Федеральное агентство по образованию Российской Федерации

Государственное образовательное учреждение профессионального высшего образования

Курсовая работа

по дисциплине: Гражданское право

Тема:

**Общая характеристика и способы защиты авторских и смежных прав**

**Оглавление**

Введение

Глава 1. Общая характеристика

§ 1. Авторские права

§ 2. Смежные права

Глава 2. Способы защиты

§ 1. Виды ответственности

§ 2. Технические средства защиты

Заключение

Список используемой литературы

### Введение

В современную эпоху, называемую «информационным обществом», мы являемся свидетелями закономерного и вполне ожидаемого бурного развития интеллектуальной деятельности человека, роль которой претерпела качественные изменения и сильно возросла.

Сегодня интеллектуальная деятельность человека важна и имеет первостепенное значение не только для духовного развития человека и человечества, но и для социального и экономического состояния любого государства. Она является важной составной частью безопасности государства, поскольку недостаточный интеллектуальный потенциал, являющийся, в первую очередь, следствием недостаточной нормативно-правовой базы, ведет к неконкурентоспособной экономике, а значит, слабому государству. Новые информационные технологии открывают практически неограниченные и еще плохо изученные, не только в правовом, но и в философском смысле возможности. Они позволяют значительно шире и быстрее применять в общественной жизни новые результаты интеллектуальной деятельности

Конституция Российской Федерации признает право на свободу во всех сферах творческой деятельности, как неотъемлемое право человека, гарантированное общепризнанными нормами международного права. При этом Конституция Российской Федерации и принятые на ее основании законодательные акты не только гарантирует свободу творчества, но и охраняет права на его результаты. Признается исключительное право (интеллектуальная собственность) гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг. Интеллектуальная собственность фиксирует права на нематериальные объекты и непосредственно не связана с правом собственности на материальный объект, в котором они выражены.

### Глава 1. Общая характеристика

#### § 1. Авторские права

Большинство отечественных и зарубежных исследователей, связывают возникновение и развитие авторского права и смежных прав, с развитием техники. Изобретение Гуттенбергом в XVI в. печатного станка сделало возможным производство и распространение относительно дешевых и качественных копий литературных произведений в огромных масштабах. Это в значительной мере вывело из-под контроля авторов использование таких произведений, однако вопрос о регулировании процесса их воспроизведения возник не в связи с необходимостью защитить права авторов, а в связи с тем, что были затронуты интересы предпринимателей – издателей и книготорговцев. Под воздействием их требований во многих европейских государствах была создана система привилегий, предоставляемых государственной властью.

Лишь в конце XVII в. был принят первый законодательный акт, закрепивший право на воспроизведение и распространение произведений за их создателями. Этим законодательным актом, ознаменовавшим переход от системы привилегий к авторскому праву, явился Статут королевы Анны 1709 г.

В России, регулирование отношений, связанных с воспроизведением и распространением литературных произведений, возникло не в целях защиты интересов издателей и книгопродавцев или, тем более, авторов. Важной особенностью российского авторского права являлась его тесная связь с цензурным законодательством. До 1771 г. книгоиздательское дело считалось в России государственной монополией. В 1771 г. была выдана первая привилегия на печатание книг в Петербурге на иностранных языках и одновременно была введена цензура на иностранную литературу. Что касается частных типографий, которые могли бы печатать книги на русском языке, то их устройство было разрешено лишь Указом от 15 января 1783 г., отмененного спустя 13 лет в качестве слишком либерального. Доминирующее положение государства в сфере книгопечатания сохранялось в России до середины XIX в. Первый закон, закрепивший права на использование литературных произведений за авторами, появился лишь в 1828 г. в качестве специальной главы Цензурного устава.

Таким образом, и в европейских странах, и в России авторское право первоначально возникло как право на использование литературных произведений. Впоследствии круг объектов, охраняемых авторским правом, расширился, включив в себя музыкальные, художественные и другие виды произведений.

Термин «авторское право» понимается в двух значениях:[[1]](#footnote-1)

а) в объективном смысле авторское право – это совокупность правовых норм, регулирующих отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений литературы, науки и искусства;

б) в субъективном смысле под авторским правом понимается совокупность субъективных прав, возникающих у автора в связи с созданием конкретного произведения литературы, науки и искусства.

Как совокупность правовых норм авторское право является составной частью гражданского права. Соответственно на авторско-правовые отношения распространяют свое действие общие положения гражданского права и в первую очередь положения обязательственного права, регулирующие права и обязанности сторон при заключении договоров на использование охраняемых авторским правом произведений. В частности, нормы обязательственного права регулируют такие вопросы как права и обязанности сторон, участвующих в договоре, ответственность, наступающую в случае неисполнения договора и т.д. Обычными являются также условия об объеме правомочий на использование произведений, территория использования, срок использования.

Авторские права бывают личными неимущественными и имущественными. К личным неимущественным относятся:

- право признаваться автором произведения (право авторства);

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

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

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

Личные неимущественные права принадлежат автору независимо от его имущественных прав и сохраняются за ним в случае уступки исключительных прав на использование произведения.

К имущественным правам относятся исключительные права на использование произведения в любой форме и любым способом. Исключительные права автора на использование произведения означают право осуществлять или разрешать следующие действия:[[2]](#footnote-2)

- воспроизводить произведение (право на воспроизведение);

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

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

- публично показывать произведение (право на публичный показ);

- публично исполнять произведение (право на публичное исполнение);

- сообщать произведение для всеобщего сведения путем передачи в эфир и (или) последующей передачи в эфир (право на передачу в эфир);

- сообщать произведение, для всеобщего сведения по кабелю, проводам или с помощью иных аналогичных средств (право на сообщение для всеобщего сведения по кабелю);

- переводить произведение (право на перевод);

- переделывать, аранжировать или другим образом перерабатывать произведение (право на переработку).

Термин «авторское право» не следует понимать буквально. По законодательству большинства стран автор может уступить все или отдельные права на созданное им произведение. Поэтому на практике применяется такое понятие, как правообладатель на произведение, которым может быть как юридическое, так и физическое лицо. При издании произведения определить правообладателя на произведение можно с помощью надписи, сделанной рядом со знаком охраны авторского права на титульном листе изделия.[[3]](#footnote-3)

Закон об авторских правах не раскрывает понятие произведения, являющегося объектом авторского права, но указывает на признаки, характеризующие произведение[[4]](#footnote-4), а также дает примерный перечень форм, в которых может существовать произведение (п.2 ст.6), и видов произведений, как являющихся объектами авторского права (ст.7), так и не являющихся таковыми (ст.8).

Что касается создателей произведений (авторов), то ими являются только физические лица, творческим трудом которых созданы произведения[[5]](#footnote-5).

Среди субъектов авторского права выделяют, прежде всего, автора произведения. При этом лицо, указанное в качестве автора на оригинале или ином экземпляре произведения, считается его автором, если не доказано иное. Субъекты авторского права подразделяются на первоначальных и производных. Субъектом первоначального авторского права всегда является гражданин (физическое лицо), который и приобретает весь комплекс исключительных имущественных и личных неимущественных прав.

Возраст автора может быть любым, но за недееспособных и малолетних (до 14 лет) авторские права осуществляют, от их имени, родители, усыновители или опекуны. Несовершеннолетние от 14 до 18 лет могут самостоятельно осуществлять свои авторские правомочия. Лица, являющиеся ограниченно дееспособными осуществляют свои авторские правомочия только с согласия своих попечителей.

Субъектами авторских прав являются также составители. Так, в соответствии со ст. 11 Закона об авторских правах, автору сборника и других составных произведений (составителю) принадлежит авторское право на осуществленный им подбор или расположение материалов, представляющих результат авторского труда. Составитель пользуется авторским правом при условии соблюдения им прав авторов каждого из произведений, включенных в составное произведение.[[6]](#footnote-6)

Субъектом авторского права является также переводчик произведения на другой язык. Авторское право переводчика распространяется не на само произведение, которое он переводит, а только на созданный им перевод. При этом авторское право переводчика не препятствует другим лицам осуществлять свои собственные переводы. В данном случае имеется в виду не простой перевод отдельных слов или выражений на другой язык, а перевод, соединенный с литературной обработкой текста произведения с сохранением смыслового содержания.

Аналогичные права возникают и в отношении авторов других производных произведений (переделок, аранжировок и т.д.). Это обусловлено тем, что и переводчик, и другие переработчики при создании своих произведений используют элементы формы других ранее созданных произведений. Переработчик пользуется авторским правом на созданное им произведение при условии соблюдения ими прав автора произведения, подвергшегося переводу, переделке, аранжировке или другой переработке.

Особым образом законодатель выделяет субъектов авторского права на аудиовизуальные произведения, под которыми понимаются произведения, воспринимаемые одновременно с помощью слуха и зрительно. В соответствии со ст. 13 Закона об авторских правах, авторами таких произведений являются режиссер-постановщик, автор сценария, автор музыкального произведения с текстом или без текста, специально созданного для этого произведения. Вместе с тем в соответствии с п. 2 ст. 13 Закона об авторских правах, заключение договора на создание аудиовизуального произведения влечет за собой, если в договоре не указано иное, передачу исключительных прав на использование аудиовизуального произведения. Указанные права действуют в течение срока действия авторского права на аудиовизуальное произведение. Изготовитель аудиовизуального произведения вправе при любом использовании указывать свое имя и наименование либо требовать такого указания.[[7]](#footnote-7)

Субъектами авторских правоотношений являются также правопреемники авторов, к которым относятся в первую очередь юридические лица. Основой правопреемства в данном случае является заключение договора. К правопреемнику автора на основании договора обычно переходят те правомочия, которые автор, как правило, не может осуществить сам.

Произведения литературы, науки и искусства могут создаваться не одним, а двумя или несколькими лицами, в результате чего возникает соавторство. При этом речь идет только о совместном творческом труде; оказание всякого рода технической, организационной или иной подобной помощи при создании произведения или придания ему объективной формы не признается творческим трудом и не может служить основанием для признания соавторства.

Особым видом произведений, созданных в соавторстве, является интервью. Авторские права на интервью принадлежат как лицу, давшему интервью, так и лицу, проводившему интервью. Эти лица рассматриваются в качестве соавторов, если договором между ними не предусмотрено иное. При этом использование интервью допускается лишь с согласия лица, давшего интервью.

Авторское право переходит по наследству в случае смерти автора или объявления его умершим. Его имущественные права переходят к его наследникам, которые также могут защищать некоторые личные неимущественные права автора в случае их нарушения. Авторские права могут наследоваться как по закону, так и по завещанию.

В соответствии со ст. 14 Закона об авторских правах исключительное право на использование служебного произведения принадлежит работодателю, если в договоре между ним и автором не предусмотрено иное. Вместе с тем автор сохраняет личные неимущественные права, в том числе право на обнародование произведения. Работодатель вправе при любом использовании служебного произведения указывать свое наименование либо требовать такого указания. Из этого следует, что при создании служебных произведений работодатели также могут рассматриваться в качестве субъектов авторского права.

Авторское право действует в течение всей жизни автора и 70 лет после его смерти. Право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора охраняются бессрочно.[[8]](#footnote-8)

####

#### § 2. Смежные права

Смежные права появились гораздо позже авторского права, однако истории их возникновения во многом схожи. Если у истоков авторского права стояло изобретение печатного станка, то для возникновения смежных прав решающую роль сыграло изобретение радио, грамзаписи и кинематографа, что позволило воспроизводить процесс исполнения и создавать фонограммы, а также передачи вещательных организаций. Если до второй половины XIX в. воспроизводился лишь результат творчества авторов, то во второй половине XIX в. это стало возможно и в отношении живых исполнений и фонограмм. Так же как изобретение книгопечатания в значительной мере усложнило для авторов контроль за использованием их литературных произведений, так и радио, грамзапись и кинематограф лишали исполнителей возможности эффективно регулировать процесс использования результатов их деятельности. Поэтому артисты-исполнители выдвинули требования, касающиеся охраны их исполнений от незаконного использования индустрией грамзаписи и радио. Одновременно свои требования сформулировали фирмы грамзаписи и вещательные организации, которые заявили о необходимости защиты вложенных ими инвестиций путем предоставления охраны прав на использование фонограмм и передач вещательных организаций.

Изобретение звукозаписи породило непреодолимую на тот момент трудность. Как указывает С.М. Стюарт, признать звукоинженера или продюсера, отвечающего за запись в студии, или артиста-исполнителя в качестве соавторов звукозаписи было бы слишком большой условностью, да и опыт использования фикции (как в случае с фильмами) был не очень удачным. Тем не менее, создание звуковой записи в студии еще могло рассматриваться как коллективные усилия отдельных лиц, хотя такой подход создал бы значительные сложности. Но когда встал вопрос о радиовещании, упомянутая аналогия стала излишне натянутой. Будучи слишком большим предприятием, вещательная организация не могла рассматриваться в качестве группы соавторов. Таким образом, для фонограмм и программ вещательных организаций потребовалось новое правовое решение на международном уровне.

Компромисс между идеей авторского права и новыми правами выразился в признании того, что первоначальное право на новые виды объектов (исполнения, фонограммы, программы вещательных организаций) не является авторским, но представляет собой право, относящееся к сфере интеллектуальной собственности. Поэтому уже в 1936 г. Австрия и в 1941 г. Италия предоставили смежные права исполнителям и производителям звукозаписи. Поскольку права исполнителей, производителей фонограмм и вещателей являются взаимосвязанными, в целях установления справедливого баланса между ними была выдвинута идея об объединении их в едином институте, которая нашла отражение в заключенной в 1961 г. в Риме Международной конвенции об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций (Римская конвенция). Отмечая связь новой категории прав с авторским правом, их стали обозначать как «близкие», «связанные», «соседствующие» или «смежные» права.

Как отмечает А. Строуэл, понятие «смежное право» имеет огромное количество аспектов, и одной определенной категории смежного права не существует. В разных странах число категорий смежного права неодинаково.[[9]](#footnote-9) Классическая концепция, отраженная в Римской конвенции, включает в себя права исполнителей, производителей фонограмм и организаций эфирного вещания. Многие государства, в том числе Россия, к категории смежных прав также относят права организаций кабельного вещания. Кроме того, законодательство некоторых стран относит сюда права издателей на «типографическое представление» опубликованных произведений, права на фотографии, содержащиеся в каталогах и сборниках, которые не отвечают условиям, необходимым для того, чтобы их охрана обеспечивалась в качестве самостоятельных произведений, права на эскизы театральных декораций, чертежи, литературную переписку, а также права производителей фильмов[[10]](#footnote-10).

Что касается российского законодательства, то права радио- и телевизионных организаций на передаваемые ими радио- и телевизионные передачи предусматривалось еще Гражданским кодексом РСФСР 1964 г. (ст.486). При этом радио и телевизионные передачи рассматривались в качестве объектов авторских прав, а права радио- и телевизионных организаций на передаваемые ими передачи – в качестве авторских прав.

Смежными правами называются права близкие к авторскому праву (отсюда и название) и производные от них, однако полностью не совпадающие с ним. Возникают они в результате проявления определенных творческих усилий, однако элемент творчества в данном случае является недостаточным для того, чтобы говорить о наличии авторского права[[11]](#footnote-11).

Смежные права неразрывно связаны с авторскими правами, однако последние могут существовать независимо от смежных прав. Так, автор исполняемого произведения может быть неизвестен, либо произведение может вообще не охраняться авторским правом. Основное назначение смежных прав состоит в том, что использование третьими лицами фонограмм, радио и телепрограмм, а также творческих результатов исполнителя требует согласия соответствующих правообладателей.

Субъектами смежных прав являются: исполнители, производители фонограмм, организации эфирного или кабельного вещания.

Исполнителями являются – актеры, певцы, музыканты, танцоры или иные лица, которые играют роль, читают, декламируют, поют, играют на музыкальных инструментах или иным образом исполняют произведения литературы или искусства, а также режиссеры-постановщики спектакля и дирижеры. Исполнителям принадлежат следующие исключительные права:[[12]](#footnote-12)

- право на имя;

- право на защиту исполнения или постановки от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству исполнителя;

- право на использование исполнения или постановки в любой форме, включая право на получение вознаграждения за каждый вид использования исполнения или постановки.

Исключительное право исполнителя на использование исполнения или постановки означает право осуществлять или разрешать осуществлять следующие действия:

а) передавать в эфир или сообщать для всеобщего сведения по кабелю исполнение или постановку, если используемые для такой передачи исполнение или постановка не были ранее переданы в эфир или не осуществляются с использованием записи;

б) записывать ранее не записанные исполнения или постановки;

в) воспроизводить запись исполнения или постановки;

г) передавать в эфир или по кабелю запись исполнения или постановки, если первоначально эта запись была произведена не для коммерческих целей;

д) сдавать в прокат опубликованную в коммерческих целях фонограмму, на которой записаны исполнения или постановки с участием исполнителя.

Производителем (изготовителем) записи признается юридическое лицо или гражданин, взявший на себя инициативу и соответствующие обязанности по изготовлению с помощью технических средств звукозаписи и (или) видеозаписи со звуком или без звука. Производителю фонограммы в отношении его фонограммы принадлежат исключительные права на использование фонограммы в любой форме, включая право на получение вознаграждения за каждый вид использования фонограммы. К исключительным правам производителя фонограммы относятся:

- воспроизведение фонограммы;

- переделывание или любым иным способом переработка фонограммы;

- распространение экземпляров фонограммы, то есть продажа, сдача их в прокат и т.д.;

- импорт экземпляров фонограммы в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения производителя этой фонограммы.

Исключительные права производителя фонограммы, могут передаваться по договору другим лицам.

Организации эфирного и кабельного вещания в отношении ее передачи принадлежат исключительные права использовать передачу в любой форме и давать разрешение на использование передачи, включая право на получение вознаграждения за предоставление такого разрешения. Исключительные права включают:

1) одновременно передавать в эфир ее передачу другой организации эфирного вещания;

2) сообщать передачу для всеобщего сведения по кабелю;

3) записывать передачу;

4) воспроизводить запись передачи;

5) сообщать передачу для всеобщего сведения в местах с платным входом;

В соответствии с п. 4 ст. 36 Закона об авторском праве и смежных правах создатель смежных прав для оповещения третьих лиц о своих правах и предотвращения их нарушения вправе использовать знак охраны смежных прав, который помещается на каждом экземпляре фонограммы и на каждом содержащем ее футляре. В качестве такого знака принят предусмотренный Римской конвенцией знак охраны, состоящий из трех элементов:

- латинской буквы «Р» в окружности;

- имени (наименования) обладателя исключительных смежных прав;

- года первого опубликования фонограммы.

Отсутствие знака охраны не лишает обладателя смежного права возможности его защиты, однако в ряде случаев затрудняет процесс доказывания при его нарушении.

Законодательством о смежных правах не предусмотрено право проставлять знак охраны смежных прав ни в титрах передач (программ) телекомпаний и студий кабельного телевидения, которые являются объектам смежных прав, ни на видеоносителях с записью таких передач. Поэтому когда в титрах проставляют только знак охраны авторских прав (копирайт), это не меняет сущности правового режим таких программ.

Автор, обладатель смежных прав или иной обладатель исключительных прав в установленном законом порядке вправе обратиться для защиты своих прав в суд, арбитражный суд, третейский суд, органы прокуратуры, органы дознания, органы предварительного следствия в соответствии с их компетенцией.

Организация, управляющая имущественными правами на коллективной основе, в порядке, установленном законом, вправе обращаться в суд от своего имени с заявлениями в защиту нарушенных авторских прав и (или) смежных прав лиц, управление имущественными правами которых осуществляется такой организацией.

### Глава 2. Способы защиты

К сожалению, установленные законом авторские и смежные права часто нарушаются и нуждаются в правовой защите. Обычно нарушители, в качестве которых выступают как физические, так и юридические лица, незаконно изготавливают и распространяют копии произведений и фонограмм на различных материальных носителях. К их числу относятся не только копии, сделанные в Российской Федерации, но и экземпляры охраняемых в Российской Федерации произведений и фонограмм, незаконно, импортируемые в Россию из страны, в которой они либо никогда не охранялись, либо уже перестали охраняться.[[13]](#footnote-13)

#### § 1. Виды ответственности

За нарушение авторских и смежных прав установлена гражданская, уголовная и административная ответственность. Учитывая рост числа нарушений авторских и смежных прав, закон устанавливает широкий круг, как способов защиты, так и органов, уполномоченных осуществлять защиту данных прав.

Гражданский кодекс РФ устанавливает достаточно широкий круг гражданско-правовых мер, которые применимы при защите авторских и смежных прав. В зависимости от характера нарушения обладатели авторских и смежных прав могут требовать от нарушителей признания своих прав, восстановления положения, существовавшего до нарушения, прекращения действий, нарушающих права или создающих угрозу их нарушения, возмещения убытков, компенсации морального вреда.

Гражданская ответственность носит компенсационный (восстановительный) характер, нарушители обязаны возместить убытки правообладателя.

В зависимости от характера нарушения обладатели авторских и смежных прав могут требовать от нарушителей:

- признание права;

- восстановление положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;

- признание сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки;

- признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;

- самозащиты права;

- присуждение к исполнению обязанности в натуре;

- возмещение убытков;

- взыскание неустойки;

- компенсации морального вреда;

- прекращение или изменение правоотношения;

- неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону;

- иными способами, предусмотренными законом.

Признание прав может относиться как к личным неимущественным правам авторов и исполнителей так и к имущественным правам. Оно может выражаться в публичном объявлением о существовании определенного права, которое делается нарушителем или за его счет.

Наиболее распространенной формой защиты прав является прекращения действий, составляющих правонарушение или создающих угрозу правонарушения. Это запрет рекламы, предложения продажи экземпляров, запрет продажи, допечатки тиража и т.п.

Одна из основных мер защиты прав – возмещение убытков. При этом отмечается, что убытки включают в себя и упущенную выгоду. В соответствии со ст. 15 ГК РФ, лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков, если законом или договором не предусмотрено возмещение убытков в меньшем размере.

Если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы. Доход должен быть получен нарушителем именно в результате нарушения авторских и смежных прав, а не в результате законных действий.

Обладатель исключительных прав, выдвигая требование о возмещении убытков, должен доказать факт наличия убытков, их размер, а также то, что убытки были причинены действиями нарушителя.

Закон, однако, предусматривает возможность для обладателя исключительных прав отказаться от требования о возмещении своих убытков и потребовать взыскать с нарушителя тот доход, который нарушитель получил от использования авторских и смежных прав.

Это означает, что правообладатель может не доказывать размер своих убытков, а вместо этого доказать (сам или с помощью суда) размер полученного нарушителем дохода и потребовать выплаты ему этого дохода – вместо взыскания своих убытков.

Обладатели исключительных прав вправе требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации:[[14]](#footnote-14)

- в размере от 10 тысяч рублей до 5 миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда, арбитражного суда или третейского суда исходя из характера нарушения;

- в двукратном размере стоимости экземпляров произведений или объектов смежных прав либо в двукратном размере стоимости прав на использование произведений или объектов смежных прав, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование произведений или объектов смежных прав.

Авторы и исполнители в случае нарушения их личных неимущественных прав или имущественных прав также вправе требовать от нарушителя возмещения морального вреда.

Обладатели исключительных прав вправе требовать от нарушителя выплаты компенсации за каждый случай неправомерного использования произведений или объектов смежных прав либо за допущенные правонарушения в целом.

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 которым нужно понимать цитирование отрывков произведений других авторов.

Статья 146 Уголовного кодекса РФ предусматривает уголовную ответственность за следующие деяния:

- присвоение авторства (плагиат), причинившее крупный ущерб автору или иному правообладателю.

- незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, приобретение, хранение, перевозку контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта, совершенные в крупном размере.

Примечание к статье 146 УК РФ содержит пояснение, что деяния, признаются совершенными в крупном размере, если стоимость экземпляров произведений или фонограмм либо стоимость прав на использование объектов авторского права и смежных прав превышают пятьдесят тысяч рублей, а в особо крупном размере – двести пятьдесят тысяч рублей.

Предметом рассматриваемого преступления является чужое научное, литературное, музыкальное или художественное произведение. Объективная сторона преступления выражается в совершении одного из двух действий:

1) незаконного использования объектов авторского права или смежных прав;

2) присвоение авторства чужого произведения.

При этом необходимы обязательно последствия в виде крупного ущерба и причинная связь между одним из указанных действий и наступившим последствием. Представляется, что диспозиция ст. 146 УК позволяет включить в число объектов авторского права, помимо традиционных, также программы ЭВМ или базы данных либо незаконное воспроизведение или распространение таких произведений.

Незаконное использование объектов авторского права или смежных прав состоит в:

- воспроизведении, распространении, демонстрации, оглашении вопреки закону чужого произведения без согласия автора, в том числе без выплаты последнему полностью или частично гонорара;

- противозаконном опубликовании произведения с внесенными в него без согласия автора изменениями, дополнениями или сокращениями;

- противоречащем закону, переиздании произведения без согласия автора и т. д.

Преступление является оконченным с момента причинения крупного ущерба.

Субъективная сторона преступления характеризуется умыслом – прямым или косвенным. Лицо осознает общественную опасность нарушения авторских или смежных прав, предвидит возможность или неизбежность причинения в результате такого нарушения крупного ущерба и желает этого либо сознательно допускает или относится к этому безразлично. Мотивами преступления могут быть корысть, тщеславие, корыстные побуждения.

Субъект данного преступления является лицо, достигшее 16 лет.

Уголовным кодексом за данные преступления предусмотрены такие виды ответственности как:

- штраф в размере до 200 тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 18-ти месяцев;

- обязательные работы на срок от 180 до 240 часов;

- либо арестом на срок от 3-х до 6-ти месяцев (по ч. 1 ст. 146);

- либо лишением свободы на срок до 2-х лет (по ч. 2 ст. 146).

При совершении деяний предусмотренных ч. 2 ст. 146 УК РФ группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, либо в особо крупном размере или лицом с использованием своего служебного положения – предусматривается ответственность в виде лишения свободы на срок до пяти лет со штрафом либо без него. Штраф взимается в размере до пятисот тысяч рублей, либо в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех лет

Ряд нарушений авторских и смежных прав влечет административную ответственность. В соответствии со ст. 7.12 Кодекса об административных правонарушениях (КоАП) ответственность наступает за:

- 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 в соответствии с законодательством Российской Федерации об авторском праве и смежных правах 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.

- незаконное использование изобретения, полезной модели либо промышленного образца, разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели либо промышленного образца до официального опубликования сведений о них, присвоение авторства или принуждение к соавторству.

Статья 7.12 КоАП РФ состоит из двух частей и направлена на защиту авторских и смежных прав, изобретательских и патентных прав. В обоих составах установлены одни и те же субъекты ответственности – граждане, должностные лица, юридические лица, виновные в совершении правонарушения.

С субъективной стороны противоправные деяния, за которые в комментируемой статье установлена административная ответственность, характеризуются виной в форме умысла.

Различаются составы правонарушения, закрепленные в ч. 1 и ч. 2 данной статьи, по объективной стороне и предусмотренному административному наказанию.

Объективная сторона правонарушения, установленного в ч. 1 данной статьи, характеризуется такими действиями, как ввоз, продажа, сдача в прокат или иное незаконное использование экземпляров произведений или фонограмм в целях извлечения дохода. Незаконными указанные действия будут признаны в случае:

- если экземпляры произведений или фонограмм являются контрафактными.

- если на указанных объектах указана ложная информация об их изготовителях, о местах их производства, а также об обладателях авторских и смежных прав:

- иное нарушение авторских и смежных прав в целях извлечения прибыли, установленных законодательством РФ об авторских и смежных правах.

Объективную сторону правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 7.12 составляют незаконные действия, нарушающие изобретательские и патентные права. К таким действиям относятся:

- незаконное использование изобретения, полезной модели либо промышленного образца;

- разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели либо промышленного образца до официального опубликования сведений о них;

- присвоение авторства;

- принуждение к соавторству.

Санкции, предусмотренные данной статьей включает наложение административного штрафа на:

- граждан, в размере от 15 до 20 минимальных размеров оплаты труда;

- должностных лиц – от 100 до 200 минимальных размеров оплаты труда;

- юридических лиц – от 300 до 400 минимальных размеров оплаты труда.

За правонарушение, предусмотренное п. 1 ст. 7.12 КоАП, также применяется конфискация контрафактных экземпляров, материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, а также иных орудий совершения административного правонарушения. Во избежание незаконного использования контрафактных экземпляров произведений или фонограмм они подлежат обязательной конфискации по решению суда. Конфискованные экземпляры уничтожаются, кроме случаев их передачи обладателю авторских или смежных прав по его просьбе. Кроме того, может быть вынесено решение о конфискации материалов и оборудования, используемых для изготовления и воспроизведения контрафактных экземпляров. Отдельное внимание хотелось бы уделить охране авторских прав в интернете. Интернет стал частью нашей жизни и уже воспринимается всеми как объективная реальность. В связи с этим особенно актуален в настоящее время вопрос о защите авторских прав, поскольку не секрет, что в сети интернет можно найти практически любой объект авторского права, зачастую помещенный туда без согласия правообладателя.

Особенностью сети интернет является сложность контроля за копированием и использованием произведений. В силу простоты копирования и нематериальной сущности объектов авторского права в интернете трудно доказать факт нарушения авторского и смежных прав.

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. В ряде случаев для того, чтобы защитить нарушенное право авторства необходимо его признать. 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.

#### § 2. Технические средства защиты

Помимо законодательной защиты авторских прав существуют технические средства защиты. Техническими средствами защиты авторского права и смежных прав признаются любые технические устройства или их компоненты, контролирующие доступ к произведениям или объектам смежных прав, предотвращающие либо ограничивающие осуществление действий, которые не разрешены автором, обладателем смежных прав или иным обладателем исключительных прав, в отношении произведений или объектов смежных прав.[[15]](#footnote-15)

Как следует из данного определения под защиту подпадают как технические устройства в целом, так и их компоненты, способные выполнять основную функцию – защиту произведения или объекта смежного права от несанкционированного использования.

Существуют технологии, наделяющие электронный документ возможностью саморазрушения в случае его незаконного использования. Также существует возможность вставки в электронный документ «водяных знаков». «Водяной знак» (watermark) – это встраиваемый в объект интеллектуальной собственности определенный код, который не виден при обычном просмотре, но при обработке объекта специальным программным обеспечением возможно снятие информации, хранящейся в «водяном знаке». Данная информация может включать в себя сведения об авторе, дате создания объекта, месте создания, регистрационные данные и др. Еще одним технологическим средством охраны исключительных прав в интернете является web-депозитарий, позволяющий автору подтвердить факт и время публикации произведения в сети интернет. Электронная копия объекта исключительных прав записывается на неизменяемый машиночитаемый носитель (CD-R диск) с фиксацией времени и места ее изготовления.[[16]](#footnote-16)

П. 2 ст. 48 Закона об авторских правах запрещает использование технических средств защиты или их компонентов в целях:

- снятия ограничений использования произведений или объектов смежных прав, установленных путем применения технических средств защиты авторского права и смежных прав;

- изготовления, распространения, сдачи в прокат, предоставления во временное безвозмездное пользование, импорт, рекламу любого устройства или его компонентов, их использования в целях получения дохода либо оказания услуг в случаях, если в результате таких действий становится невозможным использование технических средств защиты авторского права и смежных прав либо эти технические средства не смогут обеспечить надлежащую защиту указанных прав.

### Заключение

Законодательство содержит достаточно эффективные механизмы защиты от незаконного использования объектов авторского права и смежных прав, однако далеко не всегда они реализуются на практике. Причины кроются не только в экономических, но и во внеэкономических факторах, которые порой влияют на уровень защищенности ничуть не меньше.

Механизм защиты нарушенных прав в рассматриваемой сфере действует крайне неэффективно. Ранее советские суды (в основном московские) чаще всего сталкивались только с одним видом исков – о взыскании авторского вознаграждения. Новизна проблем, применение норм международного права создают сложности и для правообладателей, и для пользователей, и для судей. Между тем правовая защищенность во многом зависит именно от того, насколько быстро и правильно будет разрешен спор.

Проблемы, связанные с развитием техники, необходимостью координации деятельности авторских обществ, ростом числа нарушений в области авторских и смежных прав и желательностью изменения существующего в обществе отношения к таким нарушениям, бурное развитие внутригосударственного и международного законодательства, наконец, проблемы использования произведений, ставших общественным достоянием, неизбежно приводят к усилению роли государства в области применения авторского права. Она уже не может быть сведена только к регулированию, охране и защите авторских и смежных прав. К двум традиционным функциям – разработке норм внутреннего законодательства и защите интеллектуальной собственности путем международных договоров – добавляется несколько относительно новых.[[17]](#footnote-17)

### Список используемой литературы

*I. Нормативно-правовые акты*

1. Конституция Российской Федерации
2. Всемирная конвенция об авторском праве от 6 сентября 1952 г. (пересмотрена в Париже 24 июля 1971 г.) // Текст Конвенции в редакции от 24 июля 1971 г. официально опубликован не был
3. Закон РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-I «Об авторском праве и смежных правах» // «Российская газета» от 3 августа 1993 г.
4. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ // «Российская газета» от 31 декабря 2001 г. № 256,
5. Уголовный кодекс РФ от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ // «Российская газета» от 18, 19, 20, 25 июня 1996 г. № 113, 114, 115, 118
6. Часть первая Гражданского кодекса Российской Федерации от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ // «Российская газета» от 8 декабря 1994 г. № 238-239

*II. Литература*

1. Гражданское право России. Общая часть: Курс лекций (ответ. редактор – Садиков О.Н.). – М.: Юристъ, 2001.
2. Гражданское право России. Обязательственное право: Курс лекций (отв. ред. Садиков О.Н.). – М.: Юристъ, 2004.
3. *Гришаев С.П.* Авторское право. – Система ГАРАНТ, 2005 г.
4. *Костькова О.В.* Постатейный комментарий к ФЗ «Об авторском праве и смежных правах». – М.: Новая правовая культура, 2005.

*III. Статьи*

1. *Барановский П.Д.* О принципах международной охраны авторских прав // «Журнал российского права», № 8, 2001
2. *Близнец И., Леонтьев К.* Нужны работающие механизмы защиты авторских прав // «Российская юстиция», № 11, 1999
3. *Вощинский М.* Уголовная ответственность за нарушение авторских и смежных прав по новой редакции статьи 146 УК // «Российская юстиция», № 6, 2003
4. *Гальченко А.* Нарушение авторских и смежных прав: уголовно-правовая характеристика // «Право и экономика», № 3, 2004
5. *Дедова Е.А.* Особенности гражданско-правовой защиты смежных прав // «Законодательство», № 10, 2005,
6. *Еременко В.И.* Изменения в законодательстве РФ об авторском праве и смежных правах // «Адвокат», 2005, № 1
7. *Коробкова К.Е.* Защита авторского права: кто жертва? // «Адвокат», № 9, 2005
8. *Корчагина Н.П.* Спорные вопросы охраны авторских прав // «Право и экономика», № 3, 2006
9. *Куркова Н.* Административно-правовая защита авторских и смежных прав // «Российская юстиция», № 7, 2002
10. *Мачковский Л.Г.* Интеллектуальная собственность: уголовно-правовая охрана // «Законодательство», № 11, 2005
11. *Подшибихин Л. Леонтьев К.* Интеллектуальная собственность. Реализация положений Бернской конвенции в России // «Российская юстиция», № 4, 2001
12. *Стремецкая Н.Л.* Взаимосвязь авторского права и смежных прав как институтов гражданского права // «Законодательство», № 8, 2002.
13. *Строуэл А.* Права производителей фонограмм и видеопрограмм организаций телевидения и радиовещания // Авторское и смежное право в Европейском союзе и Российской Федерации: Сборник докладов и дискуссий по материалам международных семинаров по вопросам охраны интеллектуальной собственности в сфере культуры и искусства (май – ноябрь 1996 г.). Вып.1. – М., 1997.
14. *Чапкевич Л.Е.* Контрафактная и фальсифицированная продукция: проблемы и пути их решения // «Право и экономика», № 6, 2005
1. Гришаев С.П. Авторское право. – Система ГАРАНТ, 2005. [↑](#footnote-ref-1)
2. Ст. 16 Закона РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-I «Об авторском праве и смежных правах» [↑](#footnote-ref-2)
3. Гришаев С.П. Авторское право. – Система ГАРАНТ, 2005. [↑](#footnote-ref-3)
4. Согласно п. 1 ст. 6, авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинства произведения, а также от способа его выражения. [↑](#footnote-ref-4)
5. Абзац 2 ст. 4 Закона «Об авторском праве и смежных правах» от 09.07.1993 № 5351-1 [↑](#footnote-ref-5)
6. Гришаев С.П. Авторское право. – Система ГАРАНТ, 2005. [↑](#footnote-ref-6)
7. Гришаев С.П. Авторское право. – Система ГАРАНТ, 2005. [↑](#footnote-ref-7)
8. П. 1 ст. 27 Закона РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-I «Об авторском праве и смежных правах» [↑](#footnote-ref-8)
9. Строуэл А. Права производителей фонограмм и видеопрограмм организаций телевидения и радиовещания. Вып.1. М., 1997. С.155 [↑](#footnote-ref-9)
10. Н.Л. Стремецкая Взаимосвязь авторского права и смежных прав как институтов гражданского права, «Законодательство», № 8, август 2002 г. [↑](#footnote-ref-10)
11. Гришаев С.П. Авторское право. – Система ГАРАНТ, 2005. [↑](#footnote-ref-11)
12. П. 1 ст. 37 Закона РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-I «Об авторском праве и смежных правах» [↑](#footnote-ref-12)
13. Костькова О.В. Постатейный комментарий к ФЗ «Об авторском праве и смежных правах». – Новая правовая культура, 2005. [↑](#footnote-ref-13)
14. П. 2 ст. 49 Закона РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-I «Об авторском праве и смежных правах» [↑](#footnote-ref-14)
15. П. 1 ст. 48.1 Закона РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-I «Об авторском праве и смежных правах» [↑](#footnote-ref-15)
16. Костькова О.В. Постатейный комментарий к ФЗ «Об авторском праве и смежных правах». – Новая правовая культура, 2005. [↑](#footnote-ref-16)
17. *Близнец И., Леонтьев К.* Нужны работающие механизмы защиты авторских прав // «Российская юстиция», № 11, 1999 [↑](#footnote-ref-17)