**Новации авторского права**

Курсовая работа по дисциплине «Гражданское право»

Выполнил: студент 3-го курса очной формы обучения юридического факультета группа 321 М.В. Буторина

Санкт-Петербургский имени В.Б. Бобкова филиал Российской таможенной академии

Санкт-Петербург 2008

**Введение**

Данная курсовая работа посвящена новациям авторского права. В работе пойдет речь об основных новеллах в сфере авторского права, которые появились в связи с вступлением в силу Части четвертой ГК РФ.

Целью данной работы является определение новелл авторского права и соответствующих выводов.

В связи, с чем задачами является определение понятия «авторского права», его особенностей, обозначение действующей законодательной базы в сфере авторского права, поиск статей, которые изменились и (или) обновились в связи с принятием части четвертой ГК РФ.

С 1 января 2008 г. вступила в силу Часть четвертая Гражданского кодекса Российской Федерации. Часть четвертая ГК РФ состоит из одного раздела VII «Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации» (9 глав, 327 статей), который объединяет и систематизирует законодательство Российской Федерации в области правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации. Часть четвертая ГК РФ основана на концепции полной кодификации действующего гражданского законодательства об интеллектуальной собственности. В нее включены положения всех специальных законов в области правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации.

Как отмечает Е.А. Суханов, «именно в России впервые сформирована законченная законодательная система гражданско-правового регулирования, которая в своей принципиальной основе может служить образцом современной гражданско-правовой кодификации»[[1]](#footnote-1).

По мнению экспертов, вступление в действие этого документа поможет решить в России задачи регулирования оборота интеллектуальной собственности. Кроме того, как считают специалисты, документ в целом упорядочит законодательство в интеллектуальной сфере и приведет его в соответствие с международными нормами.

**Глава I. Общие положения авторского права**

1.1. Понятие авторского права и его особенности

Авторское право представляет собой совокупность норм гражданского и иных отраслей права, которые регулируют отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства. Применительно к конкретным лицам авторское право понимается как совокупность принадлежащих автору имущественных и личных неимущественных прав в отношении созданного им творческим трудом произведения науки, литературы и искусства, обладающим новизной и оригинальностью.

Особенностями авторского права является совокупность его функций и принципов. В качестве основных задач (функций) авторского права чаще всего в юридической литературе называют две следующие задачи. С одной стороны, авторское право должно стимулировать деятельность по созданию произведений науки, литературы и искусства. В этих целях авторское право способствует созданию условий для занятия творческим трудом, обеспечивает правовое признание и охрану достигнутых творческих результатов, закрепление за авторами прав на использование созданных ими произведений и получение доходов и т.д. С другой стороны, задачей авторского права считается создание условий для широкого использования произведений в интересах общества. Иными словами, повышение уровня охраны прав авторов ни в коем случае не должно препятствовать использованию их произведений в целях образования и просвещения или служить помехой в стремлении самой широкой аудитории читателей, зрителей, слушателей знакомиться с ними.

Помимо общественной важности авторского права, необходимо выделить его необычный характер. Объекты авторского права являются результатами интеллектуальной деятельности. В связи с чем возникают сложности с регистрацией прав на некоторые объекты и защитой данного вида права.

Функции авторского права тесным образом связаны с его принципами. Принципы авторского права — это его основные начала, отправные идеи, которые обладают универсальностью, высшей императивностью и общезначимостью. Они как бы пронизывают содержание всей системы авторского права, предопределяют всю юрисдикционную деятельность и воплощаются в субъективных правах и обязанностях участников авторских правоотношений. Не будучи закрепленными в конкретных статьях Гражданского кодекса, принципы авторского права выводятся из анализа всей совокупности авторско-правовых норм. Знание принципов позволяет ориентироваться в обширном авторском законодательстве, правильно толковать и применять на практике отдельные его нормы, а также решать вопросы, на которые нет прямого ответа в действующем законодательстве. Представляется, что к числу основных принципов российского авторского права, отраженных в содержании его норм на современном этапе развития, относятся следующие положения.

Во-первых, принципом авторского права может и должен считаться принцип свободы творчества, который прямо закреплен статьей 44 Конституции РФ. Данный принцип, лишь недавно наполненный реальным содержанием, пронизывает собой все авторское законодательство и конкретизируется в целом ряде его норм. Так, известно, что свобода творчества несовместима с цензурой произведений науки, литературы и искусства. В настоящее время цензура в России запрещена в законодательном порядке. Например, ст. 3 Закона РФ «О средствах массой информации» от 27 декабря 1991 г. устанавливает, что «требование от редакции средства массовой информации со стороны должностных лиц, государственных органов, учреждений или общественных организаций предварительно согласовывать сообщения и материалы (кроме случаев, когда должностное лицо является автором или интервьюируемым), а равно наложение запрета на распространение сообщений и материалов, их отдельных частей, - не допускаются»[[2]](#footnote-2).

Обеспечивая свободу творчества, авторское право охраняет все произведения науки, литературы и искусства независимо от их назначения, достоинств и способа выражения. Творцы произведений свободны в выборе темы, сюжета, жанра и формы воплощения создаваемых ими понятий или художественных образов, а также самостоятельно решают вопросы о выпуске своего произведения в свет, придании произведению окончательной формы и т.п.

Во-вторых, следующим принципом авторского права является сочетание личных интересов автора с интересами общества. Хотя данный принцип, безусловно, проявляется и в других институтах права интеллектуальной собственности и гражданского права в целом, в авторском праве он имеет особое значение. Общеизвестно, что в основе авторского права лежит признанное за автором монопольное право на использование созданного им произведения. Определение разумных границ этой монополии на протяжении веков являлось одной из главных проблем авторского права. В настоящее время уже никто не утверждает, что авторы должны иметь неограниченный контроль за использованием своих произведений. Ничем не ограниченная монополия необходима и возможна лишь в отношении не обнародованных произведений. Если же произведение с согласия автора стало доступно для всеобщего сведения, его права на произведение не могут быть столь обширными, чтобы полностью игнорировались интересы других граждан и общества в целом. Законы демократического общества не только гарантируют охрану интеллектуальной собственности, но и закрепляют право членов общества на участие в культурной жизни и пользование достижениями культуры (п. 2 ст. 44 Конституции РФ).

В-третьих, в качестве одного из принципов российского авторского права может быть выдвинуто положение о неотчуждаемости личных неимущественных прав автора. В этом состоит одно из существенных отличий российского авторского права от авторского права ряда зарубежных стран. По российскому авторскому законодательству личные неимущественные права автора (право авторства, право на имя и пр.) не могут перейти к другим лицам, даже если сам автор и выразил на это свое согласие. Подобное соглашение не будет иметь юридической силы и является недействительным. Поэтому даже в тех случаях, когда произведение создано в порядке выполнения служебного задания, личные неимущественные права сохраняются за автором и должны быть во всех случаях обеспечены. Этими же соображениями продиктованы нормы российского законодательства, устанавливающие, что право авторства, право на авторское имя, право на защиту репутации автора не переходят по наследству, что в случаях так называемого «свободного» использования произведений обязательно указание имени автора и т.д. Что касается имущественных прав авторов, то они могут передаваться другим лицам по авторскому договору, в порядке наследования, а также в силу закона (свободное использование произведений)[[3]](#footnote-3).

Таким образом, авторское право в России регулируется и охраняется Частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации от 18 декабря 2006 года N 230-ФЗ. В Кодексе прямо указывается, что авторское право носит исключительный характер, из чего следует, что объекты авторского права – это, по сути, объекты интеллектуальной собственности. Авторское право распространяется на произведения науки, литературы, искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинства произведения, а также от способа его выражения.

То есть авторское право решает проблему разумного сочетания прав автора на произведение и возможностью использования его обществом.

1.2.Действующее законодательство об авторском праве

В связи с полной кодификацией признаются утратившими силу с 1 января 2008 г. «Патентный закон Российской Федерации» от 23 сентября 1992 года №3517-1, Закон «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 23 сентября 1992 года №3520-1, Закон «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» от 23 сентября 1992 года №3523-1, Закон «О правовой охране топологий интегральных микросхем» от 23 сентября 1992 года №3526-1, Закон «Об авторском праве и смежных правах» от 9 июля 1993 года №5351-1, Закон «О селекционных достижениях» от 6 августа 1993 года №5605-1. Кроме того, признаются недействующими на территории Российской Федерации Основы гражданского законодательства 1991 г., в которых до 1 января 2008 г. действовал раздел V «Право на изобретение и другие результаты творчества, используемые в производстве», а также признается утратившим силу ГК РСФСР 1964 г., в котором до 1 января 2008 г. действовали разделы IV «Авторское право», V «Право на открытие» и VI «Право на изобретение, рационализаторское предложение и промышленный образец».

На сегодняшний день, после вступления в силу Части четвертой Гражданского кодекса, законодательство об авторском праве выглядит следующим образом. По-прежнему главенствующую роль играет Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 года. В ней содержатся статьи регулирующие отношения в сфере интеллектуальной собственности, а именно: каждому гарантируется свобода мысли и слова; никто не может быть принужден к выражению своих мнений и убеждений или отказу от них; каждый имеет право свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом; гарантируется свобода массовой информации. Цензура запрещается (ч.1,3,4,5 ст.29, ч.1 ст.34, ст.44, ч.1,3 ст.46. Конституция РФ от 12.12.1993).

Далее идут международно-правовые акты: «Всемирная Конвенция об авторском праве» (Женева, 6 сентября 1952 года). Конвенция установила, что «каждое договаривающееся государство обязуется принять меры, необходимые для обеспечения достаточной и эффективной охраны прав и авторов и всех других обладателей, авторских прав на литературные, научные и художественные произведения, как-то: произведения письменные, музыкальные, драматические и кинематографические, произведения живописи, графики и скульптуры». «Конвенция, учреждающая всемирную организацию интеллектуальной собственности» (Подписана в Стокгольме 14 июля 1967 года и изменена 2 октября 1979 года). Конвенцией учреждается Всемирная Организация Интеллектуальной Собственности. Целями данной организации являются: содействие охране интеллектуальной собственности во всем мире путем сотрудничества государств и в соответствующих случаях во взаимодействии с любой другой международной организацией; обеспечение административного сотрудничества Союзов. Следующим международно-правовым актом является «Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений» от 9 сентября 1886 года (измененная 28 сентября 1979 г.). Страны, к которым применяется Конвенция, образуют Союз по охране прав авторов на их литературные и художественные произведения. В статье 2 определен перечень охраняемых произведений. К ним относятся: литературные и художественные произведения; возможное требование фиксации; производные произведения; официальные тексты; сборники; обязательство об охране: лица, пользующиеся охраной; произведения прикладного искусства и промышленные образцы; новости. Определены критерии для предоставления охраны, личные неимущественные права: требовать признания авторства; возражать против определенных изменений и других действий, нарушающих права; после смерти автора; средства защиты и пр. Другим международно-правовым актом является «Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм» от 29 октября 1971 года (заключена в Женеве 29.10. 1971). Главный принцип, которой состоит в том, что «каждое государство - участник обязуется охранять интересы производителей фонограмм, являющихся гражданами других государств - участников, от производства копий фонограмм без согласия производителя и от ввоза таких копий всякий раз, когда упомянутые производство или ввоз осуществляются с целью их распространения среди публики, а также от распространения этих копий среди публики». Не менее важным международно-правовым актом является Соглашение стран СНГ от 24 сентября 1993 года «О сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав». В статье 1 определена направленность Соглашения: «Государства - участники обеспечивают на своих территориях выполнение международных обязательств, вытекающих из участия бывшего Союза ССР во Всемирной конвенции об авторском праве (в редакции 1952 года), исходя из того, что дата вступления в силу указанной Конвенции для бывшего Союза ССР (27 мая 1973 года) является датой, с которой каждое Государство - участник считает себя связанным ее положениями. Каждое Государство - участник направит об этом необходимое заявление Генеральному директору Организации Объединенных Наций по вопросам образования, науки и культуры (ЮНЕСКО)».

На другой ступени законодательных актов находятся первая, вторая, третья и четвертая части Гражданского кодекса Российской Федерации, а именно статьи, регламентирующие сферу авторского права. Первая часть ГК РФ в ст.2 говорит о личных неимущественных правах: «гражданское законодательство определяет правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальной собственности), регулирует договорные и иные обязательства, а также другие имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников»[[4]](#footnote-4), также часть первая ГК РФ закрепляет общие принципы свободы договора (ст.421 ГК РФ часть 1). Во второй части упоминается о договоре коммерческой концессии. Т.е. «право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс принадлежащих правообладателю исключительных прав, включающий право на товарный знак, знак обслуживания, а также права на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав, в частности на коммерческое обозначение, секрет производства (ноу-хау)» - ст. 1072 ГК РФ[[5]](#footnote-5). Также к сфере авторского права относят договор о возмездном оказании услуг. По которому исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги (ст.779 ГК РФ). Часть третья ГК РФ в ст.1110 закрепила право универсального правопреемства. В четвертой же части Гражданского кодекса несмотря на то, что она полностью посвящена интеллектуальной собственности, в одну отдельную главу выделено регулирование авторского права.

Налоговый кодекс Российской Федерации (часть 2) от 5 августа 2000 года N 117-ФЗ применительно к авторскому праву относит статью 208. Данная статья к доходам, полученным от источников РФ относит доходы, полученные от использования в Российской Федерации авторских или иных смежных прав[[6]](#footnote-6).

Статья 7.12 КоАП РФ говорит о том, что за незаконный ввоз, продажу, сдачу в прокат или иное незаконное использование экземпляров произведений или фонограмм в целях извлечения дохода, в соответствии с законодательством Российской Федерации об авторском праве и смежных правах наступает административная ответственность[[7]](#footnote-7).

В статье 146 Уголовного кодекса РФ предусматривается уголовная ответственность за присвоение авторства (плагиат), незаконное использование объектов авторского права или смежных прав (приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведений или фонограмм) в целях сбыта, совершенные в крупном размере[[8]](#footnote-8).

Таможенный кодекс РФ предусматривает существование реестра объектов интеллектуальной собственности (ст.395). Объекты интеллектуальной собственности, в отношении которых федеральной службой, уполномоченной в области таможенного дела, принято решение о принятии мер в соответствии с главой 38 ТК РФ, вносятся в таможенный реестр объектов интеллектуальной собственности. За включение в реестр плата не взимается. Объект интеллектуальной собственности подлежит исключению из реестра в следующих случаях: по желанию правообладателя (его представителя); по истечении срока правовой охраны объекта интеллектуальной собственности; если правообладатель в течение сроков приостановления выпуска товаров (статья 397) не обратился в уполномоченный в соответствии с законодательством Российской Федерации орган за защитой своих прав. Федеральная служба, уполномоченная в области таможенного дела, обеспечивает опубликование перечня объектов интеллектуальной собственности, включенных в реестр, в своих официальных изданиях[[9]](#footnote-9).

Далее остановимся на законах, которые не утратили силу в части авторского права после принятия четвертой части ГК РФ. Это Закон «Об изобретениях СССР» от 31 мая 1991 года № 2213-1 и Закон «О средствах массовой информации» от 27 декабря 1991 года №2124-1. Статья 38 Закона «Об изобретениях СССР» в части авторского права затрагивает вопрос о переходе прав автора изобретения (патентообладателя) по наследству «право на подачу заявки и патент на изобретение, исключительное право на использование изобретения, а также право на вознаграждение и доходы от использования изобретения переходят по наследству»[[10]](#footnote-10). Статья 42 Закона «О средствах массовой информации» суть, которой заключается в том, что: редакция обязана соблюдать права, на используемые произведения включая авторские права, издательские права; письмо, адресованное в редакцию, может быть использовано в сообщениях и материалах данного СМИ, если при этом не искажается смысл письма и не нарушаются положения Закона; никто не вправе обязать редакцию опубликовать отклоненное ею произведение, письмо, другое сообщение или материал, если иное не предусмотрено законом[[11]](#footnote-11).

Далее приведем перечень действующих постановлений Правительства, приказов, информационных писем, писем ФНС и определений суда в отношении авторских прав. Постановление Правительства от 21 марта 1994 г. N 218 «О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства». Постановление Правительства от 17 мая 1996 г. N 614 « О ставках вознаграждения исполнителям за некоторые виды использования исполнения (постановки)». Постановление Правительства от 19 января 1998 г. N 55 (в ред. от 27.03.2007 N 185) «Об утверждении правил продажи отдельных видов товаров, перечня товаров длительного пользования, на которые распространяется требование покупателя о безвозмездном предоставлении ему на период ремонта или замены аналогичного товара, и перечня непродовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих возврату или обмену на аналогичный товар других размера, формы, габарита, фасона, расцветки или комплектации», в части особенностей продажи экземпляров аудиовизуальных произведений и фонограмм, программ для электронных вычислительных машин и баз данных сведения об обладателе авторского права и (или) смежных прав на аудиовизуальное произведение, фонограмму, программу для электронных вычислительных машин и базу данных, а именно «не допускается продажа экземпляров аудиовизуальных произведений, фонограмм, программ для электронных вычислительных машин и баз данных при осуществлении розничной торговли с использованием лотков и палаток; сведения об обладателе авторского права и (или) смежных прав на аудиовизуальное произведение, фонограмму, программу для электронных вычислительных машин и базу данных»[[12]](#footnote-12). Постановление Правительства от 29 мая 1998 года «О минимальных ставках вознаграждения авторам кинематографических произведений, производство (съемка) которых осуществлено до 3 августа 1992 г.»

Приказ Роспатента от 25 февраля 2003 г. N 25 «О правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на официальную регистрацию программы для ЭВМ и заявки на официальную регистрацию базы данных». Приказ Роспатента от 3 апреля 2003 г. N 51 « О правилах выдачи дубликата патента Российской Федерации на изобретение, промышленный образец, полезную модель, свидетельства на полезную модель, товарный знак, знак обслуживания, право пользования наименованием места происхождения товара, охранного документа СССР и свидетельства об официальной регистрации программы для ЭВМ, базы данных или топологии интегральных микросхем».

Письмо ФНС от 23 мая 2005 г. N 03-4-03/844/28 «О налогообложении передачи исключительных имущественных авторских прав, выраженное на материальном носителе. Письмо ФНС от 15 сентября 2005 г. N 04-2-03/128 «Налогообложение доходов авторов и исполнителей». Письмо ФНС от 11 апреля 2006 г. N 05-1-02/135@ «О налогообложении ЕСН вознаграждений, выплачиваемых по авторским договорам». Письмо ФНС от 24 апреля 2006 г. N 04-1-03/227 «Об уплате налога на доходы физических лиц». Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 28 сентября 1999 г. N 47 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» п.9. Постановление Пленума Верховного суда Российской Федерации от 19 июня 2006 г. N 15 «О вопросах, возникших у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с применением законодательства об авторском праве и смежных правах» п.16-44.

Таким образом, исследовав действующую законодательную базу в сфере авторского права, мы можем отметить, значительное сокращение нормативно-правовых актов, регулирующих отношения в сфере интеллектуальной собственности. Это произошло в связи с принятием IV части ГК РФ. На взгляд автора это не является недостатком, т.к. сохранилось большое количество международно-правовых актов, играющих важную роль в регулировании отношений в сфере интеллектуальной собственности. Положительным можно считать включение некоторых положений специальных законов в IV часть ГК РФ, что упрощает поиск необходимых норм.

**Глава II. Основные новеллы авторского права**

2.1 Технические новеллы авторского права

Сравнивая некоторые нормы ФЗ «Об авторском праве и смежных правах» и четвертой части ГК РФ мы остановимся на следующих вопросах для сравнительного анализа. По вопросу сферы действия исключительного права ФЗ в ч.4 ст.5 установил, что: «предоставление на территории Российской Федерации охраны произведению в соответствии с международными договорами Российской Федерации осуществляется в отношении произведений, не перешедших в общественное достояние в стране происхождения произведения вследствие истечения установленного в такой стране срока действия авторского права и не перешедших в общественное достояние в Российской Федерации вследствие истечения предусмотренного ФЗ «Об авторском праве и смежных правах» срока действия авторского права, а в IV части ГК ч.4 ст.1256: «предоставление на территории Российской Федерации охраны произведениям в соответствии с международными договорами Российской Федерации осуществляется в отношении произведений, не перешедших в общественное достояние в стране происхождения произведения вследствие истечения установленного в такой стране срока действия исключительного права на эти произведения и не перешедших в общественное достояние в Российской Федерации вследствие истечения предусмотренного IV частью ГК срока действия исключительного права на них». Таким образом, сравнив данные нормы, мы видим, что в ФЗ используется понятие «авторское право», а в IV части ГК РФ «исключительное право», несколько изменились и названия статей: в ФЗ «Сфера действия авторского права», а в ГК «Действие исключительного права на произведения науки, литературы и искусства на территории РФ».

В отношении объектов авторских прав ФЗ «Об авторском праве и смежных правах» в ч.1 ст.7 «Произведения, являющиеся объектами авторского права» устанавливал, что объектами авторского права являются: «литературные произведения (включая программы для ЭВМ); драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения; хореографические произведения и пантомимы; музыкальные произведения с текстом или без текста; аудиовизуальные произведения (кино-, теле- и видеофильмы, слайдфильмы, диафильмы и другие кино - и телепроизведения); произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства; произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства; произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства; фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии; географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам; другие произведения». В то время как IV часть ГК РФ в отдельный абзац выносит программы для ЭВМ, которые охраняются как литературные произведения. Также не дается конкретизации в отношении аудиовизуальных произведений, а именно «кино-, теле- и видеофильмы, слайдфильмы, диафильмы и другие кино - и телепроизведения» в отличие от норм ФЗ (ч.1 ст.1259). В отношении производных произведений в IV части эта конкретика также отсутствует, а именно «переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки и другие переработки произведений науки, литературы и искусства», в то время как в ФЗ она есть. Сравнивая ч.2 ст.6 «Объект авторского права. Общие положения» ФЗ и ч.3 ст.1259 IV части ГК РФ опять наблюдаем более конкретное обозначение объектов авторского права в ФЗ, но смысл при этом не изменился. Также статья ГК РФ объединила в себе сразу две статьи ФЗ «Об авторском праве и смежных правах» ст. ст.: 6, 7.

В отношении объектов, не являющихся объектами авторского права, ФЗ «Об авторском праве и смежных правах» выделял такие объекты отдельно (ст.8 ФЗ), в то время как данный перечень предусмотрен в IV части ГК РФ в одной 1259 статье. Список произведений, не являющихся объектами авторского права не конкретизирован в ФЗ в отличие от части четвертой ГК РФ.[[13]](#footnote-13)

Что касается перевода, иных производных произведений и составных произведений, то здесь в ФЗ «Об авторском праве и смежных правах» в ч.1 ст. 12 дается узкий перечень, что именно относится к производным произведениям. А в кодексе он расширен, а именно добавились «обработка, экранизация, инсценировка» ч.1 ст.1260. Такая же техническая новелла предусмотрена ч. 2 ст.1260 ГК РФ, сравнивая ее со ст.11 ФЗ мы видим, во-первых, это не соответствие названий статей ч.1 ст.11 «Авторское право составителей сборников и других составных произведений» IV часть ГК РФ ст.1260 «Переводы, иные производные произведения. Составные произведения». Во-вторых, в ГК конкретизируется составное произведение: «антологии, энциклопедии, базы данных, атласы».

Рассматривая ч.3 ст. 13 ФЗ «Об авторском праве и смежных правах» и ч.3 ст. 1263 ГК РФ замечаем различные наименования статей: в ФЗ «Авторское право на аудиовизуальные произведения», а в ГК «Аудиовизуальное произведение». Далее замечаем, что «автор музыкального произведения» переименован в «композитора». Статья 18 ФЗ «Об авторском праве и смежных правах» от 9 июля 1993 года №5351-1 «Воспроизведение произведения в личных целях без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения» отличается от статьи 1273 ГК РФ «Свободное воспроизведение произведения в личных целях» исключительно названием.

В отношении свободного использования произведений путем репродуцирования IV часть объединила в пп.2 ч.1 ст. 1275 пункты 2 и 3 ст.20 ФЗ «Об авторском праве и смежных правах». Вот как это выглядит: IV часть ГК РФ ст. 1275 «Допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования репродуцирование в единственном экземпляре без извлечения прибыли: отдельных статей и малообъемных произведений, правомерно опубликованных в сборниках, газетах и других периодических изданиях, коротких отрывков из правомерно опубликованных письменных произведений (с иллюстрациями или без иллюстраций) - библиотеками и архивами по запросам граждан для использования в учебных или научных целях, а также образовательными учреждениями для аудиторных занятий». ФЗ "Об авторском праве и смежных правах" ст. 20 «допускается без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования репродуцирования в единичном экземпляре без извлечения прибыли: отдельных статей и малообъемных произведений, правомерно опубликованных в сборниках, газетах и других периодических изданиях, коротких отрывков из правомерно опубликованных письменных произведений (с иллюстрациями или без иллюстраций) библиотеками и архивами по запросам физических лиц в учебных и исследовательских целях; отдельных статей и малообъемных произведений, правомерно опубликованных в сборниках, газетах и других периодических изданиях, коротких отрывков из правомерно опубликованных письменных произведений (с иллюстрациями или без иллюстраций) образовательными учреждениями для аудиторных занятий».

Таким образом, мы видим что смысл и содержание приведенных статей не изменились, а технические новации выразились в смене названий статей, замене некоторых терминов синонимами и изменении порядка слов в предложении.

2.2. Абсолютные новеллы авторского права

Глава 70 ГК РФ посвящена правовому регулированию отношений в сфере авторского права. Первое, что бросается в глаза при характеристике гл. 70 ГК в ее сравнении с Законом РФ "Об авторском праве и смежных правах", это то, что в нем отсутствуют некоторые из понятий, приводимых ранее в Законе. Так, в Кодексе не дано разъяснений таким категориям, как:

- воспроизведение фонограммы, под которым ранее понималось изготовление одного или более экземпляров фонограммы или ее части на любом материальном носителе;

- последующая передача в эфир, что означало в соответствии с ранее действовавшим законодательством последующую передачу в эфир ранее переданных в эфир произведений, фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания;

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

- экземпляр произведения - копия произведения, изготовленная в любой материальной форме[[14]](#footnote-14).

В соответствии с новым законодательством исключительное право на произведения науки, литературы и искусства распространяется: на произведения, обнародованные за пределами территории Российской Федерации или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме за пределами территории Российской Федерации, и признается на территории Российской Федерации за авторами (их правопреемниками) - гражданами других государств и лицами без гражданства в соответствии с международными договорами Российской Федерации (ст. 1256 п.1 пп.3 ГК РФ).

По сути, все три указанных случая дублируют положения ранее действовавшего законодательства, единственным дополнением является расширение в пункте 3 круга лиц, на которые распространяется исключительное право на произведения науки, литературы и искусства и включение в него лиц без гражданства.

В соответствии с п. 7 ст. 1259 ГК РФ авторские права распространяются на часть произведения, на его название, на персонаж произведения. И если предоставление правовой охраны названию произведения подтверждается судебной практикой[[15]](#footnote-15), то предоставление правовой охраны персонажу произведения - новелла части четвертой ГК РФ. Правовая охрана предоставляется персонажам произведений при условии, что последние представляют собой самостоятельный творческий результат и выражены в объективной форме.

Кроме того, уточнен круг соавторов произведения. Из него исключены лица, оказавшие автору исключительно техническое, организационное, материальное или иное содействие, не являющееся творческой деятельностью, т.е. объектами авторского права (ч.5 ст.1259 ГК РФ). Соавторы наделены правом самостоятельной защиты прав на произведение (ч.4 ст.1258 ГК РФ)[[16]](#footnote-16).

В соответствии с новым законом объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения. В данном случае по сравнению с формулировками статьи 6 Закона «Об авторском праве и смежных правах» от 9 июля 1993 года №5351-1 рассматриваемая редакция фактически не претерпела существенных изменений. Итак, к объектам авторских прав ч. 4 ГК РФ относит: произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов; К объектам авторских прав также относятся: программы для ЭВМ, которые охраняются как литературные произведения. Ранее правовое положение данных объектов интеллектуальной собственности регулировалось Законом РФ "О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных"; 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.

Авторские права распространяются как на обнародованные, так и на необнародованные произведения, выраженные в какой-либо объективной форме, в том числе в письменной, устной форме (в виде публичного произнесения, публичного исполнения и иной подобной форме), в форме изображения, в форме звуко- или видеозаписи, в объемно-пространственной форме.[[17]](#footnote-17)

Как и ранее, для возникновения, осуществления и защиты, авторских прав не требуется регистрации произведения или соблюдения каких-либо иных формальностей. Более четкая формулировка содержалась в статье 9 ФЗ «Об авторском праве и смежных правах №5351-1, в соответствии, с которой авторское право на произведение науки, литературы и искусства возникало в силу факта его создания. Для возникновения и осуществления авторского права не требовалось регистрации произведения, иного специального оформления произведения или соблюдения каких-либо формальностей. В то же время, в соответствии с новым законодательством в отношении программ для ЭВМ и баз данных возможна регистрация, осуществляемая по желанию правообладателя, которая, тем не менее, не является необходимым условием для осуществления и защиты, авторских прав. Таким образом, новеллой является возможная регистрация программ для ЭВМ и баз данных.

Новеллой принятого законодательства является также статья 1264 ГК РФ, регламентирующая правовое положение проектов официальных документов, символов и знаков, что ранее не было предусмотрено ФЗ «Об авторском праве и смежных правах» от 9 июля 1993 года №5351-1.

Несколько изменились по сравнению со статьей 6 ФЗ "Об авторском праве и смежных правах" от 9 июля 1993 года №5351-1 правила отнесения к объекту авторского права части произведения. В настоящее время авторские права распространяются на часть произведения, на его название, на персонаж произведения, если по своему характеру они могут быть признаны самостоятельным результатом творческого труда автора. То есть основной новеллой является распространение авторского права на персонаж произведения.

Статья 1298 ГК РФ в качестве особого, не известного ранее действовавшему законодательству объекта авторского права предусматривает произведения науки, литературы и искусства, созданные по государственному или муниципальному контракту. Исключительное право принадлежит исполнителю, являющемуся автором либо иным выполняющим государственный или муниципальный контракт лицом, если государственным или муниципальным контрактом не предусмотрено, что данное право принадлежит Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию, от имени которых выступает государственный или муниципальный заказчик, либо совместно исполнителю и Российской Федерации, исполнителю или субъекту Российской Федерации или исполнителю и муниципальному образованию.

Новеллой части четвертой ГК РФ является положение о том, что переводчик, составитель либо иной автор производного или составного произведения осуществляет свои авторские права при условии соблюдения прав авторов произведений, использованных для создания производного или составного произведения (ч. 3 ст. 1260). А также тезис о том, что авторские права переводчика, составителя и иного автора производного или составного произведения охраняются как права на самостоятельные объекты авторских прав независимо от охраны прав авторов произведений, на которых основано производное или составное произведение (ч. 4 ст. 1260). Т.е данные положения в принципе отсутствовали в ФЗ «Об авторском праве и смежных правах», что можно считать положительным моментом нового законодательства.

Характеризуя программы для ЭВМ и базы данных как объекты авторских прав, особо законодатель отмечает такой вид, как программы для ЭВМ и базы данных, созданные при выполнении работ по договору (ст. 1297 ГК РФ). Появление данного вида объекта авторского права также является новеллой принятого закона. Так, если программа для ЭВМ или база данных создана при выполнении договора подряда или договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ, которые прямо не предусматривали ее создание, исключительное право на такую программу или такую базу данных принадлежит подрядчику (исполнителю), если договором между ним и заказчиком не предусмотрено иное. В этом случае заказчик вправе, если договором не предусмотрено иное, использовать созданные таким образом программу или базу данных в целях, для достижения которых был заключен соответствующий договор, на условиях простой (неисключительной) лицензии в течение всего срока действия исключительного права без выплаты за это использование дополнительного вознаграждения. При передаче подрядчиком (исполнителем) исключительного права на программу для ЭВМ или базу данных другому лицу заказчик сохраняет право использования программы или базы данных.[[18]](#footnote-18)

Практически не изменилось в новом законодательстве понятие аудиовизуального произведения (ст. 1263 ГК РФ). Аудиовизуальным произведением является произведение, состоящее из зафиксированной серии связанных между собой изображений (с сопровождением или без сопровождения звуком) и предназначенное для зрительного и слухового (в случае сопровождения звуком) восприятия с помощью соответствующих технических устройств. Аудиовизуальные произведения включают: кинематографические произведения, а также все произведения, выраженные средствами, аналогичными кинематографическим (теле- и видеофильмы и другие подобные произведения), независимо от способа их первоначальной или последующей фиксации. Круг субъектов авторов аудиовизуального произведения несколько изменился. В то же время авторами аудиовизуального произведения являются: режиссер-постановщик; автор сценария; композитор, являющийся автором музыкального произведения (с текстом или без текста), специально созданного для этого аудиовизуального произведения.

Отдельно новое законодательство определяет права изготовителя аудиовизуального произведения, то есть лица, организовавшего создание такого произведения (продюсера), что является его новеллой. Его права определяются в соответствии со статьей 1240 ГК РФ как права лица, использующего результат интеллектуальной деятельности в составе сложного объекта. При этом изготовитель вправе при любом использовании аудиовизуального произведения указывать свое имя или наименование, либо требовать такого указания. При отсутствии доказательств иного, изготовителем аудиовизуального произведения признается лицо, имя или наименование которого указано на этом произведении обычным образом.

Изменения затронули и объем авторских прав. В отношении неимущественных прав по-новому выглядит право автора на защиту своего произведения. Теперь он может препятствовать всякому извращению, искажению или иному изменению произведения или его части, включая его название, а также иному посягательству, способному нанести ущерб репутации автора.[[19]](#footnote-19)

Автору принадлежит право на обнародование своего произведения, то есть право осуществить действие или дать согласие на осуществление действия, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю либо любым другим способом (ст. 1268 ГК РФ). При этом опубликованием (выпуском в свет) является выпуск в обращение экземпляров произведения, представляющих собой копию произведения в любой материальной форме, в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики исходя из характера произведения. Автор, передавший другому лицу по договору произведение для использования, считается согласившимся на обнародование этого произведения. Произведение, не обнародованное при жизни автора, может быть обнародовано после его смерти лицом, обладающим исключительным правом на произведение, если обнародование не противоречит воле автора произведения, определенно выраженной им в письменной форме (в завещании, письмах, дневниках и тому подобном).

Основной новеллой авторского права является расширение правомочий обладателя исключительного права на произведение науки, литературы и искусства, который ныне выражен в виде открытого перечня. В п. 1 ст. 1270 ГК РФ указано на то, что правообладателю принадлежит исключительное право использовать произведение в любой форме и любыми, не противоречащими закону способами, в том числе способами, указанными в п. 2 названной статьи.

Оговорка "в том числе способами, указанными в п. 2", дает основание считать перечень правомочий правообладателя открытым. В отношении правомочий обладателя исключительного права на произведение в ст. 16 Закона об авторском праве был приведен исчерпывающий перечень правомочий правообладателя. Как отмечает Э.П. Гаврилов, "фактически исключительное авторское право на использование произведения распространяется только на те формы и способы использования, которые перечислены в п. 2 и в п. 2.1. ст. 16, а не на любые формы и способы использования произведения"[[20]](#footnote-20).

Среди имущественных прав (исключительных прав) отдельно выделены права автора на передачу произведения в прокат и во временное (некоммерческое) пользование (ч.5 ст.1270).[[21]](#footnote-21)

Статья 1293 ГК РФ регламентирует такое право автора произведения, как право следования. Так, в случае отчуждения автором оригинала произведения изобразительного искусства при каждой публичной перепродаже соответствующего оригинала, в которой в качестве продавца, покупателя или посредника участвует галерея изобразительного искусства, художественный салон, магазин или иная подобная организация, автор имеет право на получение от продавца вознаграждения в виде процентных отчислений от цены перепродажи. При этом авторы пользуются правом следования также в отношении авторских рукописей (автографов) литературных и музыкальных произведений. Размер процентных отчислений, а также условия и порядок их выплаты должен определяться Правительством Российской Федерации. Право следования неотчуждаемо, но переходит к наследникам автора на срок действия исключительного права на произведение.

Новеллой части четвертой ГК РФ является детальное регулирование прав авторов произведений архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства (ст. 1294 ГК РФ). Автор произведения архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства имеет исключительное право использовать свое произведение в соответствии с пунктами 2 и 3 статьи 1270 ГК РФ, в том числе путем разработки документации для строительства и путем реализации архитектурного, градостроительного или садово-паркового проекта. Использование архитектурного, градостроительного или садово-паркового проекта для реализации допускается только однократно, если иное не установлено договором, в соответствии с которым создан проект. Проект и выполненная на его основе документация для строительства могут быть использованы повторно только с согласия автора проекта. Автор произведения архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства имеет право на осуществление авторского контроля за разработкой документации для строительства и право авторского надзора за строительством здания или сооружения либо иной реализацией соответствующего проекта. Порядок осуществления авторского контроля и авторского надзора устанавливается федеральным органом исполнительной власти по архитектуре и градостроительству. Автор произведения архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства вправе требовать от заказчика архитектурного, градостроительного или садово-паркового проекта предоставления права на участие в реализации своего проекта, если договором не предусмотрено иное. Автор произведения архитектуры вправе требовать от собственника оригинала произведения предоставления возможности осуществлять фото - и видеосъемку произведения, если иное не предусмотрено договором.

В Гражданском кодексе достаточно большое внимание уделено правовой регламентации знака охраны авторского права. Этому вопросу посвящена отдельная статья (ст. 1271 ГК РФ). Правообладатель для оповещения о принадлежащем ему исключительном праве на произведение вправе использовать знак охраны авторского права, который помещается на каждом экземпляре произведения и состоит из следующих элементов: латинской буквы "C" в окружности; имени или наименования правообладателя; года первого опубликования произведения.

Статьей 1272 ГК РФ регулируется распространение оригинала или экземпляров опубликованного произведения. Если оригинал или экземпляры правомерно опубликованного произведения введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации путем их продажи или иного отчуждения, дальнейшее распространение оригинала или экземпляров произведения допускается без согласия правообладателя и без выплаты ему вознаграждения, за исключением случая, предусмотренного статьей 1293 ГК РФ.

Создание произведения в жанре литературной, музыкальной или иной пародии либо в жанре карикатуры на основе другого (оригинального) правомерно обнародованного произведения и использование этой пародии либо карикатуры допускаются без согласия автора или иного обладателя исключительного права на оригинальное произведение и без выплаты ему вознаграждения. Данный случай является новой возможностью свободного воспроизведения произведения в личных целях, который предусматривается ч.3 ст.1274 ГК РФ.

Подробнейшим образом вновь принятое законодательство в области интеллектуальной собственности регламентирует возможности свободного использования произведений. Статьей 1275 ГК РФ предусматривается свободное использование произведения путем репродуцирования. При этом в ч. 4 ГК РФ на законодательном уровне дается определение понятию репродуцирования, что само по себе является новеллой российского законодательства. Так, под репродуцированием (репрографическим воспроизведением) понимается факсимильное воспроизведение произведения с помощью любых технических средств, осуществляемое не в целях издания. Репродуцирование не включает воспроизведение произведения или хранение его копий в электронной (в том числе в цифровой), оптической или иной машиночитаемой форме, кроме случаев создания с помощью технических средств временных копий, предназначенных для осуществления репродуцирования. По сравнению с ранее действовавшим законодательством перечень случаев использования произведения путем репродуцирования несколько сократился. Так, исключена такая возможность использования как воспроизведение отдельных статей и малообъемных произведений, правомерно опубликованных в сборниках, газетах и других периодических изданиях, коротких отрывков из правомерно опубликованных письменных произведений (с иллюстрациями или без иллюстраций) образовательными учреждениями для аудиторных занятий.

Как и ранее, новое законодательство допускает: без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения воспроизведение произведения для осуществления производства по делу об административном правонарушении, для производства дознания, предварительного следствия или осуществления судопроизводства в объеме, оправданном этой целью - ст. 1278 ГК РФ. (Ранее допускалось свободное воспроизведение для судебных целей ст. 23 ФЗ «Об авторском праве и смежных правах»).[[22]](#footnote-22)

Таким образом, новое законодательство значительно расширяет случаи свободного воспроизведения произведений, так как ранее предусматривалось только воспроизведение произведений для судебного производства в объеме, оправданном данной целью.

Новым законом допускается свободное воспроизведение программ для ЭВМ и баз данных, а также декомпилирование программ для ЭВМ (ст. 1280 ГК РФ). Новеллой принятого законодательства является право лица, правомерно владеющего экземпляром программы для ЭВМ, без согласия правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения изучать, исследовать или испытывать функционирование такой программы в целях определения идей и принципов, лежащих в основе любого элемента программы для ЭВМ, путем внесения в программу для ЭВМ или базу данных изменений исключительно в целях их функционирования на технических средствах пользователя и осуществлять действия, необходимые для функционирования таких программы или базы данных в соответствии с их назначением, в том числе запись и хранение в памяти ЭВМ (одной ЭВМ или одного пользователя сети), а также осуществлять исправление явных ошибок.

Несколько по-новому изложены в части четвертой ГК РФ правила исчисления срока действия исключительного права на произведение (ст. 1281 ГК РФ). Так, в соответствии с новым законодательством исключительное право на произведение действует в течение всей жизни автора и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора. Исключительное право на произведение, созданное в соавторстве, действует в течение всей жизни автора, пережившего других соавторов, и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом его смерти. На произведение, обнародованное анонимно или под псевдонимом, срок действия исключительного права истекает через семьдесят лет, считая с 1 января года, следующего за годом его правомерного обнародования. Если в течение указанного срока автор произведения, обнародованного анонимно или под псевдонимом, раскроет свою личность или его личность не будет далее оставлять сомнений, исключительное право будет действовать в течение всей жизни автора и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора. Исключительное право на произведение, обнародованное после смерти автора, действует в течение семидесяти лет после обнародования произведения, считая с 1 января года, следующего за годом его обнародования, при условии, что произведение было обнародовано в течение семидесяти лет после смерти автора. Если автор произведения был репрессирован и посмертно реабилитирован, срок действия исключительного права считается продленным и семьдесят лет исчисляются с 1 января года, следующего за годом реабилитации автора произведения. Если автор работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней, срок действия исключительного права увеличивается на четыре года.

По-новому регламентируются в законе правила перехода произведения в общественное достояние (ст. 1282 ГК РФ). По истечении срока действия исключительного права произведение науки, литературы или искусства, как обнародованное, так и необнародованное, переходит в общественное достояние. Произведение, перешедшее в общественное достояние, может свободно использоваться любым лицом без чьего-либо согласия или разрешения и без выплаты авторского вознаграждения. При этом охраняются авторство, имя автора и неприкосновенность произведения. Перешедшее в общественное достояние необнародованное произведение может быть обнародовано любым лицом, если только обнародование произведения не противоречит воле автора, определенно выраженной им в письменной форме (в завещании, письмах, дневниках и тому подобном).

Новеллой принятого законодательства является статья 1284 ГК РФ, которая регулирует вопросы обращения взыскания на исключительное право на произведение и на право использования произведения по лицензии. Теперь по общему правилу, на принадлежащее автору исключительное право на произведение обращение взыскания не допускается. Однако на права требования автора к другим лицам по договорам об отчуждении исключительного права на произведение и по лицензионным договорам, а также на доходы, полученные от использования произведения, может быть обращено взыскание. При этом данные правила распространяются также на наследников автора, их наследников и так далее в пределах срока действия исключительного права. На исключительное право, принадлежащее не самому автору, а другому лицу, и на право использования произведения, принадлежащее лицензиату, может быть обращено взыскание. В случае продажи принадлежащего лицензиату права использования произведения с публичных торгов в целях обращения взыскания на это право автору предоставляется преимущественное право его приобретения.

Глава 70 ГК предусматривает три абсолютно новых вида договора. Договор об отчуждении исключительного права на произведение (ст. 1285 ГК РФ), лицензионный договор о предоставлении права использования произведения (ст. 1286 ГК РФ), договор авторского заказа (ст. 1288 ГК РФ)[[23]](#footnote-23)\*. Отдельно Кодекс определяет особые условия издательского лицензионного договора (ст. 1287 ГК РФ), что относится к новеллам российского авторского права. В статье 1289 срок исполнения договора авторского заказа, также является новеллой. Произведение, создание которого предусмотрено договором авторского заказа, должно быть передано заказчику в срок, установленный договором. Договор, который не предусматривает и не позволяет определить срок его исполнения, не считается заключенным. В случае, когда срок исполнения договора авторского заказа наступил, автору при необходимости и при наличии уважительных причин для завершения создания произведения предоставляется дополнительный льготный срок продолжительностью в одну четвертую часть срока, установленного для исполнения договора, если соглашением сторон не предусмотрен более длительный льготный срок. По истечении льготного срока заказчик вправе в одностороннем порядке отказаться от договора авторского заказа. Заказчик также вправе отказаться от договора авторского заказа непосредственно по окончании срока, установленного договором для его исполнения, если договор к этому времени не исполнен, а из его условий явно вытекает, что при нарушении срока исполнения договора заказчик утрачивает интерес к договору.

Отдельно в Кодексе определяются вопросы ответственности по договорам, заключаемым автором произведения (ст. 1290 ГК РФ), что также является новым для российского законодательства. В соответствии с вновь принятым законодательством ответственность автора по договору об отчуждении исключительного права на произведение и по лицензионному договору ограничена суммой реального ущерба, причиненного другой стороне, если договором не предусмотрен меньший размер ответственности автора. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения договора авторского заказа, за которое автор несет ответственность, автор обязан возвратить заказчику аванс, а также уплатить ему неустойку, если она предусмотрена договором. При этом общий размер указанных выплат ограничен суммой реального ущерба, причиненного заказчику.

Кодекс сохранил такое понятие, как "служебное произведение" (ст. 1295 ГК РФ). Относительной новизной обладают положения законодательства о том, что исключительное право на служебное произведение принадлежит работодателю, если трудовым или иным договором между работодателем и автором не предусмотрено иное. Если работодатель в течение трех лет со дня, когда служебное произведение было предоставлено в его распоряжение, не начнет использование этого произведения, не передаст исключительное право на него другому лицу или не сообщит автору о сохранении произведения в тайне, исключительное право на служебное произведение принадлежит автору. Если работодатель в установленный законом срок начнет использование служебного произведения или передаст исключительное право другому лицу, автор имеет право на вознаграждение. Автор приобретает указанное право на вознаграждение и в случае, когда работодатель принял решение о сохранении служебного произведения в тайне и по этой причине не начал использование этого произведения в указанный срок. Размер вознаграждения, условия и порядок его выплаты работодателем определяются договором между ним и работником, а в случае спора - судом. В случае, когда исключительное право на служебное произведение принадлежит автору, работодатель вправе использовать такое произведение способами, обусловленными целью служебного задания, и в вытекающих из задания пределах, а также обнародовать такое произведение, если договором между ним и работником не предусмотрено иное. При этом право автора использовать служебное произведение способом, не обусловленным целью служебного задания, а также хотя бы и способом, обусловленным целью задания, но за пределами, вытекающими из задания работодателя, не ограничивается. Работодатель может при использовании служебного произведения указывать свое имя или наименование либо требовать такого указания.

Статья 1291 раскрывает ситуацию отчуждения оригинала произведения и исключительного права на произведение, что также является абсолютной новеллой четвертой части ГК РФ. При отчуждении автором оригинала произведения (рукописи, оригинала произведения живописи, скульптуры и тому подобного), в том числе при отчуждении оригинала произведения по договору авторского заказа, исключительное право на произведение сохраняется за автором, если договором не предусмотрено иное. В случае, когда исключительное право на произведение не перешло к приобретателю его оригинала, приобретатель вправе без согласия автора и без выплаты ему вознаграждения демонстрировать приобретенный в собственность оригинал произведения и воспроизводить его в каталогах выставок и в изданиях, посвященных его коллекции, а также передавать оригинал этого произведения для демонстрации на выставках, организуемых другими лицами. При отчуждении оригинала произведения его собственником, обладающим исключительным правом на произведение, но не являющимся автором произведения, исключительное право на произведение переходит к приобретателю оригинала произведения, если договором не предусмотрено иное. Вышеперечисленные правила, относящиеся к автору произведения, распространяются также на наследников автора, их наследников и так далее в пределах срока действия исключительного права на произведение.

Право доступа, о котором говорится в ст.1292 ГК РФ, хотя в ФЗ «Об авторском праве и смежных правах» ранее и упоминалось, но определенным образом статья претерпела изменения. По-новому законодатель подходит к защите авторских прав. Статьей 1299 ГК РФ вводится возможность защиты авторских прав при помощи технических средств. 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. Новыми являются положения Кодекса, определяющие ответственность за нарушение исключительного права на произведение (ст. 1301 ГК РФ). Статья 1302 содержит положения, касающиеся вопроса обеспечения иска по делам о нарушении авторских прав, которая также является новой, но в большей степени относится к процессуальному законодательству.

**Заключение**

Исследовав тему «Новации авторского права», автор в рамках выполнения поставленной цели, а именно определения новелл в сфере авторского права, провел анализ и пришёл к следующим выводам:

Авторское право представляет собой совокупность норм гражданского и иных отраслей права, которые регулируют отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства.

Особенностями авторского права является совокупность его функций и принципов. С одной стороны, авторское право должно стимулировать деятельность по созданию произведений науки, литературы и искусства. С другой стороны, задачей авторского права считается создание условий для широкого использования произведений в интересах общества. Помимо общественной важности авторского права, необходимо выделить его необычный характер. Объекты авторского права являются результатами интеллектуальной деятельности. В связи с чем возникают сложности с регистрацией прав на некоторые объекты и защитой данного вида права.

В перечень нормативно-правовых актов, регулирующих отношения в сфере авторского права входят:

Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 года, «Всемирная Конвенция об авторском праве» (Женева, 6 сентября 1952 года);

Конвенция, учреждающая всемирную организацию интеллектуальной собственности» (Подписана в Стокгольме 14 июля 1967 года и изменена 2 октября 1979 года);

«Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм» от 29 октября 1971 года (заключена в Женеве 29.10. 1971);

«Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений» от 9 сентября 1886 года (измененная 28 сентября 1979 г.);

Соглашение стран СНГ от 24 сентября 1993 года «О сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав»;

Гражданский кодекс РФ, 1994г.

Большинство из этих нормативно-правовых актов носят международно-правовой характер. И только с принятием IV части ГК РФ авторское право в РФ получило наиболее подробную регламентацию. Однако, новеллы части IV ГК РФ носят больше технический характер, нежели содержательный, основу норм составили нормы ранее действующего законодательства, нормы части четвертой имеют ряд пробелов, в частности отсутствуют международные принципы авторского права.

Таким образом, можно сделать вывод, что с IV частью ГК РФ значительно расширилась данная сфера правоотношений, появились абсолютно новые статьи, регулирующие отношения в сфере авторского права. Надо сказать что вступление в силу четвертой части Гражданского кодекса связано не только с тем, чтобы законодательно урегулировать отношения в сфере интеллектуальной собственности, но и со вступлением России в ВТО. В связи, с чем некоторые специалисты в области авторского права негативно относятся к созданию данного нормативно-правового акта, ссылаясь на то, что это принятие было поспешным, и некоторые положения данного закона требуют определенной доработки.

**Список литературы**

Нормативно-правовые акты:

Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 года

«Всемирная Конвенция об авторском праве» (Женева, 6 сентября 1952 года)

«Конвенция, учреждающая всемирную организацию интеллектуальной собственности» (Подписана в Стокгольме 14 июля 1967 года и изменена 2 октября 1979 года)

«Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм» от 29 октября 1971 года (заключена в Женеве 29.10. 1971)

«Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений» от 9 сентября 1886 года (измененная 28 сентября 1979 г.)

Соглашение стран СНГ от 24 сентября 1993 года «О сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав».

Гражданский кодекс РФ (часть 1) 30 ноября 1994 года N 51-ФЗ

Гражданский кодекс РФ (часть 2) от 26 января 1996 года N 14-ФЗ (в ред. от 06.12.2007 N 334-ФЗ)

Гражданский кодекс РФ (часть 3) от 26 ноября 2001 года N 146-ФЗ (в ред. 29.11.2007 N 281-ФЗ)

Гражданский кодекс РФ (часть 4) от 18 декабря 2006 года N 230-ФЗ (в ред. 01.12.2007 N 318-ФЗ)

Налоговый кодекс РФ (часть 2) от 5 августа 2000 года N 117-ФЗ (в ред. от 06.12.2007 N 333-ФЗ)

Кодекс об административных правонарушениях РФ от 30 декабря 2001 года N 195-ФЗ (в ред. от 02.10.2007 N 225-ФЗ).

Уголовный кодекс РФ от 13 июня 1996 года N 63-ФЗ (в ред. от 06.12.2007 N 335-ФЗ)

Таможенный кодекс РФ от 28 мая 2003 года N 61-ФЗ (в ред. от 06.12.2007 N 333-ФЗ)

Закон «Об изобретениях СССР» от 31 мая 1991 года № 2213-1

Закон «О средствах массовой информации» от 27 декабря 1991 года №2124-1 (в ред. от 24.07.2007 N 211-ФЗ)

Постановление Правительства от 19 января 1998 г. N 55 (в ред. от 27.03.2007 N 185) «Об утверждении правил продажи отдельных видов товаров, перечня товаров длительного пользования, на которые распространяется требование покупателя о безвозмездном предоставлении ему на период ремонта или замены аналогичного товара, и перечня непродовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих возврату или обмену на аналогичный товар других размера, формы, габарита, фасона, расцветки или комплектации»

Постановление Правительства от 29 мая 1998 года «О минимальных ставках вознаграждения авторам кинематографических произведений, производство (съемка) которых осуществлено до 3 августа 1992 г.»

Приказ Роспатента от 25 февраля 2003 г. N 25 «О правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на официальную регистрацию программы для ЭВМ и заявки на официальную регистрацию базы данных».

Приказ Роспатента от 3 апреля 2003 г. N 51 « О правилах выдачи дубликата патента Российской Федерации на изобретение, промышленный образец, полезную модель, свидетельства на полезную модель, товарный знак, знак обслуживания, право пользования наименованием места происхождения товара, охранного документа СССР и свидетельства об официальной регистрации программы для ЭВМ, базы данных или топологии интегральных микросхем».

Письмо ФНС от 23 мая 2005 г. N 03-4-03/844/28 «О налогообложении передачи исключительных имущественных авторских прав, выраженное на материальном носителе.

Письмо ФНС от 15 сентября 2005 г. N 04-2-03/128 «Налогообложение доходов авторов и исполнителей».

Письмо ФНС от 11 апреля 2006 г. N 05-1-02/135@ «О налогообложении ЕСН вознаграждений, выплачиваемых по авторским договорам».

Письмо ФНС от 24 апреля 2006 г. N 04-1-03/227 «Об уплате налога на доходы физических лиц».

Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 28 сентября 1999 г. N 47 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» п.9.

Постановление Пленума Верховного суда Российской Федерации от 19 июня 2006 г. N 15 «О вопросах, возникших у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с применением законодательства об авторском праве и смежных правах» п.16-44.

Специальная литература:

Кастальский В.Н. Основные новеллы Части четвертой Гражданского кодекса (книга в электронном варианте)

Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть четвертая (постатейный) / Э. П. Гаврилов, О. А. Городов, С. П. Гришаев [и др.]. - М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2007. - 784 с.

Пиляева В.В. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ часть 4 (постатейный). - М.: Велби, 2007.- 752 с.

Интернет – источники:

http://docs.mytimes.ru/list2\_36a9.html

1. Кастальский В.Н. Основные новеллы Части четвертой Гражданского кодекса (книга в электронном варианте) Выступление на парламентских слушаниях в Государственной Думе ФС РФ 5 октября 2006 г. [↑](#footnote-ref-1)
2. ФЗ « О средствах массовой информации» от 27 декабря 1991 года N 2124-1 (в ред. Федеральных законов от 24.07.2007 N 211-ФЗ)

 [↑](#footnote-ref-2)
3. http://docs.mytimes.ru/list2\_36a9.html [↑](#footnote-ref-3)
4. Гражданский кодекс РФ (часть 1) 30 ноября 1994 года N 51-ФЗ [↑](#footnote-ref-4)
5. Гражданский кодекс РФ (часть 2) от 26 января 1996 года N 14-ФЗ (в ред. от 06.12.2007 N 334-ФЗ) [↑](#footnote-ref-5)
6. Налоговый кодекс РФ (часть2) от 5 августа 2000 года N 117-ФЗ (в ред. от 06.12.2007 N 333-ФЗ) [↑](#footnote-ref-6)
7. Кодекс об административных правонарушениях РФ от 30 декабря 2001 года N 195-ФЗ (в ред. от 02.10.2007 N 225-ФЗ). [↑](#footnote-ref-7)
8. Уголовный кодекс РФ от 13 июня 1996 года N 63-ФЗ (в ред. от 06.12.2007 N 335-ФЗ) [↑](#footnote-ref-8)
9. Таможенный кодекс РФ от 28 мая 2003 года N 61-ФЗ (в ред. от 06.12.2007 N 333-ФЗ) [↑](#footnote-ref-9)
10. Закон «Об изобретениях СССР» от 31 мая 1991 года № 2213-1 [↑](#footnote-ref-10)
11. Закон «О средствах массовой информации» от 27 декабря 1991 года №2124-1 (в ред. от 24.07.2007 N 211-ФЗ) [↑](#footnote-ref-11)
12. Постановление Правительства от 19 января 1998 г. N 55 (в ред. от 27.03.2007 N 185) «Об утверждении правил продажи отдельных видов товаров, перечня товаров длительного пользования, на которые распространяется требование покупателя о безвозмездном предоставлении ему на период ремонта или замены аналогичного товара, и перечня непродовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих возврату или обмену на аналогичный товар других размера, формы, габарита, фасона, расцветки или комплектации» [↑](#footnote-ref-12)
13. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть четвертая (постатейный) / Э. П. Гаврилов, О. А. Городов, С. П. Гришаев [и др.]. - М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2007. - 321с. [↑](#footnote-ref-13)
14. Кастальский В.Н. Основные новеллы Части четвертой Гражданского кодекса (книга в электронном варианте) [↑](#footnote-ref-14)
15. См.: п. 21 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 19 июня 2006 г. N 15 "О вопросах, возникших у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с применением законодательства об авторском праве и смежных правах". [↑](#footnote-ref-15)
16. Кастальский В.Н. Основные новеллы Части четвертой Гражданского кодекса. Волтерс-Клувер, 2007 (электронная книга) [↑](#footnote-ref-16)
17. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть четвертая (постатейный) / Э. П. Гаврилов, О. А. Городов, С. П. Гришаев [и др.]. - М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2007. - 484 с. [↑](#footnote-ref-17)
18. Пиляева В.В. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ часть 4 (постатейный). - М.: Велби, 2007.- 252 с. [↑](#footnote-ref-18)
19. Кастальский В.Н. Основные новеллы Части четвертой Гражданского кодекса. Волтерс-Клувер, 2007 (электронная книга) [↑](#footnote-ref-19)
20. Гаврилов Э.П. Комментарий к закону об авторском праве и смежных правах. М., 2005. С. 121. [↑](#footnote-ref-20)
21. Кастальский В.Н. Основные новеллы Части четвертой Гражданского кодекса. Волтерс-Клувер, 2007 (электронная книга) [↑](#footnote-ref-21)
22. Пиляева В.В. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ часть 4 (постатейный). - М.: Велби, 2007.- 352 с. [↑](#footnote-ref-22)
23. \* Ранее в статье 33 Закона РФ от 09.07.1993 N 5351-1 (ред. от 20.07.2004) "Об авторском праве и смежных правах" предусматривался авторский договор заказа, который, можно сказать, являлся прототипом этого договора. [↑](#footnote-ref-23)