространения произведения, называя лишь наиболее типичные из них — продажу и сдачу в прокат. Продажа означает реализацию копий произведения за плату. Сдача в прокат — это предоставление экземпляра произведения во временное пользование в целях извлечения прямой или косвенной коммерческой выгоды. Существуют, однако, и другие способы распространения произведений, например, передача экземпляра произведения третьим лицам бесплатно. Типичный пример такого распространения — деятельность библиотек.

Наряду с правом на распространение закон особо выделяет исключительное право автора импортировать экземпляры произведения в целях, распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения обладателя исключительных, авторских прав (право на импорт).

В данном случае за автором закрепляется возможность осуществлять контроль за ввозом на территорию действия его авторских прав экземпляров созданного им произведения, которые изготовлены за границей. Основанием для выделения права на импорт является территориальная ограниченность сферы действия авторских прав. Произведение, которое не охраняется на территории той или иной страны, может там свободно использоваться, в том числе воспроизводиться. Однако если экземпляры произведения будут доставлены в целях распространения в страну, на территории которой произведение охраняется, это будет нарушением авторских прав.

Право на импорт неразрывно связано с правом на распространение и в известной мере является его детализацией. Право контроля за импортом экземпляров произведения предоставляется автору для того, чтобы он мог более эффективно осуществлять принадлежащее ему право на распространение. Обладая правом на импорт, автор может пресечь нарушение своего права на распространение уже на стадии подготовки его нарушения. Если же ввоз экземпляров произведения не имеет цели их последующего распространения на территории, на которой произведение пользуется правовой охраной, то автор не может запретить их импорт.

Следующими имущественными правами автора являются право на публичный показ и на публичное исполнение.Право на публичный показ реализуется в отношении произведений изобразительного искусства, а право на публичное исполнение — в отношении музыкальных, драматических, хореографических, литературных и некоторых других произведений.

Под показом произведения понимается демонстрация оригинала или экземпляра произведения непосредственно или с помощью технических средств, например диапозитива. Исполнением произведения признается его представление посредством игры, декламации, пения, танца как в живом исполнении, так и с помощью технических средств, например экрана.

Для обоих рассматриваемых прав характерен признак публичности, т. е. показ или исполнение должно осуществляться в месте, открытом для свободного посещения.

Передача произведения в эфир или по кабелю предполагают его доведение до сведения наиболее широкой аудитории, что, безусловно, затрагивает особый интерес авторов, нуждающихся в правовой охране. Указанный интерес охраняется посредством закрепления за автором права на передачу произведения в эфир и права сообщать произведение для всеобщего сведения по кабелю.Право на передачу в эфир как особое имущественное правомочие автора характеризуется следующими основными особенностями.

Прежде всего данному праву, как никакому другому, свойствен элемент публичности. Произведение доводится до всеобщего сведения посредством специальных радиосигналов (радиоволн), которые с помощью специальной аппаратуры могут восприниматься самой широкой аудиторией, особенно если такая передача осуществляется через спутник.

Далее, в эфир могут передаваться как уже обнародованные произведения, так и произведения, которые еще не обнародованы. Передачей в эфир признается и прямая трансляция произведения из места его показа или исполнения.

При передаче произведения в эфир оно становится доступным для слухового или зрительного восприятия или того и другого одновременно. Хотя для этого необходима специальная аппаратура, с помощью которой принимаются и преобразуются соответствующие сигналы, важно, что между передающей станцией и принимающей антенной нет никаких опосредующих звеньев в виде каких-либо материальных носителей, в частности аудио- и видеокассет, лазерных дисков.

К праву на передачу в эфир близко примыкает право автора сообщать произведение для всеобщего сведения по кабелю, проводам или с помощью других аналогичных средств. В основных чертах оно совпадает по содержанию с правом на передачу в эфир. Иным является лишь сам технический метод доведения произведения до сведения публики: произведение передается с помощью сигналов, идущих по кабелю, проводам, оптическим волокнам или иным аналогичным средствам. Соответственно изменяется и состав потенциальных зрителей и слушателей — ими могут стать лица, являющиеся подписчиками (абонентами) соответствующих передающих телерадиоцентров.

К имущественным правам авторов относятся также право на перевод и право на переработку произведения. В субъективное право на переводвходит возможность автора самому переводить и использовать перевод своего произведения, а также его право давать разрешение на перевод и использование перевода другими лицами. На практике авторы довольно редко переводят произведение сами, поскольку эта работа требует особых знаний и навыков. Поэтому фактически право на перевод сводится к праву давать согласие на использование произведения в переводе. Запретить перевод произведения в целях личного использования автор не может ни фактически, ни юридически.

Свое согласие на перевод автор обычно выражает путем заключения договора с той организацией, которая намерена использовать его произведение в переводе. Данная организация принимает на себя обязанность обеспечить качественный перевод произведения, а также по просьбе автора представить ему перевод для ознакомления (или одобрения).

К праву на перевод близко примыкает право автора переделывать, аранжировать или другим образом переделывать произведение. Оно также включает возможность автора или самому перерабатывать произведение в другой вид, форму или жанр либо давать разрешение на переработку другим лицам.

Создаваемые в результате творческой переработки произведения являются новыми объектами авторского права. Но их использование может осуществляться лишь с согласия авторов оригинальных произведений. Как правило, дача автором согласия на переработку означает и его согласие на использование созданного в результате переработки нового произведения. Однако автор может оставить за собой право на одобрение переработки как предварительное условие его использования.

Таковы основные права авторов творческих произведений. Как видим, они достаточно разнообразны и охраняют как личные, так и имущественные интересы создателей произведений. Вместе с тем права авторов в отношении созданных ими произведений не безграничны.

Авторское право действует в течение всей жизни автора и 50 лет после его смерти. Право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора охраняются бессрочно.

Автор вправе в том же порядке, в каком назначается исполнитель завещания, указать лицо, на которое он возлагает охрану права авторства, права на имя и права на защиту своей репутации после своей смерти. Это лицо осуществляет свои полномочия пожизненно. При отсутствии таких указаний охрана права авторства, права на имя и права на защиту репутации автора после его смерти осуществляется его наследниками или специально уполномоченным органом РФ, который осуществляет такую охрану, если наследников нет или их авторское право прекратилось.

Авторское право на произведение, обнародованное анонимно или под псевдонимом, действует в течение 50 лет после даты его правомерного обнародования.

Авторское право на произведение, созданное в соавторстве, действует в течение всей жизни и 50 лет после смерти последнего автора, пережившего других соавторов.

Авторское право на произведение, впервые выпущенное в свет после смерти автора, действует в течение 50 лет после его выпуска. В случае, если автор был репрессирован и реабилитирован посмертно, то срок охраны прав начинает действовать с 1 января года, следующего за годом реабилитации.

В случае, если автор работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней, то срок охраны авторских прав увеличивается на 4 года.

В соответствии с Гражданским кодексом РФ срок охраны произведений может быть увеличен еще на 25 лет, если они впервые обнародуются после их перехода в общественное достояние.

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

Истечение срока действия авторского права на произведения означает их переход в общественное достояние. Произведения, которым на территории РФ никогда не предоставлялась охрана, также считаются перешедшими в общественное достояние. Произведения, перешедшие в общественное достояние, могут свободно использоваться любым лицом без выплаты авторского вознаграждения. При этом должно соблюдаться право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора.

Правительством Российской Федерации могут устанавливаться случаи выплаты специальных отчислений за использование на территории РФ произведений, перешедших в общественное достояние. Такие отчисления выплачиваются в профессиональные фонды авторов, а также организациям, управляющим имущественными правами авторов на коллективной основе, и не могут превышать одного процента от прибыли, полученной за использование таких произведений.

**2. Охрана и защита авторских прав**

**2.1 Условия правовой охраны**

Принцип автоматической охраны распространяется на произведения науки, литературы и искусства, если выполнены следующие условия охраноспособности произведений**:**

* объективное существование произведения;
* творческий характер произведения;
* правомерность использования иных охраняемых объектов.

Условие объективного существования произведения означает действительное существование произведения независимо от его автора. Правовая охрана может распространяться только на действительно существующие произведения, доступ к которым могут иметь иные люди (представители публики) в любой ими выбранный момент времени.

Следовательно, условие объективности произведения означает, что оно должно быть воплощено в материальной форме. В противном случае доступ к произведению без посредничества автора невозможен. Только при объективном существовании произведения автор может реализовать свое исключительное право на использование произведения.

Условие творческого характера означает, что произведение должно быть результатом творческого труда его автора. Это условие отсутствует в международных договорах, однако в национальном законодательстве оно часто устанавливается. Косвенное указание на условие творческого характера произведения имеется в ст. 2(5) Бернской конвенции, в соответствии с которой составные произведения охраняются, если они представляют собой «по подбору и расположению материалов результат интеллектуального творчества».Причем под материалами понимаются произведения, входящие в составное произведение. Поэтому включенные в сборник произведения также могут считаться результатом творчества.

Таким образом, произведение должно быть результатом интеллектуального творчества, чтобы быть охраняемым. Понятие творчества не определяется в законодательстве, но считается, что в результате творческой деятельности создается все качественно новое и оригинальное, неповторимое и уникальное, в том числе и произведения науки, литературы и искусства.Творческий характер произведения выражается в его новизне и оригинальности как по форме, так и по содержанию.

Условие правомерности использования иных охраняемых объектов относится прежде всего к составным и производным произведениям, которые создаются с использованием других произведений. Данное условие означает, что любое (вторичное) произведение, полученное из других произведений (первичных), может признаваться объектом авторского права только в том случае, если оно создано с разрешения правообладателей используемых произведений. Если же вторичное произведение создано без разрешения правообладателей используемых произведений, то лицо, создавшее вторичное произведение, является не его автором, а нарушителем законодательства об авторском праве

Условия охраноспособности, сформулированные выше, являются необходимыми и достаточнымидля возникновения правовой охраны, поэтому любые иные условия, которые могли бы влиять на возникновение охраны, не считаются обязательными и необходимыми.

Авторское право охраняет содержание произведения как форму выражения любых идей, мыслей, чувств, переживаний автора.

Наличие разнообразных ограничений права использования произведений подтверждает, что авторское право охраняет любую и каждую часть произведения, в том числе и его название, при условии, естественно, их творческого характера. В еще большей мере охрана содержания подтверждается мерами ответственности за плагиат, который обычно устанавливают при «побуквенном сравнении» оригинального и заимствованного произведения. Если оказывается, что в некотором произведении содержатся значительные части оригинального произведения, – это плагиат. Все это подтверждает, что охраняется вся совокупность слов в форме, выбранной автором.

Помимо простого плагиата, существует множество изощренных форм плагиата, когда оригинальное произведение переписывается с изменением его содержания. Установить плагиат в таких случаях весьма сложно. К сожалению, именно такие формы плагиата чрезвычайно распространены.

**2.2 Способы охраны и защиты прав авторов**

Следует проводить различие между такими понятиями, как охрана авторских прав и их защита. Под охраной понимается установление всей системы правовых норм, направленных на соблюдение прав авторов и их правопреемников. Тогда как защита - это совокупность мер, целью которых является восстановление и признание этих прав в случае их нарушения. Защите подлежат как нарушенные личные неимущественные, так и исключительные права.

Авторские права могут нарушаться как в рамках договора, заключенного между автором или иным правообладателем с другим лицом на отчуждение исключительного права либо лицензионного договора - с лицензиатом - пользователем произведения, так и в случае так называемого внедоговорного использования произведения, когда оно используется без согласия автора или иного правообладателя на произведения и без уплаты соответствующего вознаграждения. При этом следует иметь в виду, что когда речь идет о защите авторских прав, то речь идет о защите прав не только авторов, но и их правопреемников. Это обусловлено тем, что исключительные (имущественные) и личные (неимущественные) права авторов могут нарушаться как при жизни авторов, так и после их смерти. Кроме того, сами исключительные права авторов могут переходить другим лицам еще при жизни автора.

Нарушенные авторские права могут защищаться с помощью норм различных отраслей права. Так, за наиболее серьезные нарушения авторских прав (например, за плагиат) предусмотрена уголовно-правовая ответственность, хотя на практике она почти не применяется. При этом следует различать понятия плагиата и заимствования, под последним нужно понимать цитирование отрывков произведений других авторов.

В некоторых странах принимают специальные законы, направленные на защиту авторских прав с помощью норм уголовного права в связи с применением новых цифровых технологий, а также в связи с использованием в сети Интернет. Достаточно упомянуть получивший печальную известность принятый в США Закон об авторском праве в цифровом тысячелетии.

В случае нарушения авторских прав государственными организациями возможен и административный порядок защиты, то есть путем обращения в вышестоящие организации по отношению к организации-нарушителю. В данном случае речь идет об обращении авторов и их правопреемников в государственные органы, в ведении которых находятся учреждения, использующие произведения. Указанные органы могут осуществить защиту авторских прав и по собственной инициативе или по просьбе творческих союзов. Кроме того, потерпевший может обратиться в антимонопольный орган или творческий союз.

Однако основным способом защиты нарушенных авторских прав является применение норм гражданского права. Это обусловлено тем, что административная и уголовная ответственность предусмотрена не за все виды правонарушений в области авторского права. Кроме того, следует учитывать то обстоятельство, что авторское право является частью гражданского права. В этом случае защита осуществляется с помощью предъявления иска в суд.

Закрепленные в гражданском законодательстве нормы, регулирующие защиту нарушенных авторских прав, учитывают две возможные группы нарушений: нарушение авторских личных неимущественных прав и нарушение исключительных правомочий на использование и распоряжение произведениями, охраняемыми авторским правом. В ГК нормы, посвященные защите гражданских прав, содержатся в ст. 12 ГК, однако применяться они могут с учетом особенностей главы 70 ГК. В частности, речь идет о применении ст. 1250 ГК "Защита интеллектуальных прав", ст. 1251 ГК "Защита личных неимущественных прав", ст. 1252 ГК "Защита исключительных прав", анализ которых был дан выше.

Такой способ защиты, как признание прав, применительно к авторским правоотношениям предполагает прежде всего признание права авторства на произведение. Однако, как известно, для возникновения авторского права не требуется соблюдения каких-либо формальностей или регистрации произведения. Вместе с тем на практике, как уже отмечалось, иногда авторы сами регистрируют свое авторство в нотариальном порядке.

Дела о признании авторства рассматриваются в порядке особого производства, поскольку они относятся к делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение. При этом суд устанавливает факт авторства лишь при невозможности получения заявителем в ином порядке документов, удостоверяющих этот факт, либо при невозможности восстановления утраченных документов. Если было нарушено право на авторство, то автор может потребовать признания авторства путем совершения специальных действий. Например, такое признание может быть осуществлено с помощью специального сообщения в печати. В публикации о допущенном нарушении должно быть указано, где и когда было допущено нарушение и каким образом.

Нарушение личных неимущественных прав авторов не всегда затрагивает их имущественные права, и наоборот, соблюдение личных неимущественных прав может не препятствовать нарушению имущественных прав (например, автор не получает вознаграждения за использование своего произведения, хотя его личные неимущественные права на произведение не нарушены).

Защита личных неимущественных правомочий автора произведения осуществляется независимо от вины нарушителя. Так, если издательство не знало и не должно было знать о том, что издаваемое произведение было создано одним лицом, но авторство было присвоено другим лицом, то это издательство все равно должно совершить действия, направленные на восстановление нарушенного права авторства. Требование о защите нарушенных неимущественных прав автора предъявляет сам автор, а после его смерти и в случаях, установленных в законе, это могут делать его наследники.

Способы защиты нарушенных личных неимущественных правомочий автора весьма специфичны. Например, при нарушении права на неприкосновенность произведения автор может потребовать восстановления нарушенного права. Однако если искажение было допущено в процессе издания, но до его распространения, то автор может потребовать внесения соответствующих изменений в тираж произведения. Если же этот тираж уже разошелся, то автор имеет право требовать соответствующей публикации о допущенном нарушении в печати или иным способом. При необходимости автор может требовать запрещения выпуска произведения в свет. Восстановление нарушенного права может также включать в себя внесения исправлений в произведение.

В случае нарушения личных неимущественных прав автор также может потребовать компенсации морального вреда. Ч. 4 ГК не содержит специальных норм, посвященных компенсации морального вреда за нарушение личных неимущественных прав на результаты интеллектуальной деятельности. Поэтому необходимо руководствоваться положениями ст. 150 - 152 ГК и 1099 - 1101 ГК.

На требования о защите личных неимущественных прав не распространяется исковая давность. Согласно ст. 1267 ГК авторство, имя автора и неприкосновенность произведения охраняются бессрочно.

Личные неимущественные права авторов могут защищать не только сами авторы, но и другие лица. Автор вправе в порядке, предусмотренном для назначения исполнителя завещания (статья 1134), указать лицо, на которое он возлагает охрану авторства, имени автора и неприкосновенности произведения (абзац второй пункта 1 статьи 1266) после своей смерти. Это лицо осуществляет свои полномочия пожизненно.

При отсутствии таких указаний или в случае отказа назначенного автором лица от исполнения соответствующих полномочий, а также после смерти этого лица охрана авторства, имени автора и неприкосновенности произведения осуществляется наследниками автора, их правопреемниками и другими заинтересованными лицами (п. 2 ст. 1267 ГК).

Законодатель не уточняет, кто имеется в виду под заинтересованными лицами. Обычно таковыми являются лица, к которым перешли права на произведение, однако сюда же могут быть отнесены государственные органы в области культуры, фонда культурного наследия того или иного автора и т.д.

Что касается имущественных прав, то речь идет о нарушении исключительного права на использование произведения и распоряжения им. При этом следует иметь в виду, что право требовать защиты нарушенного права имеют не только авторы, но и другие правообладатели. Наиболее распространенными случаями нарушения исключительных прав на произведение являются: использование произведения без согласия автора или иного правообладателя и без уплаты авторского вознаграждения, отказ в выплате авторского вознаграждения, нарушения исключительных прав правообладателей, в тех случаях, когда лицензиат вышел за рамки использования произведения.

В случае невыплаты авторского вознаграждения автор или иной правообладатель имеют право на взыскание такого вознаграждения, т.е. на возмещение убытков, имеющих форму неполученных доходов. Произвести возмещение доходов обязано лицо, нарушившее права автора. Право на взыскание гонорара не зависит от вины лица, нарушившего это право.

Следует различать несколько возможных случаев нарушения права на вознаграждение. Во-первых, это невыплата вознаграждения при заключенном договоре или при допустимости использования произведения без согласия автора, но с выплатой ему вознаграждения. Во-вторых, если произведение неправомерно использовано без согласия автора. В этом случае размер вознаграждения должен определяться, исходя из размера вознаграждения, которое причиталось бы автору при правомерном использовании произведения.

Особым образом регулируются охрана и защита прав российских авторов при использовании созданных ими произведений за рубежом. Как уже отмечалось, авторское право имеет территориальный принцип охраны. Это значит, что произведение российского автора, созданное и обнародованное на территории России, будет охраняться на территории другой страны только в том случае, если эта страна является участницей соответствующего международного соглашения. Охрана предоставляется в соответствии с нормами национального законодательства.

Следует отметить, что некоторые страны предоставляют правовую охрану независимо от того, является ли автор гражданином страны - участницы международных соглашений (иногда действует принцип взаимности: одно государство охраняет произведения авторов другого государства, если последнее предоставляло охрану авторов - граждан этого государства).

Таким образом, в случае нарушения личных неимущественных и исключительных прав российских авторов и иных правообладателей за рубежом их защита будет осуществляться в соответствии с нормами национального законодательства в судебном порядке.

Помимо правовых норм для защиты авторских прав применяются технические средства. Так, ст.1299 ГК РФ посвящена мерам правовой защиты против обхода технических средств, контролирующих доступ к произведению, предотвращающих либо ограничивающих осуществление действий, которые не разрешены автором или иным правообладателем в отношении произведения.

Согласно п.1 указанной статьи техническими средствами защиты авторских прав признаются любые технологии, технические устройства или их компоненты, контролирующие доступ к произведению, предотвращающие либо ограничивающие осуществление действий, которые не разрешены автором или иным правообладателем в отношении произведения.

В соответствии с п.2 указанной статьи в отношении произведений не допускается:

1) осуществление без разрешения автора или иного правообладателя действий, направленных на то, чтобы устранить ограничения использования произведения, установленные путем применения технических средств защиты авторских прав;

2) изготовление, распространение, сдача в прокат, предоставление во временное безвозмездное пользование, импорт, реклама любой технологии, любого технического устройства или их компонентов, использование таких технических средств в целях получения прибыли либо оказание соответствующих услуг, если в результате таких действий становится невозможным использование технических средств защиты авторских прав либо эти технические средства не смогут обеспечить надлежащую защиту указанных прав.

Новым в ней (по сравнению со ст.48.1 Закона об авторском праве и смежных правах) является включение в понятие технических средств наряду с техническими устройствами и их компонентами также любых технологий, при помощи которых осуществляется защита авторских прав. Такая формулировка в большей мере соответствует смыслу ст.11 Договора ВОИС по авторскому праву.

Поскольку действия, связанные с устранением технических средств защиты или удалением информации об авторских правах, сами по себе могут не приводить к нарушению исключительного права, но в любом случае создают условия и предпосылки для нарушения авторских прав, было необходимо предусмотреть возможность применения в таких случаях адекватных мер правовой защиты.

В настоящее время в России отсутствует какой-либо государственный орган, который комплексно занимался бы вопросами авторско-правовой охраны и защиты авторских прав, хотя в определенной мере этим занимается Роспатент. Для борьбы с "пиратами" созданы такие организации, как Московское бюро Международной федерации фонографической промышленности (МФФП) и Российская ассоциация борьбы с "пиратством" аудиовизуальной продукции (РАПО), Российское общество по мультимедиа и цифровым сетям (РОМС). Борьба с нарушениями авторских и смежных прав приобретает особую актуальность в связи со вступлением России в ВТО.

Попытки бороться с контрафактной продукцией делаются не только на федеральном, но и на местном уровне. Так, Постановлением Правительства Москвы от 19 января 1999г. N 33 "О введении защитного знака на видео- и аудиокассеты, компьютерные информационные носители лазерные и компакт-диски" на государственное муниципальное унитарное предприятие "Информзащита" возложена функция по присвоению защитных идентификационных знаков на указанную продукцию, а также проверка законности их выпуска.

Легальное определение контрафактной продукции дано в п.4 ст.1252 ГК, согласно которому в случае, когда изготовление, распространение или иное использование, а также импорт, перевозка или хранение материальных носителей, в которых выражены результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, приводят к нарушению исключительного права на такой результат или на такое средство, такие материальные носители считаются контрафактными и по решению суда подлежат изъятию из оборота и уничтожению без какой бы то ни было компенсации, если иные последствия не предусмотрены настоящим Кодексом. Следует учитывать, что существуют две разные категории контрафактных экземпляров. Первая - незаконно изготовленные, а потому их любое дальнейшее использование является незаконным; собственно они и есть "контрафактные экземпляры". Вторая - это те экземпляры, которые изготовлены и существуют законно, но их использование является ограниченным; поэтому, если эти экземпляры используются вне законных пределов, они, эти экземпляры, также считаются контрафактными.

Применительно к произведениям, охраняемым авторским правом, под контрафакцией прежде всего следует понимать самовольное и незаконное изготовление и распространение экземпляров произведения без согласия правообладателя. В обиходе применяется также понятие "пиратского" экземпляра произведения, под которым понимается экземпляр, созданный и используемый без согласия правообладателя. Экземпляры произведения, изготовленные в стране, где они перешли в сферу общественного достояния, и ввезенные в РФ, являются контрафактными, если в России авторское право на них продолжает действовать.

В случае нарушения исключительных (имущественных) прав в результате изготовления или распространения контрафактных экземпляров автор или иной правообладатель может потребовать возмещения убытков, включая упущенную выгоду, взыскания доходов, полученных нарушителем вследствие нарушения авторских прав вместо возмещения убытков. Вместе с тем для определения размера компенсации может быть оценен приблизительный размер убытков. При этом размер компенсации не должен зависеть от степени вины нарушителя и общественной значимости правонарушения. В данном случае ответственность наступает не за получение неправомерных доходов, а за нарушение исключительных прав. Следует отметить, что на практике указанная компенсация широко применяется.

Убытки правообладателя на произведение могут включать и упущенную выгоду, то есть те доходы, которые мог бы получить автор или иной правообладатель при правомерном использовании произведения. Однако в этом случае необходимо доказать сам факт наличия убытков и то обстоятельство, что убытки возникли в результате правонарушения, и определить размер этих убытков.

Следует отметить, что контрафакцию составляет и безвозмездное использование произведений, права на которые принадлежат другому лицу (отсутствие умысла не исключает самого факта правонарушения). Что касается пиратства, то оно характеризуется злонамеренностью действий нарушителя, особым масштабом незаконного использования произведений и, как правило, организованным характером таких правонарушений.

Статья 1302 ГК РФ дополняет и конкретизирует общие положения п.2 ст.1252 об обеспечении иска по делам о нарушении исключительных прав. Наиболее существенным дополнением является указание в п.2 ст.1302 ГК на то, что суд может наложить арест, а органы дознания и следствия могут принять меры для розыска и наложения ареста на материалы и оборудование, используемые или предназначенные для изготовления и воспроизведения контрафактных экземпляров произведения. Как отмечено в п. п.18, 19 Постановления Пленума ВС РФ от 19 июня 2006 г. N 15, при принятии решения об обеспечении иска по данной категории дел суд или судья обязан при наличии достаточных данных о нарушении авторских или смежных прав вынести определение о розыске и наложении ареста на экземпляры произведений или фонограмм, предположительно являющиеся контрафактными, а также на материалы и оборудование, предназначенные для изготовления и воспроизведения указанных экземпляров произведений или фонограмм. В необходимых случаях суд или судья обязан решить вопрос об изъятии этих экземпляров произведений или фонограмм, а также материалов и оборудования и о передаче их на ответственное хранение.

Принимая решение о специальных способах обеспечения иска, суд или судья должен указать в определении достаточные основания, позволяющие полагать, что ответчик либо иные лица являются нарушителями авторского права или смежных прав. Определение суда не должно содержать выводы по существу возникшего спора и предопределять решение по делу. Исполнение определения суда об обеспечении иска с указанием способов обеспечения иска о защите авторского права и смежных прав осуществляется немедленно в порядке, установленном для исполнения судебных постановлений. [16]

**2.3 Административная и уголовная защита прав**

При нарушении прав интеллектуальной собственности к нарушителю могут быть применены не только гражданско-правовые меры, но и меры, предусмотренные административным и уголовным законодательством.

Административная защита прав.

В соответствии со ст.7.12 Кодекса РФ об административных правонарушениях следующие деяния признаются нарушением авторских и смежных прав.

Ввоз, продажа, сдача в прокат или иное незаконное использование экземпляров произведений или фонограмм в целях извлечения дохода в случаях, если экземпляры произведений или фонограмм являются контрафактными, либо на экземплярах произведений или фонограмм указана ложная информация об их изготовителях, о местах их производства, а также об обладателях авторских и смежных прав, а равно иное нарушение авторских и смежных прав в целях извлечения дохода влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от 15 до 20 минимальных размеров оплаты труда с конфискацией контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, и иных орудий совершения административного правонарушения; на должностных лиц — от 30 до 40 минимальных размеров оплаты труда с конфискацией контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, и иных орудий совершения административного правонарушения; на юридических лиц — от 300 до 400 минимальных размеров оплаты труда с конфискацией контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, и иных орудий совершения административного правонарушения.

Уголовная защита права.

В соответствии со ст.146 Уголовного кодекса РФ устанавливаются наказания за следующие деяния, признаваемые нарушениями авторских прав.

1. Присвоение авторства – плагиат.

Если это деяние причинило крупный ущерб автору или иному правообладателю, наказывается штрафом в размере до 200 тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 18 месяцев, обязательными работами на срок от 180 до 240 часов, либо арестом на срок от трех до шести месяцев.

1. Незаконное использование объектов авторского права, а равно приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта, совершенные в крупном размере.

Наказываются штрафом в размере до 200 тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 18 месяцев, либо обязательными работами на срок от 180 до 240 часов, либо лишением свободы на срок до двух лет.

Эти деяния, если они совершены группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; в особо крупном размере; лицом с использованием своего служебного положения, наказываются лишением свободы на срок до пяти лет со штрафом в размере до 500 тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех лет либо без такового.

Деяния, предусмотренные настоящей статьей, признаются совершенными в особо крупном размере, если стоимость экземпляров произведений или фонограмм, либо стоимость прав на использование объектов авторского права превышают 50 тысяч рублей, а в особо крупном размере – 250 тысяч рублей.

**2.4 Применение законодательства о защите авторских и смежных прав**

Разносторонняя практика применения норм законодательства о защите авторских и смежных прав дает множество оснований виновным лицам для ухода от предусмотренной законом ответственности (в том числе и от административной).

Основная проблема правильного применения норм этого законодательства в том, что нет однообразной судебной практики привлечения к административной, уголовной и гражданской ответственности виновных в нарушении законодательства об авторских и смежных правах.

Прокуратурой Павловского района Краснодарского края проведена определенная работа, направленная на выявление незаконных постановлений по делам об административных правонарушениях и их опротестование.

В ходе проверки деятельности индивидуального предпринимателя М., проведенной сотрудниками ОВД в апреле 2007г., установлено, что она систематически сдавала в прокат DVD-диски. Эти диски в количестве 1336 штук были изъяты и, согласно заключению эксперта от 26 апреля 2007г., имели признаки контрафактности.

В октябре 2007г. Павловский районный суд по делу об административном правонарушении в отношении индивидуального предпринимателя М. вынес постановление о прекращении производства по делу в связи с отсутствием в ее действиях состава правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.7.12 КоАП РФ.

В описательно-мотивировочной части постановления суд указал, что предприниматель систематически выплачивала авторское вознаграждение и, по мнению суда, она не может нести ответственность за правонарушение, предусмотренное ч.1 ст.7.12 КоАП. Кроме этого, в постановлении судья указала, что экспертом не установлен факт того, что изъятые у предпринимателя диски контрафактные, а указано лишь на то, что они имеют признаки контрафактности.

На это постановление суда в адрес коллегии по гражданским делам Краснодарского краевого суда принесен протест в сроки, установленные ст.30.3 КоАП.

В качестве мотивировки в протесте сделана ссылка на п.15 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19 июня 2006г. "О вопросах, возникших у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с применением законодательства об авторском праве и смежных правах".

Так, в этом Постановлении указано, что понятие контрафактности экземпляров произведений и (или) фонограмм – юридическое. Исходя из этого вопрос о контрафактности экземпляров произведений или фонограмм не может ставиться перед экспертом. Кроме этого, в Постановлении указано, что контрафактными являются экземпляры произведений, изготовление и распространение которых влечет за собой нарушение авторских и смежных прав.

Из этого можно сделать вывод, что любой оборот (ввоз, продажа, сдача в прокат или иное незаконное использование) экземпляров произведений или фонограмм с признаками контрафактности в целях извлечения дохода имеет признаки административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.7.12 КоАП (нарушение авторских и смежных прав, изобретательских и патентных прав), а факт уплаты каких-либо вознаграждений, в том числе и авторского, не освобождает виновное лицо от ответственности.

В подтверждение этого в протесте была сделана ссылка на ст.16 действовавшего тогда Закона РФ от 9 июля 1993г. "Об авторском праве и смежных правах", в соответствии с которой автор и правообладатель имеют исключительные права на воспроизведение, распространение, публичный показ произведения, а уплата какого-либо вознаграждения со стороны нарушителя авторских прав не компенсирует тех затрат, которые несет автор и правообладатель в связи с распространением контрафактного продукта. При распространении контрафактных записей на DVD-носителях, в нашем случае – сдаче в прокат, могут пострадать не только авторские и смежные права в части бесконтрольного предоставления аудиовизуального продукта для пользования, но и авторитет автора и производителя. Известны случаи, когда на одном диске размещены два и более кинофильма, и, представляется, указанное– само по себе признак контрафактности. По техническим характеристикам стандарта записи DVD-video при увеличении числа кинофильмов на одном диске страдает качество воспроизведения видео- и аудиопродукции. Для улучшения качества воспроизведения производители таких дисков переводят звук из стереостандарта в моностандарт. Кроме этого, уменьшается масштаб воспроизведения видеосигнала. Такие уловки могут отрицательно сказаться на здоровье лица, просматривающего контрафактную продукцию. Кроме этого, необходимо особо отметить те кинофильмы, съемка которых производилась в кинотеатре (экранная запись) либо произведена из неоригинальных частей (похищенные дубли до производства монтажа). При этом страдает не только изображение, но и оригинальность озвучивания и т.д.

Наряду с этими доводами в протесте указано, что в постановлении суда не дана оценка личности М., которая продолжительное время занимается прокатом DVD-дисков и у которой есть опыт работы в этой сфере деятельности.

Индивидуальный предприниматель М. может отличить DVD-диск с признаками контрафактности от лицензионного диска, поскольку отличия не только визуальные (заключение эксперта от 26 апреля 2007г.), но и стоимостные. Кроме этого, деятельность М., связанная с прокатом DVD-дисков, ранее была предметом разбирательств в суде, и этому вопросу также соответствующая оценка не дана.

В заключительной части протеста указано, что суд необоснованно вернул изъятые диски предпринимателю, поскольку есть все основания для их уничтожения.

В обоснование этого довода обращено внимание суда, что передача в последующий оборот контрафактной продукции, даже при отсутствии состава правонарушения в действиях лица, противоречит принципам законодательства об административных правонарушениях (ст.1.2 КоАП) и гражданского законодательства (ст.1252 ГК) в части защиты законных экономических интересов физических и юридических лиц.

По итогам рассмотрения по протесту прокурора дела об административном правонарушении коллегия по гражданским делам Краснодарского краевого суда отменила постановление Павловского районного суда от 16 октября 2007г., указав, что оно незаконно и индивидуальный предприниматель М. подлежит привлечению к административной ответственности по ч.1 ст.7.12 КоАП. [17]

**Заключение**

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

В объективном смысле авторское право представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих отношения по поводу создания использования произведений науки, литературы и искусства.

В субъективном смысле авторское право – те личные имущественные и неимущественные права, которые принадлежат лицам, создавшим произведения литературы, науки и искусства.

Как и всякий другой правовой институт, авторское право имеет принципы:

Свобода творчества. Позволяет автору выбирать интересующую его тему, форму будущего произведения, метод создания, использовать произведения всеми дозволенными законом способами. Конституционное законодательство гарантирует свободу научного, технического и художественного творчества путем широкого развертывания научных исследований, изобретательской и рационализаторской работы, развития литературы и искусства. В Конституции РФ закреплено:

1. Каждому гарантируется свобода литературного, научного, технического и других видов творчества, преподавания. Интеллектуальная собственность охраняется законом.
2. Каждый имеет право на участие в культурной жизни и пользованием учреждениями культуры, на доступ к культурным ценностям.
3. Каждый обязан заботиться о сохранности исторического и культурного наследия. Беречь памятники истории и культуры.

Принцип сочетания личных интересов с интересами всего общества. Принцип моральной и материальной заинтересованности в использовании произведений. Материальное поощрение: государственные и именные премии.

Принцип всемирной охраны права и законного интереса авторов. Отражен не только в нормах права, но и в нормах, обеспечивающих защиту нарушенных авторских прав.

Нормы авторского права содержаться в различных законодательных и нормативных актах федерального и республиканского значения. Гражданское законодательство устанавливает принципиальные положения по вопросам, требующим единообразного решения во всех республиках. Такое единства предопределено и необходимостью участия в международных конвенциях об охране авторских прав Вместе с тем Конституция РФ относит "правовое регулирование интеллектуальной собственности" к совместному ведению Федерации и республик в ее составе.

Субъектами авторского права признаются авторы произведений, литературы и искусства, а также иные правообладатели авторского права: наследники авторов, работодатели авторов служебных произведений, издатели некоторых видов произведений, правопреемники юридических лиц, правообладатели объектов авторского права.

В соответствии с законодательством РФ авторское право распространяется на произведения:

* обнародованные и не обнародованные, по нахождению в объективной форм на территории РФ, независимо от гражданства авторов и правопреемников;
* на произведения, обнародованные и не обнародованные по нахождению в какой-либо объективной форме за пределами РФ, и признается за авторами - гражданами РФ, и их правопреемниками;
* на произведения, обнародованные или не обнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме за пределами РФ, и признается за авторами и их приемниками, - гражданами других государств в соответствии с международными договорами РФ.

При представлении РФ правовой охраны произведению в соответствии с международными договорами РФ автор произведения определяется по законодательству государства, на территории которого имел место юридический факт, послуживший основанием для обладания авторским правом.

Авторские права распространяются на произведения: науки; фотографические; декоративно-прикладного искусства; архитектуры; сценографического искусства; живописи; скульптуры; графики; дизайна; графических рассказов; аудиовизуальные, музыкальные (с текстами и без текстов); хореографии и пантомимы; драматические и музыкально-драматические; переводы; литературные; для ЭВМ; производные, сборники и т.д.

Права авторов произведений литературы, науки и искусства делятся на личные и имущественные. Личные права охватывают право на авторство, на авторское имя, на неприкосновенность произведение и имени автора, право на опубликование. Имущественным считают право на воспроизведение и распространение произведения, на авторское вознаграждение.

Личные и имущественные права тесно переплетены, каждое принадлежащее автору право призвано в той или иной мере охранять как его имущественные, так и неимущественные интересы.

Очень важным аспектом является собственно защита авторских прав, под которой следует понимать совокупность мер, направленных на признание и восстановление этих прав при их нарушении или оспаривании. Действующее законодательство содержит достаточно подробную регламентацию видов, форм, средств и способов защиты авторских и смежных прав. Судебный порядок защиты авторских прав наиболее распространен. Его основу составляет исковое производство. В исковом заявлении указывается, какие права автора нарушены (личные неимущественные или имущественные). Исковые требования неимущественного характера связаны с восстановлением личных прав автора, а исковые требования имущественного характера – со взысканием авторского вознаграждения или убытков. Возможны иски, в которых одновременно заявлены требования о восстановлении личных неимущественных интересов и имущественных прав.

**Список использованной литературы**

**Нормативно-правовые акты**

1. Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений. Женева: ВОИС. № 287(R). 1996. С. 8.
2. Договор ВОИС по авторскому праву. Женева: ВОИС. № 226(К). 2000. С. 8, 21.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (в ред. Федеральных законов от 01.12.2007 N 318-ФЗ, от 30.06.2008 N 104-ФЗ).
4. Декрет Совета Народных Комиссаров «О научных, литературных, музыкальных и художественных произведениях». 26 ноября 1918 г. // Собрание Узаконений. 1918. № 86. Ст. 900.
5. Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. 1992. № 42. Ст. 2325.
6. Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. 1993. № 32. Ст. 1242.
7. Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах». М.: «Республика», 1993. С. 7.

**Учебная и научная литература**

1. Антимонов Б.С., Флейшиц Е.А. Авторское право. — М.: Госуд. изд-во юр. литературы, 2007.
2. Гаврилов Э.П. Авторское право. Издательские договоры. Авторский гонорар. — М.: Юрид.лит., 2008. С.8.
3. Гражданское право. Учебник. / Под ред. С.А.Сударикова,. — М.: Проспект, 2009.
4. Иоффе О.С. Основы авторского права. — М.: изд-во "Знание", 2008.
5. Камышев В.Г. Права авторов литературных произведений. — М.: Изд. юрид. литература, 2008.
6. Канторович А.Я. Авторское право на литературные, музыкальные, художественные и фотографические произведения. — Петроград, 1916. С.X.
7. Материалы научно-практической конференции «Авторские и смежные права в России. Тенденции развития». 30 сентября 1995г. М.: РАО. С. 10-15, 20-24.
8. Международные конвенции об авторском праве. Комментарий. М.: «Прогресс». 1982. С. 406.
9. «Охрана и защита авторских прав», С.П. Гришаев, «Законность», 2008, № 10., Материал подготовлен с использованием правовых актов по состоянию на 18.01.2008.
10. «Применение законодательства о защите авторских и смежных прав» Р.Колониченков, Е. Пилипенко, «Законность», 2008, № 9.
11. Сергеев А.П. Авторское право России. — СПб, 2006. С.3.
12. Сергеев А.П. Авторское право России. — СПб, 2007. С.3.
13. Труды по интеллектуальной собственности. Т. I. Проблемы интеллектуальной собственности в Гражданском кодексе России. М.: Институт международного права и экономики им. А. С. Грибоедова, 1999. С. 36—40;
14. Шершеневич Г.Ф. Авторское право на литературные произведения. — Казань, 2008. С.28.
15. Berne Convention for the Protection of the Literary and Artistic Works. Geneva .WIPO. N0. 287(Е). 1999. Р. 8.