ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ АВТОРСКОГО ПРАВА

Содержание

Введение

1. История становления и развития авторского права и смежных прав

2. Понятие и функции авторского права

3. Источники авторского права

4. Субъекты авторского права

5. Объекты авторского права

6. Сфера действия авторских и смежных прав

Список нормативно-правовых актов и литературы

## Введение

На протяжении всего существования термина "интеллектуальная собственность" законодатель использовал его в разных значениях: как понятие, охватывающее все результаты творческой деятельности ("объекты интеллектуальной собственности" <1>); для обозначения отрасли законодательства ("законодательство об интеллектуальной собственности" <2>); как синоним категории "исключительные права" (например, в ст.128 ГК РФ). Как альтернатива предлагалась категория "интеллектуальное право" <3>.

<1> См., например: ст.256 Налогового кодекса Российской Федерации.

<2> См., например: ст.68 Федерального конституционного закона от 28 июня 2004 г. N 5-ФКЗ "О референдуме Российской Федерации".

<3> Шестаков Д. Интеллектуальная собственность в системе российского права и законодательства // Российская юстиция. 2000. N 5.С. 19.

Одновременно с дискуссией о терминологии обсуждался и вопрос о структурных составляющих явления "интеллектуальная собственность" и их соотношении между собой (отрасли <4>, подотрасли <5> и института <6>).

<4> См.: Шестаков Д. Интеллектуальная собственность в Российской Федерации: теоретико-правовой анализ: Дис. на соискание уч. ст.д.ок. юрид. наук.М., 2000. С.69.

<5> См.: Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: Учебник.2-е изд., перераб. и доп. М.: ТК Велби, 2004.С. 20.

<6> См.: Гражданское право: Учебник / Под ред. доктора юридических наук, профессора Е.А. Суханова. Том I. М.: Волтерс Клувер, 2004. С.626.

По действующему законодательству (ст.128 ГК РФ) интеллектуальной собственностью именуются отношения, возникающие по поводу охраняемых результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации.

В рамках подотрасли "право интеллектуальной собственности" <7> выделяется правовой институт авторского права и смежных прав, который имеет давнюю историю.

<7> Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: Учебник.2-е изд., перераб. и доп. М.: ТК Велби, 2004.С. 20.

## 1. История становления и развития авторского права и смежных прав

С древних времен человечество стремится защитить и сохранить то, что является необычным, оригинальным и исключительным. Поэтому понятие интеллектуальной собственности появилось достаточно давно. Более 200 лет назад в европейских странах возникло право на нематериальные результаты интеллектуальной деятельности (произведения литературы, искусства, изобретения и др.). Оно было сконструировано по аналогии с правом собственности на материальные объекты.

Первый "авторский" закон появился в 1710 г. в Англии. Он известен под названием "Статут королевы Анны". Законом был закреплен один из важнейших принципов авторского права - принцип "копирайт", предоставлявший автору право на охрану опубликованного произведения и запрещавший тиражирование произведения без его согласия. Закон устанавливал право издателя на опубликованное произведение в течение 14 лет с момента его опубликования <8>, а также давал возможность продлить этот срок еще на 14 лет при жизни автора.

<8> Риверс Т. Справочник для вещателей о владении, приобретении, освобождении, взыскании и административном управлении прав. Лондон, 1998. С.22.

Во Франции в Декрете Учредительного собрания 1789 г. было провозглашено: "Все, что автор открывает для публики, становится общественной собственностью". Однако чуть позже были приняты два закона (1791 и 1793 гг.), которые впервые в истории гарантировали защиту всех форм творчества (литературного, драматического, музыкального, изобразительного) при воспроизведении всеми известными тогда методами.

Вслед за Англией и Францией положения авторского права были восприняты и другими европейскими странами.

В 1886 г. была принята Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений, а затем и другие международные договоры (конвенции), регулирующие сферу интеллектуальной собственности.

В XIX в. французский опыт правового регулирования авторских отношений стал основой для Всеобщей декларации прав человека (принята на третьей сессии Генеральной Ассамблеи ООН Резолюцией 217 A (III) от 10 декабря 1948 г), ст.27 которой гласит: "Каждый имеет право на защиту его моральных прав и материальных интересов, являющихся результатом научных, литературных или художественных трудов, автором которых он является".

В 1936 г. Австрия и в 1941 г. Италия предоставили исполнителям и производителям звукозаписи смежные права. Поскольку уже тогда была очевидна непосредственная взаимосвязь прав исполнителей, производителей фонограмм и вещателей, была высказана идея об объединении их в одном институте. Эта идея нашла свое отражение в Международной конвенции об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций (Римская конвенция), заключенной в 1961 г.

Становление и развитие авторского права в России отличаются определенными особенностями.

В России авторское право появилось лишь в 1828 г. Изначально права авторов результатов творческой деятельности в той или иной степени приравнивались к праву собственности, а иногда и прямо относились к движимому имуществу. Такой подход основывался во многом на теории естественного права, которая признавала за создателем произведения право собственности на достигнутый творческий результат <9>.

<9> См.: Канторович Я.А. Литературная собственность. С приложением всех постановлений действующего законодательства о литературной, художественной и музыкальной собственности. СПб., 1895. С.11 - 18.

Поскольку на всем протяжении истории в России господствовала цензура, не удивительно, что именно царский Устав о цензуре и печати <10>, утвержденный 22 апреля 1828 г., содержал отдельную главу "О сочинителях и издателях книг". Эта глава включала в себя 5 статей и дополнялась Положением о правах сочинителей, которое было приложением к Цензурному уставу. В соответствии с § 1 Положения, касавшегося только литературных произведений, сочинитель или переводчик книги имел "исключительное право пользоваться всю жизнь свою изданием и продажей оной по своему усмотрению как имуществом благоприобретенным". При этом срок авторского права был установлен в 25 лет со дня смерти автора, после чего произведение "становилось собственностью публики" (§ 137 Цензурного устава). Защита авторского права зависела от соблюдения цензурных правил, поскольку "напечатавший книгу без соблюдения правил Цензурного устава лишался всех прав на оную" (§ 17 Положения) <11>.

<10> Свод законов Российской империи. Т.14.

<11> См.: Елизаров Е.А. Авторский договор в гражданском праве России // Внешнеторговое право. 2006. N 2; Чупова И.Д. История авторского права в России XIX века: Автореф. дис... канд. юрид. наук.М., 2000. С.9.

В 1830 г. было утверждено новое Положение о правах сочинителей, переводчиков и издателей, которое значительно дополнило правила 1828 г., решив вопросы об охране статей в журналах, частных писем, хрестоматий и т.д.

Далее положения авторского права были закреплены в 1845 г. в Правилах о музыкальной собственности, в 1846 г. - в Положении о художественной собственности.

В 70-е годы XIX века в России началось формирование системы авторских обществ - 29 ноября 1870 г. было учреждено "Собрание русских драматических писателей".

К концу XIX века стало очевидно, что законодательное закрепление отдельных правил, касающихся авторского права, не отвечает потребностям времени. Поэтому с 1887 года все нормы авторского права были объединены в Своде законов Российской империи <12>, а 20 марта 1911 года был принят Закон Российской империи, который назывался "Положение об авторском праве" <13>. Общая часть Закона закрепляла основные понятия авторского права: охраняемые объекты, срок действия авторского права, вопросы правопреемства, возможные нарушения авторских прав и способы защиты и т.п. Отдельные главы были посвящены авторским правам на литературные, музыкальные, драматические, художественные, фотографические произведения. Для дальнейшего развития авторского права многие положения Закона имели весьма существенное значение.

<12> Свод законов Российской империи. Свод законов гражданских.Т. X. Ч.1. СПб.: Государственная типография, 1990. С.61, 291 - 297.

<13> Собрание узаконений и распоряжений Правительства, изд. при Правительствующем сенате. СПб., 1911.1-е полугодие. Ст.560.

Так, авторские права наравне с русскими подданными признавались за иностранцами; понятие "литературная и художественная собственность" было заменено понятием "исключительные права". Впервые было законодательно закреплено право авторов на перевод их произведений. Это право действовало в течение 10 лет со дня издания произведения при условии подготовки автором перевода в течение 5 лет со дня издания оригинала.

Указывалось, что договоры об отчуждении авторского права относительно будущих произведений автора сохраняют силу на срок не свыше 5 лет, хотя бы в договоре была установлена большая его продолжительность или бессрочность.

В целом это был прогрессивный закон, который учитывал международный опыт регулирования авторских отношений <14>.

<14> Лишь некоторые положения Закона не соответствовали принципам Бернской конвенции (например, допускался свободный перевод зарубежных произведений).

Закон действовал вплоть до его отмены в 1917 г., когда был принят целый ряд декретов ЦИК и СНК, многие из которых были направлены на установление государственной монополии на произведения науки, литературы и искусства. Так, например, Декрет ЦИК от 29 декабря 1917 г. "О государственном издательстве" закрепил право объявлять государственную монополию сроком не более чем на пять лет на сочинения, подлежащие изданию.

26 ноября 1918 г. был издан Декрет СНК "О признании научных, литературных, музыкальных и художественных произведений государственным достоянием". Он сделал возможным признание достоянием РСФСР любых произведений: литературных, музыкальных, научных, опубликованных и неопубликованных и т.д. За авторами произведений, не объявленных достоянием государства, сохранялись все права по распоряжению ими.

Постановлением Народного Комиссариата Просвещения от 16 августа 1919 г. "О национализации музыкальных произведений некоторых авторов" были признаны достоянием РСФСР все произведения 17 русских авторов, в том числе П. Чайковского, М. Мусоргского, П. Римского-Корсакова.

С середины 20-х годов отношения в области авторского права регулировались декретами и постановлениями СНК, изданными в 1925 (Декрет СНК от 30 января 1925 года "Об основах авторского права") и 1928 (Декрет СНК от 16 мая 1928 года "Основы авторского права Союза ССР") годах, а также постановлением СНК союзных республик. За всеми авторами признавалось исключительное право на созданные ими произведения, которое по Закону 1925 г. имело силу в течение 25 лет с момента первого издания или первого публичного исполнения произведения. С 1928 г. срок действия авторского права стал пожизненным. Использование произведений допускалось только на основе договоров с авторами, условия которых детально регулировались законом.

В 30-е годы XX века в СССР стали образовываться творческие союзы, учредившие управления, каждое из которых занималось своей сферой охраны авторских прав.

В 1961 г. Законом СССР от 8 декабря 1961 г. "Об утверждении Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик" были приняты Основы гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик, которые были введены в действие с 1 мая 1962 года. Авторскому праву был посвящен раздел IV.

Согласно ст.96 Основ, авторское право распространялось на произведения науки, литературы или искусства независимо от формы, назначения и достоинства произведения, а также от способа его воспроизведения. Автору принадлежали право на опубликование, воспроизведение и распространение своего произведения всеми дозволенными законом способами под своим именем, под условным именем (псевдоним) или без обозначения имени (анонимно); право на неприкосновенность произведения; право на получение вознаграждения за использование произведения другими лицами, кроме случаев, указанных в законе.

Исходя из Основ был принят Гражданский кодекс РСФСР (далее - ГК РСФСР 1964 года), который введен в действие с 1 октября 1964 г. Статья 492 ГК РСФСР 1964 года допускала свободное бесплатное использование на радио и телевидении любых опубликованных произведений, что существенно снижало уровень охраны авторских прав в Советском Союзе.

Срок действия авторского права составлял 15 лет после смерти автора. Этот срок был увеличен до 25 лет в связи с тем, что в 1973 г. Советский Союз стал участником Всемирной (Женевской) конвенции об авторском праве 1952 г. (пересмотрена в Париже 24 июля 1971 г).

С 3 августа 1992 г. были введены в действие Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик 1991 г. (утверждены ВС СССР 31 мая 1991 г. N 2211-1), которые впервые признали смежные права. До этого времени смежные права законодательством не охранялись. В соответствии с Основами они включались в понятие авторского права.

Основы увеличили срок действия авторского права до 50 лет и исключили содержащиеся в прежнем законодательстве многие случаи использования произведений без согласия правообладателей и без выплаты им вознаграждения.

Спустя год, 3 августа 1993 г., раздел IV Основ, посвященный авторскому праву, был признан недействующим в связи с принятием Закона РФ от 9 июля 1993 г. N 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах" (далее - ЗоАП). Вступление в силу ЗоАП и Закона РФ "О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных" от 23 сентября 1992 года N 3523-1 стало новым этапом в развитии российского авторского права.

Объектом правового регулирования ЗоАП были два вида правоотношений. Первую группу составляли отношения, связанные с созданием произведений литературы, науки и искусства (авторское право). Во вторую группу вошли правоотношения, возникающие в связи с созданием и использованием исполнений, постановок, фонограмм, передач организаций эфирного или кабельного вещания (смежные права).

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

Впервые были четко обозначены авторские правомочия, в совокупности составляющие субъективное авторское право: личные неимущественные права и имущественные права. Ранее действовавшее законодательство (ст.479 ГК РСФСР 1964 года и ст.135 Основ 1991 года) не знало такого деления авторских прав, в связи с чем в науке авторского права по этому вопросу шла дискуссия, а практика оказывалась противоречивой.

На тот период законодательство об интеллектуальной собственности было достаточно разрозненным: продолжали применяться некоторые нормы ГК РСФСР 1964 г., общие положения об интеллектуальной собственности были закреплены в Гражданском кодексе Российской Федерации <15> (части первой) от 30 ноября 1994 г. N 51-ФЗ (далее - ГК РФ, Кодекс), отдельные объекты регулировались специальными законами (см. Закон Российской Федерации от 9 июля 1993 года N 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах"). Отсутствие единой системы норм делало применение законодательства об интеллектуальной собственности крайне неудобным и неэффективным. Назрела необходимость решения целого ряда насущных вопросов: о соотношении норм об интеллектуальной собственности с общими положениями гражданского законодательства (о субъектах, сделках, исковой давности, представительстве, договорах и др.); устранение расхождений и противоречий между действующими нормами разных законов; усиление защиты обладателей исключительных прав и т.д.

<15> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 г. N 51-ФЗ.

Кроме того, все большую остроту стали приобретать вопросы международной охраны авторских и смежных прав. С 9 марта 1995 г. Россия присоединилась к Всемирной конвенции об авторском праве и к Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений от 24 июля 1971 года - с 13 марта 1995 г. Поэтому нормы авторского права должны были соответствовать Бернской и Всемирной (Женевской) конвенциям <16>, Конвенции по охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм от 29 октября 1971 г.

<16> Всемирная конвенция об авторском праве от 6 сентября 1952 г. (пересмотрена в Париже 24 июля 1971 г). Пересмотренная Конвенция и Протоколы к ней вступили в силу 10 июля 1974 г.

Россия продолжает вести работу по присоединению к Всемирной торговой организации (ВТО). В соответствии со ст. XVI Соглашения об учреждении ВТО от 15 апреля 1994 г. неотъемлемым условием присоединения государства к этой международной организации является приведение национального законодательства в соответствие с требованиями ВТО.

Все это подчеркивало важность масштабной кодификации всего законодательства в сфере интеллектуальной собственности и делало очевидной необходимость приведения его в соответствие с теми международными договорами, участником которых Россия является в настоящее время и может стать в ближайшем будущем.

Решить указанные вопросы призвана часть четвертая Гражданского кодекса РФ, которая регламентирует права на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий.

Часть четвертая ГК РФ была введена в действие 1 января 2008 года Федеральным законом от 24 ноября 2006 года N 231-ФЗ "О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации". Федеральный закон N 231-ФЗ признал утратившими силу некоторые законы Российской Федерации и РСФСР, среди них Гражданский кодекс РСФСР; Патентный закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 года N 3517-1; Закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 года N 3520-1 "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров"; Закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 года N 3523-1 "О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных"; Закон Российской Федерации от 9 июля 1993 года N 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах" и др.

## 2. Понятие и функции авторского права

Авторское право в объективном смысле представляет собой совокупность норм гражданского права, регулирующих отношения по признанию авторства и охране произведений науки, литературы и искусства, установлению режима их использования, наделению их авторов неимущественными и имущественными правами, защите прав авторов и других правообладателей <17>.

<17> Гражданское право: Учебник / Под ред. доктора юридических наук, профессора Е.А. Суханова. Том I. М.: Волтерс Клувер, 2004. С.638.

В субъективном смысле авторское право - те имущественные и личные неимущественные права, которые принадлежат лицам, создавшим произведения науки, литературы и искусства <18>.

<18> Подробнее о разделении авторского права в объективном и субъективном смыслах см.: Советское гражданское право / Отв. ред.В.А. Рясенцев. М.: Юридическая литература, 1987. С.454 и др.

Авторские и смежные права по своей природе являются исключительными абсолютными правами. Они дают возможность их обладателям использовать результаты своей творческой деятельности и распоряжаться ими по своему усмотрению и запрещать совершать указанные действия всем другим лицам.

Как и любой другой правовой институт, авторское право базируется на ряде принципов и имеет определенные функции <19>.

<19> Там же. С.638.

Первой функцией авторского права является признание авторства и охрана произведений науки, литературы и искусства. Как и ранее действовавшее законодательство, ГК РФ закрепляет право авторства - право признаваться автором произведения (ст.1265) и устанавливает охрану произведений с момента их создания. При этом, как и прежде, нет легального определения понятия произведения. Даются лишь определения отдельных видов произведений. Например, понятие служебного произведения закреплено в ст.1295 ГК РФ. Статья 1263 ГК РФ содержит понятие аудиовизуального произведения - это 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. Аудиовизуальными являются кинематографические произведения, а также все произведения, выраженные средствами, аналогичными кинематографическим (теле - и видеофильмы и другие подобные произведения). При этом способ их первоначальной или последующей фиксации значения не имеет.

Второй функцией авторского права следует считать установление режима использования произведений (кто и на каких условиях вправе использовать охраняемое произведение). Согласно ст.1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности (правообладатель), вправе использовать его по своему усмотрению любым способом, не противоречащим закону.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать использование произведения другим лицам. При этом отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать произведение без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ (ст. ст.1273 - 1280).

Третью функцию авторского права составляет наделение авторов интеллектуальными правами на произведения науки, литературы и искусства (авторскими правами).

Интеллектуальные права включают в себя:

исключительное право на произведение, являющееся имущественным правом и позволяющее автору произведения или иному правообладателю использовать произведение в соответствии со ст.1229 ГК РФ в любой форме и любым способом, не противоречащим закону. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на произведение (ст.1270 ГК РФ);

личные неимущественные права: право авторства, право автора на имя, право на неприкосновенность произведения, право на обнародование произведения (ст.1255 ГК РФ);

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

Четвертой функцией авторского права является защита прав авторов и других правообладателей.

Необходимость беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав и их судебной защиты закреплена п.1 ст.1 ГК РФ и является одним из основных условий осуществления гражданами и юридическими лицами своих прав.

Авторские и смежные права по своей природе являются субъективными гражданскими правами, и их защита осуществляется способами, которые применяются при защите любых субъективных гражданских прав (ст.12 ГК РФ). Однако авторские и смежные права неоднородны по своей природе, что обуславливает наличие специальных способов защиты.

Для защиты авторских прав не требуется регистрации произведения или соблюдения каких-либо иных формальностей.

## 3. Источники авторского права

Для российского гражданского права характерно расположение законов и подзаконных нормативных актов в строго определенной иерархической системе по мере убывания их юридической силы.

Поэтому первым и основополагающим источником авторского права является Конституция РФ. Статья 44 Конституции РФ гарантирует каждому свободу литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания.

Порядок осуществления прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальных прав) определяет гражданское законодательство, которое состоит из Гражданского кодекса Российской Федерации и принятых в соответствии с ним иных федеральных законов.

Особенностью кодекса является построение его по определенной системе с выделением общих положений (Общей части) и основных правил соответствующей сферы (Особенной части), что предопределяет его основное, "цементирующее" значение в общей системе нормативных актов. Поэтому кодекс становится главным источником права соответствующей отрасли <20>.

<20> См.: Гражданское право: Учебник / Под ред. доктора юридических наук, профессора Е.А. Суханова. Том I. М.: Волтерс Клувер, 2004. С.64.

Часть четвертая ГК РФ введена в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. N 231-ФЗ "О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации". Она применяется к правоотношениям, возникшим после введения ее в действие.

По правоотношениям, возникшим до введения в действие части четвертой ГК РФ, она применяется к тем правам и обязанностям, которые возникнут после введения ее в действие.

Права на результаты интеллектуальной деятельности, охраняемые на день введения в действие части четвертой ГК РФ, продолжают охраняться в соответствии с правилами части четвертой ГК РФ.

Автор произведения или иной первоначальный правообладатель определяется в соответствии с законодательством, действовавшим на момент создания произведения.

Большое значение имеют федеральные законы, развивающие и конкретизирующие положения ГК РФ. Например, отдельные нормы, касающиеся авторского права, содержатся в Федеральном законе от 13 марта 2006 г. N 38-ФЗ "О рекламе", Федеральном законе от 27 июля 2006 г. N 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" и др.

Подзаконные нормативные акты и иные правовые акты, содержащие нормы авторского права, принимаются в целях формирования механизма реализации принятых федеральных законов.

Среди подзаконных нормативных актов наибольшей юридической силой обладают указы Президента РФ (см., например, Указ Президента РФ от 5 декабря 1998 г. N 1471 "О мерах по реализации прав авторов произведений, исполнителей и производителей фонограмм на вознаграждение за воспроизведение в личных целях аудиовизуального произведения или звукозаписи произведения").

Они могут быть приняты по любому вопросу, входящему в компетенцию Президента, кроме тех положений, когда соответствующие правоотношения регулируются только федеральным законом.

Постановления Правительства РФ, содержащие нормы гражданского права, принимаются лишь на основании и во исполнение перечисленных выше актов более высокой юридической силы и должны соответствовать ГК РФ, другим федеральным законам и указам Президента РФ (ст.3 ГК РФ (см., например, Постановление Правительства РФ от 21 марта 1994 г. N 218 "О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства")).

В случае противоречия указа Президента Российской Федерации или постановления Правительства Российской Федерации ГК РФ или иному закону, применяется ГК РФ или соответствующий закон.

Федеральные органы исполнительной власти также могут издавать акты, содержащие нормы авторского права, в случаях и в пределах, предусмотренных ГК РФ, другими законами и иными правовыми актами.

Для рассматриваемой сферы правоотношений наибольшее значение имеют акты Министерства образования и науки Российской Федерации и Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам.

В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 15 июня 2004 г. N 280 "Об утверждении Положения о Министерстве образования и науки Российской Федерации" Министерство образования и науки Российской Федерации является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере интеллектуальной собственности.

Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам находится в ведении Министерства образования и науки Российской Федерации и осуществляет функции:

по контролю и надзору в сфере правовой охраны и использования объектов интеллектуальной собственности, патентов и товарных знаков и результатов интеллектуальной деятельности, вовлекаемых в экономический и гражданско-правовой оборот;

по соблюдению интересов Российской Федерации, российских физических и юридических лиц при распределении прав на результаты интеллектуальной деятельности, в том числе создаваемые в рамках международного научно-технического сотрудничества <21>.

<21> См.: Постановление Правительства РФ от 16 июня 2004 г. N 299 "Об утверждении Положения о Федеральной службе по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам".

Не является источником гражданского, а следовательно, и авторского права судебная и арбитражная практика, так как судебные учреждения не обладают нормотворческими функциями и не создают нормы права, а лишь дают толкования по их применению <22>. Постановления Пленумов Верховного Суда Российской Федерации, Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации и судебные решения высших судебных органов по конкретному делу являются обязательными для всех лиц, участвующих в данном деле, а также для организаций и учреждений, должностных лиц и граждан, подпадающих под их действие. Они подлежат обязательному исполнению на всей территории Российской Федерации.

<22> Калмыков Ю.Х. Вопросы применения гражданско-правовых норм. Саратов: Изд-во Саратовского университета, 1976. С.31 - 45.

Существенное значение для авторских правоотношений имеют нормы международного права. В настоящее время Российская Федерация является участницей следующих международных договоров:

Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности (Стокгольм, 14 июля 1967 г., в редакции от 2 октября 1979 г.; вступила в силу для СССР 26 апреля 1970 г);

Бернской конвенции по охране литературных и художественных произведений (Берн, 9 сентября 1886 г.; вступила в силу для Российской Федерации 13 марта 1995 г) (далее - Бернская конвенция);

Всемирной конвенции об авторском праве (Женева, 6 сентября 1952 г.; пересмотрена в Париже 24 июля 1971 г.; вступила в силу для СССР 27 мая 1973 г);

Соглашения о сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав, заключенные в Москве 24 сентября 1993 г.

Кроме того, Россия имеет двусторонние соглашения о взаимной охране авторских прав с такими странами, как Австрия, Болгария, Польша, Венгрия, Швеция, Чехия, и некоторыми другими.

Пункт 2 статьи 7 ГК РФ устанавливает, что "если международным договором, в котором участвует Российская Федерация, установлены иные правила, чем те, которые установлены гражданским законодательством, то применяются правила международного договора".

Согласно ст.1256 ГК РФ при предоставлении на территории Российской Федерации охраны произведению в соответствии с международными договорами Российской Федерации, автор произведения или иной первоначальный правообладатель определяется по закону государства, на территории которого имел место юридический факт, послуживший основанием для приобретения авторских прав.

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 Кодексом срока действия исключительного права на них. При предоставлении охраны произведениям в соответствии с международными договорами Российской Федерации срок действия исключительного права на эти произведения на территории Российской Федерации не может превышать срок действия исключительного права, установленного в стране происхождения произведения.

Помимо российского гражданского законодательства и норм международного права, следует также учитывать обычаи делового оборота, которые могут регулировать предпринимательскую деятельность в сфере науки, литературы и искусства (независимо от того, зафиксированы ли они в каком-либо документе - п.1 ст.5 ГК РФ). Обычаи делового оборота, противоречащие обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору, не применяются.

Важное практическое значение имеют публикуемые решения по конкретным делам (прецеденты), а также обзоры практики рассмотрения отдельных категорий споров и иные рекомендации высших судебных инстанций, которые публикуются в журналах "Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации" и "Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации".

Несмотря на то что они не являются источниками права, их роль в установлении единообразного подхода в применении соответствующих норм весьма существенна.

## 4. Субъекты авторского права

В отношениях, связанных с созданием, использованием и распоряжением авторскими правами, участвует большое число субъектов, которыми могут быть как граждане, так и юридические лица.

Субъектами авторского права могут быть авторы произведений науки, литературы или искусства, а также их правопреемники, работодатели и другие лица, приобретающие авторские права по закону или договору.

В настоящее время одним из основополагающих принципов, закрепленных ГК РФ (п.3 ст.1228), является положение о том, что исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, созданный творческим трудом, первоначально возникает у автора. К другим лицам указанное право может перейти от автора только по договору или по иным основаниям, установленным законом.

Автором признается гражданин, творческим трудом которого произведение создано.

Не признаются авторами результата интеллектуальной деятельности граждане, не внесшие личного творческого вклада в создание такого результата (ст.1228 ГК РФ). В том числе граждане, оказавшие автору такого результата только техническое, консультационное, организационное или материальное содействие или помощь либо только способствовавшие оформлению прав на такой результат или его использование. Не признаются авторами также граждане, осуществлявшие контроль за выполнением соответствующих работ. Так, например, автором такого произведения, как курсовая или дипломная работа, является его создатель - студент, а не научный руководитель. Разумеется, он признается автором при условии, что его работа не скачана из Интернета и носит самостоятельный, творческий характер.

Согласно ст.18 ГК РФ возможность иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства входит в состав правоспособности гражданина, которая возникает в момент его рождения и прекращается смертью. Следует особо подчеркнуть, что для признания лица автором соответствующего произведения не имеют значения ни его возраст, ни состояние дееспособности. Например, на практике встречаются случаи, когда в возрасте трех - шести лет рисунки создают дети, страдающие аутизмом (от греч. "autos" - сам - психопатологическое состояние, при котором личность погружена в собственные внутренние переживания).

Для осуществления авторских прав требуется достижение определенного возраста. Если автором произведения является лицо, не достигшее 14 лет, то его авторские права осуществляют законные представители (родители, опекуны). Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе самостоятельно, без согласия родителей, усыновителей и попечителя осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства (ст.26 ГК РФ).

Граждане, ограниченные судом в дееспособности, могут осуществлять свои авторские права только с согласия попечителей (ст.30 ГК РФ).

За граждан, признанных судом недееспособными, авторские права осуществляют их опекуны (ст. ст.29, 32 ГК РФ).

Как и ст.9 ЗоАП РФ, ст.1257 ГК РФ закрепляет презумпцию авторства: при отсутствии доказательств иного, автором произведения считается лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре (копии) произведения. Эта презумпция действует и в отношении автора, указанного под псевдонимом.

Для возникновения авторских прав необходим юридический факт - создание произведения. В отличие от патентного права для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрации произведения или соблюдения каких-либо иных формальностей (п.4 ст.1259 ГК РФ).

В отношении программ для ЭВМ и баз данных возможна регистрация, которая осуществляется по желанию правообладателя в соответствии с правилами ст.1262 ГК РФ.

Особой спецификой обладают отдельные субъекты авторского права, к которым прежде всего следует отнести соавторов. Согласно ст.1258 ГК РФ, граждане, создавшие произведение совместным творческим трудом, признаются соавторами независимо от того, образует ли такое произведение неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение.

Соавторство условно подразделяется на два вида, которые отличаются различным режимом использования произведений:

раздельное соавторство возникает тогда, когда соавторы имеют единое авторское право на произведение, состоящее из самостоятельных частей, которые могут быть использованы независимо друг от друга (например, песня, состоящая из слов и музыки). Часть произведения, использование которой возможно независимо от других частей, то есть часть, имеющая самостоятельное значение, может быть использована ее автором по своему усмотрению, если иное не предусмотрено соглашением между соавторами;

нераздельное соавторство предполагает, что соавторы имеют единое авторское право на произведение, образующее единое неразрывное целое (произведения братьев Вайнеров). При этом ни один из соавторов не вправе без достаточных оснований запретить использование такого произведения.

Право на использование любого совместного произведения принадлежит всем соавторам. Они могут регламентировать свои отношения взаимным соглашением, которое может быть заключено на любой стадии создания коллективного произведения или даже после его завершения.

Доходы от совместного использования произведения, созданного в соавторстве, распределяются между всеми правообладателями поровну. Иной порядок распределения доходов может быть предусмотрен соглашением соавторов.

Распоряжение исключительным правом на произведение, созданное в соавторстве, осуществляется правообладателями совместно, если ГК РФ не предусмотрено иное.

Каждый из соавторов вправе самостоятельно принимать меры по защите своих прав, в том числе тогда, когда созданное соавторами произведение образует неразрывное целое.

Помимо соавторов, субъектами авторского права являются авторы производных произведений (ст.1260 ГК РФ). Им принадлежат авторские права на осуществленную переработку другого (оригинального) произведения. Авторами производных произведений являются переводчики литературных текстов, аранжировщики музыкальных произведений, драматурги, создающие киносценарии из чьих-либо романов, повестей, и другие переработчики.

К субъектам авторского права, согласно ст.1260 ГК РФ, относятся составители сборников и авторы иных составных произведений (антологии, энциклопедии, базы данных, атласа или другого подобного произведения). Им принадлежат авторские права на осуществленные ими подбор или расположение материалов (составительство).

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.

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. Так, например, решением арбитражного суда отказано в иске ЗАО к ЗАО "ПрайсВотерхаусКуперс Аудит" о прекращении нарушения авторских прав истца на русский перевод Т. литературного произведения МСФО путем прекращения размещения произведения истца на сайте ответчика в сети Интернет и взыскания компенсации.

Суд мотивировал отказ в иске тем, что разумным действием является ограничение имущественных авторских прав на перевод произведения путем их передачи лицу, владеющему основными имущественными авторскими правами.

Суд, в частности, отметил, что еще до возникновения имущественных авторских прав на русский перевод произведения, автором которого является Т., он уступил их Комитету по МСФО (КМСФО) - владельцу исключительных авторских прав на произведение. Об этом свидетельствует лицензионное соглашение.

Путем толкования условий лицензионного соглашения суд пришел к выводу о том, что у истца отсутствуют исключительные имущественные авторские права на использование русского перевода МСФО, выполненного Т. В силу лицензионного соглашения судом констатируется принадлежность авторских прав Комитета на МСФО на всех языках и признание лицензиатом авторских прав Комитета на русском языке.

Кассационная инстанция указала, что суд первой инстанции верно мотивировал свой вывод о том, что ограничение имущественных авторских прав на перевод произведения путем их передачи лицу, владеющему основными имущественными авторскими правами, является разумным действием. Это подтверждается в том числе и оцененным судом письмом Фонда Комитета по МФСО об основных целях деятельности этого Комитета в сравнении с обстоятельствами дела.

Кроме того, суд правильно дополнительно сослался на то, что защите подлежат права обладателей исключительных авторских прав на произведение, в том числе путем прекращения нарушения прав и выплаты компенсации. Однако истец такими правами не обладает, а переводчик пользуется только авторским правом на созданное им производное произведение только при условии соблюдения им прав автора произведения, подвергшегося переводу.

В связи с этим решение арбитражного суда было оставлено без изменения, а кассационная жалоба - без удовлетворения <23>.

<23> Постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 10 июня 2002 г. N КГ-А40/3481-02.

Автор произведения, помещенного в сборнике или ином составном произведении, вправе использовать свое произведение независимо от составного произведения, если иное не предусмотрено договором с создателем составного произведения.

Авторские права на перевод, сборник, иное производное или составное произведение не препятствуют другим лицам переводить либо перерабатывать то же оригинальное произведение, а также создавать свои составные произведения путем иного подбора или расположения тех же материалов.

Издателю энциклопедий, энциклопедических словарей, периодических и продолжающихся сборников научных трудов, газет, журналов и других периодических изданий принадлежит право использования таких изданий. Издатель вправе при любом использовании такого издания указывать свое наименование или требовать его указания. Например, многие издательства пользуются такой формулировкой: "Перепечатка и любое использование материалов возможны только с письменного разрешения редакции".

Авторы или иные обладатели исключительных прав на произведения, включенные в такие издания, сохраняют эти права независимо от права издателя или других лиц на использование таких изданий в целом. Исключением из этого правила являются случаи, когда эти исключительные права были переданы издателю или другим лицам либо перешли к издателю или другим лицам по иным основаниям, предусмотренным законом.

Следующим субъектом авторского права являются авторы служебных произведений. Согласно ст.1295 ГК РФ служебным является произведение науки, литературы или искусства, созданное в пределах установленных для работника (автора) трудовых обязанностей.

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

Исключительное право на служебное произведение принадлежит автору, 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.

Если в течение трех лет работодатель 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 в соответствии с п.2 ст.1295 ГК РФ 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 не ограничивается право автора использовать служебное произведение способом, не обусловленным целью служебного задания, а также хотя бы и способом, обусловленным целью задания, но за пределами, вытекающими из задания работодателя.

При использовании служебного произведения работодатель может указывать свое имя или наименование либо требовать такого указания.

Субъектами авторского права являются наследники и иные правопреемники, так как исключительное право на произведение переходит по наследству (ст.1283 ГК РФ).

Основанием для государственной регистрации перехода исключительного права по наследству является свидетельство о праве на наследство, за исключением случая, предусмотренного ст.1165 Кодекса.

Согласно ст.1267 ГК РФ автор вправе указать лицо, на которое он возлагает охрану авторства, имени автора и неприкосновенности произведения после своей смерти в порядке, предусмотренном для назначения исполнителя завещания (ст.1134). Это лицо осуществляет свои полномочия пожизненно.

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

К субъектам авторского права следует отнести и организации, осуществляющие коллективное управление авторскими и смежными правами.

Согласно ст.1242 ГК РФ обладатели авторских и смежных прав могут создавать основанные на членстве некоммерческие организации, на которые возлагается управление соответствующими правами на коллективной основе.

## 5. Объекты авторского права

Творчество представляет собой познание нового, ранее неизвестного и должно приводить к новому, ранее неизвестному результату.

Как отмечает И.А. Зенин, "творчество - субъективный критерий... Поэтому, хотя по данному вопросу написано немало статей и книг, до сих пор не удалось найти общеприемлемого критерия творческой деятельности. Следует признать, что на практике критерий творчества с полным основанием сводится к установлению факта самостоятельного создания результата интеллектуальной деятельности. Иначе говоря, творческой по общему правилу признается любая умственная деятельность, и результат этой деятельности охраняется авторским правом, если не доказано, что он является следствием прямого копирования, "пиратства", плагиата, либо он вообще по закону не может являться объектом авторского права. То есть имеет место своеобразная презумпция творческого характера как самой умственной деятельности, так и любого из ее результатов..." <24>.

<24> Зенин И.А. Интеллектуальная собственность и ноу-хау: Учебно-практическое пособие / Московский государственный университет экономики, статистики и информатики. М.: МЭСИ, 2001. С.23.

Творческая деятельность - это деятельность человеческого мозга, который способен создавать только идеальные образы, а не предметы материального мира. Однако для того, чтобы быть объектом охраны, произведение науки, литературы и искусства должно быть доступно для восприятия человеком, т.е. должно существовать в какой-либо объективной форме.

Объективная форма произведения всегда была и остается одним из показателей развития общества. Одной из первых форм произведения, как известно, были наскальные рисунки. Наскальные росписи в пещерах (Южной Франции, Северной Испании и др.) выполнялись земляными красками, черной сажей и древесным углем с помощью расщепленных палочек и кусочков меха. Это были изображения отдельных объектов (животных), а затем и целых сцен (охота).

Появление наскального искусства обычно рассматривается как свидетельство обретения людьми более развитого, чем у их предшественников, интеллекта.

В дальнейшем способом выражения мыслей и источником информации стала письменность, которая позволяла зафиксировать произведение на камне, пергаменте, ткани и т.д.

Стремление к более яркому и правдоподобному отражению реального мира привело к возникновению живописи. Интересно, что живописцы XIII - XVI вв. в качестве основы использовали дерево. Так, Леонардо да Винчи считал кипарис, орех и грушу лучшими для живописи.

В XVI в. делались первые попытки записи звука. Для этого использовались механические инструменты: музыкальные шкатулки, шарманки, игрушки, табакерки, часы, башенные куранты, полифонны и др. Для избранных даже пытались делать кареты "со звуковым сопровождением" - видимо, прототип современных "мигалок".

В XVIII в. европейские мастера живописи широко использовали бумагу, а в XIX веке бумага получила распространение и среди русских художников (пейзажные этюды А. Иванова и С. Щедрина).

Наряду с произведениями изобразительного искусства следующим этапом в эволюции формы произведения стала фотография. Первая фотография была получена Жозефом Ньепсом. После неоднократных попыток Ньепс получил зафиксированное изображение в 1822 г.

В 1826 г. Ньепс с помощью камеры-обскуры получил на металлической пластине, покрытой тонким слоем асфальта, вид из окна своей мастерской. Снимок он так и назвал - гелиография (солнечный рисунок).

В 1829 г. Ньепс заключил договор о сотрудничестве с художником-декоратором Луи Жаком Манде Дагером, который в 1839 г. создал первый практичный метод фотографии, известный как дагеротипия. В 1885 г. были созданы "движущиеся картинки" - самый старый сохранившийся фильм был снят Луи Эме Огюстен Ле Пренс камерой, запатентованной в Великобритании 16 ноября 1888 г.

Патент на комбинированную кинокамеру получили братья Луи и Огюст Люмьер. Братья представили парижской публике свое изобретение, устроив первый публичный платный киносеанс в подвале "Гран кафе" на бульваре Капуцинов. Как известно, именно с показа фильма "Прибытие поезда на вокзал Ла-Сьота" началась история мирового кино. В XX в. кинофильмы были признаны одним из видов произведений.

В 1887 г. в США Томасом Эдисоном был запатентован фонограф - один из первых приборов для механической записи звука и его воспроизведения.

В 1888 г. немец Эмиль Берлинер изобрел граммофон. Первая в мире граммофонная пластинка была изготовлена из целлулоида, а в 1897 г. вместо него стали использовать диски из шеллака, шпата и сажи. Позднее шеллак был заменен синтетическими смолами. Широкое применение получила винилитовая смола.

В 1907 г. появился "граммофон нового поколения" под названием "патефон" - по названию французской фирмы "Патэ", где служил его изобретатель Гильон Кеммлер. "Ящик с музыкой" отличался размещением рупора внутри корпуса. Почти одновременно с фонографом был изобретен и принцип магнитной записи звука.

Впервые мысль о том, что намагничивание может быть использовано для записи звука, была высказана Оверлингом Смитом в 1888 г. Описанное Смитом устройство имело признаки магнитофона: магнитный носитель информации, механизм для его подачи и магнитную головку.

Введенный в 1953 году стандарт RIAA (по первым буквам названия Record Industry Association of America) установил нормы на частотную зависимость в диапазоне 30 - 15000 Гц.

В 1978 г. была создана улучшенная версия стандарта, получившего название RIAA-78. В 1963 г. она вошла в национальные стандарты большинства стран (в том числе и в ГОСТ 7893-79 в России).

Новым, революционным этапом в методах записи звука стали методы, позволившие записывать и воспроизводить цифровую информацию. В 1980 г. появились компакт-диски, которые стали самым популярным носителем звукозаписи. В 1996 г. появились диски DVD (Digital Versatile Disk - универсальный цифровой диск).

В целом можно сказать, что основной перечень произведений сформировался в конце XIX в. Этот список корректируется с учетом вновь появляющихся объектов. Так, например, с распространением Интернета появились сетевые произведения.

Для признания произведения объектом авторского права ранее требовалось наличие возможности его воспроизведения (ст.134 Основ гражданского законодательства Союза ССР и республик 1991 г). ЗоАП такого требования не предъявлял. Не предъявляет подобных требований и ныне действующее законодательство. Это означает, что охраной пользуются даже те объекты, которые вообще невоспроизводимы в связи с отсутствием необходимых технических средств.

Необходимость объективной формы порождает споры о том, что именно является непосредственным объектом авторско-правовой охраны - форма или содержание произведения. Одни исследователи полагают, что авторское право призвано защищать созданное произведение в целом - и форму, и содержание <25>. Другие считают, что суть авторского права заключается в охране формы произведения, а не его содержания <26>. Думается, что ответ на этот вопрос содержится в ст.1259 действующего ГК РФ, согласно которой объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения.

<25> См., например: Бромберг Г.В., Розов Б.С. Интеллектуальная собственность: действительность переходного периода и рыночные перспективы. М.: ИНИЦ Роспатента, 1998.

<26> См., например: Дюма Р. Литературная и художественная собственность. Авторское право Франции / Перевод с французского. Отв. ред. И.В. Савельева (предисл. и коммент). Пер. Т.П. Лукина, З.А. Полякова. М.: Междунар. отношения, 1989. С.27; Дозорцев В.А. Новая эра в охране исключительных прав // Право и экономика. 1995. N 15 - 16. С.2; Макагонова Н.В. Авторское право. М.: Юристъ, 2000.

ГК РФ специально указывает, что 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 (п.3 ст.1259).

В п.5 ст.6 ЗоАП был установлен общий принцип: авторское право на произведение и право собственности на материальный объект, в котором это произведение выражено, не связаны, т.е. существуют независимо друг от друга.

В настоящее время право собственности на вещь возникает в соответствии с нормами ГК РФ, относящимися к праву собственности, т.е. путем создания вещи, приобретения ее по договору и по некоторым другим основаниям (ст. ст.218 - 234 ГК РФ). В свою очередь, ст.1227 ГК РФ указывает, что интеллектуальные права не зависят от права собственности на материальный носитель (вещь), в котором выражен соответствующий результат интеллектуальной деятельности. Переход права собственности на вещь не влечет переход или предоставление интеллектуальных прав на результат интеллектуальной деятельности, выраженный в этой вещи. Исключением является лишь случай, предусмотренный п.2 ст.1291 ГК РФ, - 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.

Положение о независимости прав на произведение от права собственности на его материальный носитель можно рассматривать как точку отсчета для других нововведений части четвертой ГК РФ. Одной из них, наиболее важной, является выделение понятия и особого правового режима оригинала произведения. Статья 1291 указывает, что 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;

воспроизводить оригинал этого произведения в каталогах выставок и в изданиях, посвященных его коллекции;

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 его автором, исключительное право на произведение переходит к приобретателю оригинала произведения, если договором не предусмотрено иное.

Правила об отчуждении оригинала произведения и исключительного права на произведение (ст.1291 ГК РФ), относящиеся к автору произведения, распространяются и на наследников автора, их наследников и так далее в пределах срока действия исключительного права на произведение.

В свою очередь, ст.1292 ГК РФ наделяет автора произведения изобразительного искусства правом требовать от собственника оригинала произведения предоставления возможности осуществлять право на воспроизведение своего произведения (право доступа). При этом от собственника оригинала произведения нельзя требовать доставки произведения автору.

Автор произведения архитектуры вправе требовать от собственника оригинала произведения предоставления возможности осуществлять фото - и видеосъемку произведения, если договором не предусмотрено иное.

Далее ст.1293 ГК РФ указывает, что 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 (право следования).

Такой подход законодателя к подлиннику произведения исторически обоснован и логически оправдан, поскольку оригинал произведения - это особая, неповторимая вещь, которая, соответственно, нуждается в особом правовом регулировании.

Согласно ст.1259 ГК РФ объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения. Тем самым не дается четкого определения понятия "произведения", но закрепляется открытый перечень произведений, которые следует считать объектами авторского права. Это:

литературные произведения (как литературные произведения охраняются программы для ЭВМ, которые также относятся к объектам авторских прав. Произведениями литературы признаются художественные произведения, выраженные в словесной форме <27> (например, лекции, книги и т.д.));

<27> Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: Учебник.2-е изд., перераб. и доп. М.: ТК Велби, 2004. С.125.

драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения (например, драма, комедия, трагедия, опера, оперетта, мюзикл и т.д.);

хореографические произведения (например, балет) и пантомимы;

музыкальные произведения с текстом или без текста (например, песня);

аудиовизуальные произведения (например, кинофильм);

произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства.

Характерной чертой произведений изобразительного искусства является их неразрывная связь с материальными носителями, в которых они воплощены. Этим обусловлены особенности их правового режима (ст. ст.1292 - 1293 ГК РФ);

произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства. В научной литературе произведениями декоративно-прикладного искусства считаются художественные изделия бытового назначения, обладающие художественными и эстетическими качествами, а также не только удовлетворяющие прямые практические потребности, но и являющиеся украшением окружающей среды и человека <28>. К произведениям декоративно-прикладного искусства относятся, например, изделия из керамики, фарфора, хрусталя, камня и т.д. Это могут быть столовые приборы, ювелирные изделия, текстильная галантерея и др.;

<28> Гаврилов Э.П. Авторское право на произведения декоративно-прикладного искусства // Советское государство и право. 1983. N 7. С.95.

произведения архитектуры (до 1 января 2008 года авторское право на произведения архитектуры регулировалось главой IV Федерального закона от 17 ноября 1995 г. N 169-ФЗ "Об архитектурной деятельности в Российской Федерации"), градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов;

Специфика правового режима указанных объектов выражается прежде всего в наделении их авторов дополнительными правами. Так, в соответствии со ст.1294 ГК РФ автор произведения архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства:

имеет исключительное право использовать свое произведение (п. п.2 и 3 ст.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;

имеет право на осуществление авторского контроля над 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;

вправе требовать от заказчика архитектурного, градостроительного или садово-паркового проекта предоставления права на участие в реализации своего проекта, если договором не предусмотрено иное;

фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии. К последним можно отнести, например, голографии, слайды и т.п.;

географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам;

другие произведения.

Практически аналогичный перечень объектов авторского права содержится в ст.2 (1) Бернской конвенции и включается в понятие "литературные и художественные произведения", который охватывает любую продукцию в области литературы, науки и искусства, вне зависимости от способа и формы ее выражения.

Объектами авторского права являются также программы для ЭВМ, появившиеся в рамках правового поля лишь во второй половине XX в.

Программой для ЭВМ является представленная в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения (ст.1261 ГК РФ).

Авторские права на все виды программ для ЭВМ (в том числе на операционные системы и программные комплексы), которые могут быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код, охраняются так же, как авторские права на произведения литературы. Отнесение программ для ЭВМ к литературным произведениям характерно для законодательства большинства стран мира - аналогичные положения закреплены в Директиве Европейского союза и в Договоре ВОИС по авторскому праву.

В случае, когда программа для ЭВМ или база данных создана по договору, предметом которого было ее создание (по заказу), исключительное право на такую программу или такую базу данных принадлежит заказчику, если договором между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком не предусмотрено иное (ст.1296 ГК РФ).

В соответствии со ст.1297 ГК РФ, 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). Договором между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком может быть предусмотрено иное.

Как уже отмечалось ранее, для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрации произведения или соблюдения каких-либо иных формальностей.

В отношении программ для ЭВМ и баз данных возможна регистрация, которая осуществляется по желанию правообладателя.

Согласно ст.1262 ГК РФ правообладатель в течение срока действия исключительного права на программу для ЭВМ или на базу данных может зарегистрировать такую программу или такую базу данных в Федеральной службе по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам.

Не подлежат государственной регистрации программы для ЭВМ и базы данных, в которых содержатся сведения, составляющие государственную тайну. Лицо, подавшее заявку на государственную регистрацию (заявитель), несет ответственность за разглашение сведений о программах для ЭВМ и базах данных, в которых содержатся сведения, составляющие государственную тайну, в соответствии с законодательством Российской Федерации. Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на официальную регистрацию программы для ЭВМ устанавливает федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий нормативно-правовое регулирование в сфере интеллектуальной собственности <29>.

<29> Приказ Роспатента от 25 февраля 2003 г. N 25 "О правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на официальную регистрацию программы для электронных вычислительных машин и заявки на официальную регистрацию базы данных".

Заявка на государственную регистрацию программы для ЭВМ или базы данных (заявка на регистрацию) должна относиться к одной программе для ЭВМ или к одной базе данных.

Заявка на регистрацию должна содержать:

заявление о государственной регистрации программы для ЭВМ или базы данных с указанием правообладателя, а также автора, если он не отказался быть упомянутым в качестве такового, и места жительства или места нахождения каждого из них;

депонируемые материалы, идентифицирующие программу для ЭВМ или базу данных, включая реферат;

документ, подтверждающий уплату государственной пошлины в установленном размере или наличие оснований для освобождения от уплаты государственной пошлины, либо для уменьшения ее размера, либо для отсрочки ее уплаты.

На основании заявки на регистрацию федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности проверяет наличие необходимых документов и материалов, их соответствие предъявляемым требованиям.

Рассмотрение заявки на регистрацию в целях проверки наличия необходимых документов и их соответствия установленным требованиям осуществляется в двухмесячный срок с даты поступления заявки на регистрацию.

По результатам проверки заявителю направляется либо уведомление о принятии заявки на регистрацию, либо запрос отсутствующих или исправленных материалов заявки на регистрацию.

При положительном результате проверки указанный федеральный орган вносит программу для ЭВМ в Реестр программ для ЭВМ, выдает заявителю свидетельство о государственной регистрации (см. Приказ Роспатента от 26 марта 2004 г. N 41 "Об изменении формы свидетельства на официальную регистрацию программы для ЭВМ, формы свидетельства на официальную регистрацию базы данных, формы свидетельства на официальную регистрацию топологии интегральной микросхемы") и публикует сведения о зарегистрированной программе для ЭВМ в своем официальном бюллетене.

Государственной регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности подлежат:

договоры об отчуждении исключительного права на зарегистрированную программу для ЭВМ;

переход исключительного права на такую программу или базу данных к другим лицам без договора <30>.

<30> См.: Приказ Роспатента от 29 апреля 2003 г. N 64 "О правилах регистрации договоров о передаче исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец, товарный знак, знак обслуживания, зарегистрированную топологию интегральной микросхемы и права на их использование, полной или частичной, передаче исключительного права на программу для электронных вычислительных машин и базу данных".

Сведения об изменении обладателя исключительного права вносятся в Реестр программ для ЭВМ на основании зарегистрированного договора или иного правоустанавливающего документа и публикуются в официальном бюллетене федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Сведения, внесенные в Реестр программ для ЭВМ, считаются достоверными, пока не доказано иное. Ответственность за достоверность предоставленных для государственной регистрации сведений несет заявитель.

Использование программ для ЭВМ третьими лицами, именуемыми пользователями, осуществляется по договору с правообладателями.

Допускается заключение лицензионных договоров о предоставлении права использования программы для ЭВМ путем заключения каждым пользователем с соответствующим правообладателем договора присоединения, условия которого изложены на приобретаемом экземпляре такой программы либо на упаковке этого экземпляра. Начало использования программы для ЭВМ или базы данных пользователем, как оно определяется этими условиями, означает его согласие на заключение договора (ст.1286 ГК РФ).

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

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

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

Лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ, вправе без согласия правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения:

изучать, исследовать или испытывать функционирование такой программы в целях определения идей и принципов, лежащих в основе любого элемента программы для ЭВМ, путем осуществления действий, предусмотренных подп.1 п.1 ст.1280 ГК РФ;

воспроизвести и преобразовать объектный код в исходный текст (декомпилировать программу для ЭВМ) или поручить иным лицам осуществить эти действия, если они необходимы для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной этим лицом программы для ЭВМ с другими программами, которые могут взаимодействовать с декомпилируемой программой, при соблюдении следующих условий:

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

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

информация, полученная в результате декомпилирования, может использоваться лишь для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной программы для ЭВМ с другими программами, не может передаваться иным лицам, за исключением случаев, когда это необходимо для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной программы для ЭВМ с другими программами, а также не может использоваться для разработки программы для ЭВМ, по своему виду существенно схожей с декомпилируемой программой для ЭВМ, или для осуществления другого действия, нарушающего исключительное право на программу для ЭВМ.

Указанные действия не должны наносить неоправданный ущерб нормальному использованию программы для ЭВМ или базы данных и не должны ущемлять необоснованным образом законные интересы автора или иного правообладателя.

Помимо уже рассмотренных произведений, объектами авторских прав являются:

производные произведения, то есть произведения, представляющие собой переработку другого произведения (переводы литературных текстов, аранжировки музыкальных произведений, киносценарии по чьим-либо романам и др.). Авторы производных произведений обязаны соблюдать права авторов произведений, подвергшихся переработке;

составные произведения, то есть произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда. Например, авторское право не охраняет факт принадлежности телефонных номеров конкретным абонентам. Поэтому у разных составителей может быть авторское право на телефонные справочники. Главное, чтобы они различались по подбору или расположению материалов. На некоторые составные произведения авторское право принадлежит издателям (например, энциклопедические словари, газеты, журналы и т.д.). Исключительное право на использование своих произведений независимо от издания в целом сохраняется за его автором, но право на использование издания в целом принадлежит издателю.

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 и отвечают требованиям, установленным п.3 ст.1259 ГК РФ. Следует отметить, что персонаж произведения как охраняемый объект указывается законодателем впервые. Однако это не означает, что до этого данному объекту не предоставлялась правовая охрана. Дело в том, что ранее, согласно п.3 ст.6 ЗоАП, к объектам авторского права относилась часть произведения (включая его название), если она являлась результатом творческой деятельности и могла использоваться самостоятельно. Безусловно, в качестве такой "части произведения" мог выступать и персонаж. Однако практическое применение данного положения все же может вызвать сложности.

Прежде всего они будут связаны с неопределенностью самого термина "персонаж", которая повлечет целый ряд вопросов: кто будет обладателем прав (художник, мультипликатор, актер и т.д.), как быть с "персонажами", возникшими в ходе переработки оригинального произведения, как будут и будут ли вообще охраняться права актеров, исполняющих те или иные роли, а также известных людей (политиков, спортсменов, моделей и т.д.). Думается, если бы понятие "персонаж" было законодательно закреплено, это стало бы отправной точкой для решения поставленных вопросов.

Раньше (п.4 ст.6 ЗоАП) авторское право не распространялось на идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты. Этот перечень воспроизводит и действующее законодательство (п.5 ст.1259 ГК РФ), добавляя к нему решения технических, организационных или иных задач и языки программирования.

Кроме того, п.6 ст.1259 ГК РФ указывает произведения, которые не являются объектами авторских прав:

официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления муниципальных образований, в том числе законы, другие нормативные акты, судебные решения, иные материалы законодательного, административного и судебного характера, официальные документы международных организаций, а также их официальные переводы;

государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и тому подобное), а также символы и знаки муниципальных образований.

Объекты, носящие официальный (официальные документы) или государственный (государственные символы и знаки) характер, объединены общей особенностью - они должны широко и беспрепятственно распространяться. Объем и характер их использования должны определять не их создатели и не лица, которые их утвердили, а потребности общества. В связи с этим российское законодательство, следуя традициям международного права, устанавливает, что эти объекты не охраняются авторским правом, поскольку оно предусматривает ограничения в пользовании произведением.

До того как закон, судебное решение, перевод, флаг, герб, знак и т.п. будут утверждены или приняты в качестве официального или государственного документа, символа или знака, они существуют как произведения науки, литературы и искусства и охраняются авторским правом. Так, согласно ст.1264 ГК РФ, право авторства на проект официального документа, в том числе на проект официального перевода такого документа, а также на проект официального символа или знака принадлежит лицу, создавшему соответствующий проект (разработчику).

Разработчик проекта официального документа, символа или знака вправе обнародовать такой проект, если это не запрещено государственным органом, органом местного самоуправления муниципального образования или международной организацией, по заказу которых разработан проект. При опубликовании проекта разработчик вправе указать свое имя.

Проект официального документа, символа или знака может быть использован государственным органом, органом местного самоуправления или международной организацией для подготовки соответствующего официального документа, разработки символа или знака без согласия разработчика, если проект обнародован разработчиком для использования этими органом или организацией либо направлен разработчиком в соответствующий орган или организацию.

При подготовке официального документа, разработке официального символа или знака на основе соответствующего проекта в него могут вноситься дополнения и изменения по усмотрению государственного органа, органа местного самоуправления или международной организации, осуществляющих подготовку официального документа, разработку официального символа или знака.

После официального принятия к рассмотрению проекта государственным органом, органом местного самоуправления или международной организацией проект может использоваться без указания имени разработчика;

произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов. Произведения народного творчества - это произведения фольклора, включая кустарные промыслы и произведения народного декоративно-прикладного искусства. Основная причина, по которой произведения народного творчества не охраняются авторским правом, заключается в невозможности определить автора такого произведения.

Иногда народные сказители (и иные носители фольклорных традиций) оригинально пересказывают (воссоздают, повторяют) сказания, былины и т.п. произведения народного творчества. В этом случае они становятся авторами производных произведений (переработок и т.п.), но не приобретают авторского права на сами произведения народного творчества;

сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер (сообщения о новостях дня, программы телепередач, расписания движения транспортных средств и т.п.).

Исключение указанных объектов из числа охраняемых основывается на нормах Бернской конвенции: "охрана, предоставляемая настоящей Конвенцией, не распространяется на сообщения о новостях дня или на сообщения о различных событиях, имеющие характер простой пресс-информации" (п.8 ст.2 Конвенции). Сами сообщения не охраняются авторским правом, так как имеют информационный характер, т.е. неоригинальны, представляют собой простое, механическое, нетворческое изложение событий и фактов. На это не раз обращал внимание Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ.

Так, ТОО и редакция газеты заключили договор, по которому телевидение обязалось предоставлять редакции газеты для публикования свою программу передач. До истечения установленного срока редакция прекратила печатать телепрограмму, сообщив о расторжении договора. ТОО организовало выпуск собственной газеты со ссылкой на необходимость публикования программы передач. Публикование телепрограммы возобновилось, однако редакция оплату по договору не производила, поскольку получала ее теперь из других источников.

ТОО, полагая, что ответчик нарушил его авторские права и договорные обязательства, потребовало взыскания упущенной выгоды и расходов на выпуск газеты.

Удовлетворяя исковые требования, арбитражный суд исходил из того, что предметом спора является программа передач как совокупность передаваемых в эфир материалов, созданная в результате творческой деятельности. Программа передач подлежит охране как объект авторского права.

Президиум ВАС РФ указал, что то, в какой последовательности и в какое время идут в эфир передачи различных видов и жанров, какой категории слушателей и зрителей они интересны, - все это в целом может являться результатом творческой деятельности. В указанном смысле программа передач схожа со сборниками и другими составными произведениями, которые признаются объектами авторского права в силу того, что включенный в них материал расположен по оригинальной схеме.

Однако авторское право охраняет лишь форму, а не содержание произведения и не распространяется на идеи, положенные в основу построения программы, так же как и на методы, процессы, системы, способы, концепции, открытия, факты.

Как следует из материалов дела, предметом спора между истцом и ответчиком является программа передач как доводимая до слушателей (зрителей) информация о том, что и когда будет передано в эфир.

Такая информация при отсутствии оригинальной формы ее подачи не образует самостоятельного произведения, а подпадает под понятие "сообщение о событиях и фактах, имеющее информационный характер", и поэтому не является объектом авторского права.

При таких обстоятельствах ссылка истца на наличие авторского права на программу телепередач неправомерна. Требование о взыскании убытков и штрафа необоснованно <31>.

<31> Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 24 марта 1998 г. N 6961/97 // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 1998. N 6. См. также: Постановление от 24 ноября 1998 г. N 3900/98 // Вестник ВАС РФ. 1999. N 2. С.76.

## 6. Сфера действия авторских и смежных прав

На территории Российской Федерации действуют исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности, установленные международными договорами Российской Федерации и Гражданским кодексом (ст.1231 ГК РФ).

При признании исключительного права на результат интеллектуальной деятельности в соответствии с международным договором Российской Федерации содержание права, его действие, ограничения, порядок его осуществления и защиты определяются ГК РФ независимо от положений законодательства страны возникновения исключительного права, если таким международным договором или Кодексом не предусмотрено иное.

Согласно ст.1256 ГК РФ исключительное право на произведения науки, литературы и искусства распространяется:

на произведения, обнародованные на территории Российской Федерации или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме на территории Российской Федерации, и признается за авторами (их правопреемниками) независимо от их гражданства;

на произведения, обнародованные за пределами территории Российской Федерации или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме за пределами территории Российской Федерации, и признается за авторами, являющимися гражданами Российской Федерации (их правопреемниками);

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.

Произведение также считается впервые обнародованным путем опубликования в Российской Федерации, если в течение тридцати дней после даты первого опубликования за пределами территории Российской Федерации оно было опубликовано на территории Российской Федерации.

При предоставлении на территории Российской Федерации охраны произведению в соответствии с международными договорами Российской Федерации автор произведения или иной первоначальный правообладатель определяется по закону государства, на территории которого имел место юридический факт, послуживший основанием для приобретения авторских прав.

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;

в отношении произведений, не перешедших в общественное достояние в Российской Федерации вследствие истечения срока действия исключительного права на них, предусмотренного ГК РФ.

При предоставлении охраны произведениям в соответствии с международными договорами Российской Федерации срок действия исключительного права на эти произведения на территории Российской Федерации не может превышать срок действия исключительного права, установленного в стране происхождения произведения.

Следует особо подчеркнуть, что часть четвертая ГК РФ применяется к правоотношениям, возникшим после введения ее в действие.

По правоотношениям, возникшим до введения в действие части четвертой ГК РФ, она применяется к тем правам и обязанностям, которые возникли после введения ее в действие.

Права на результаты интеллектуальной деятельности, охранявшиеся на день введения в действие части четвертой ГК РФ, продолжают охраняться в соответствии с правилами части четвертой ГК РФ.

Автор произведения или иной первоначальный правообладатель определяется в соответствии с законодательством, действовавшим на момент создания произведения.

В соответствии со ст.6 Вводного закона сроки охраны прав, предусмотренные статьями 1281, 1318, 1327 и 1331 ГК РФ, применяются в случаях, когда пятидесятилетний срок действия авторского права или смежных прав не истек к 1 января 1993 года.

Авторское право юридических лиц, возникшее до 3 августа 1993 года, то есть до вступления в силу ЗоАП, прекращается по истечении семидесяти лет со дня правомерного обнародования произведения, а если оно не было обнародовано, - со дня создания произведения. К соответствующим правоотношениям по аналогии применяются правила части четвертой ГК РФ. Для целей их применения такие юридические лица считаются авторами произведений.

Согласно ст.7 Вводного закона нормы части четвертой ГК РФ о порядке заключения и форме договоров, а также об их государственной регистрации применяются к договорам, заключенным после введения в действие части четвертой ГК РФ, в том числе к договорам, предложения заключить которые были направлены до 1 января 2008 года и которые заключены после 1 января 2008 года.

Обязательные для сторон договора нормы части четвертой ГК РФ об основаниях, о последствиях и о порядке расторжения договоров применяются также к договорам, которые продолжают действовать после введения в действие части четвертой ГК РФ независимо от даты их заключения.

Обязательные для сторон договора нормы части четвертой ГК РФ об ответственности за нарушение договорных обязательств применяются, если соответствующие нарушения были допущены после введения в действие части четвертой Кодекса, за исключением случаев, когда в договорах, заключенных до 1 января 2008 года, предусматривалась иная ответственность за такие нарушения.

Авторство, имя автора и неприкосновенность произведений науки, литературы и искусства, а также авторство, имя исполнителя и неприкосновенность исполнения охраняются в соответствии с правилами статей 1228, 1267 и 1316 ГК РФ независимо от того, предоставлялась ли правовая охрана таким результатам интеллектуальной деятельности в момент их создания.

Охрана авторства, имени автора и неприкосновенности произведений науки, литературы и искусства, а также авторства, имени исполнителя и неприкосновенности исполнения осуществляется в соответствии с правилами статей 1228, 1267 и 1316 ГК РФ, если соответствующее посягательство совершено после введения в действие части четвертой ГК РФ.

Исключительное право на результаты интеллектуальной деятельности в области геодезии и картографии, которые получены ранее за счет средств республиканского бюджета РСФСР и составлявшей союзный бюджет части государственного бюджета СССР и находятся на территории Российской Федерации, в том числе на материалы государственного картографо-геодезического фонда Российской Федерации, признается за Российской Федерацией, если это исключительное право не было передано или не принадлежало другому лицу в соответствии с законодательством Российской Федерации. Распоряжение исключительным правом на результаты интеллектуальной деятельности в области геодезии и картографии от имени Российской Федерации осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации в Постановлении Правительства РФ от 2 декабря 2004 г. N 726 "О порядке распоряжения исключительным правом Российской Федерации на результаты интеллектуальной деятельности в области геодезии и картографии".

Краткие выводы:

авторское право в объективном смысле представляет собой совокупность норм гражданского права, регулирующих отношения по признанию авторства и охране произведений науки, литературы и искусства, установлению режима их использования, наделению их авторов неимущественными и имущественными правами, защите прав авторов и других правообладателей. В субъективном смысле авторское право - те имущественные и личные неимущественные права, которые принадлежат лицам, создавшим произведения науки, литературы и искусства;

авторские и смежные права по своей природе являются абсолютными правами. Они дают возможность их обладателям использовать результаты своей творческой деятельности, распоряжаться ими по своему усмотрению и запрещать совершать указанные действия всем другим лицам;

субъектами авторского права могут быть физические и юридические лица - авторы произведений науки, литературы или искусства, а также их правопреемники, работодатели и другие лица, приобретающие авторские права по закону или договору;

объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения;

не являются объектами авторских прав официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления муниципальных образований; государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и тому подобное), а также символы и знаки муниципальных образований; произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов; сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер (сообщения о новостях дня, программы телепередач, расписания движения транспортных средств и т.п.);

в настоящее время права на результаты интеллектуальной деятельности регламентирует часть четвертая Гражданского кодекса РФ, которая вступила в действие 1 января 2008 года и применяется к правоотношениям, возникшим после введения ее в действие;

по правоотношениям, возникшим до введения в действие части четвертой ГК РФ, она применяется к тем правам и обязанностям, которые возникли после введения ее в действие;

права на результаты интеллектуальной деятельности, охраняемые на день введения в действие части четвертой ГК РФ, продолжают охраняться в соответствии с правилами части четвертой ГК РФ.

## Список нормативно-правовых актов и литературы

Нормативно-правовые акты:

1. Гражданский кодекс РФ.

2. Конституция РФ.

3. Федеральный закон "О банках и банковской деятельности" от 2 декабря 1990 г. № 395-1 (в ред. ФЗ от 3 февраля 1996 г.,31 июля 1998 г., 5 июля 1999 г., 21 марта 2004 г)

4. Уголовный кодекс РФ.

Учебная и научная литература:

1. Банковское дело: Управление и технологии: Учеб. Пособие для вузов/Под ред. А.М. Тамасиева. - М.: ЮНИТИ - ДАНА, 2004 г.

2. Банковское дело: Учебник/Под. ред. Г.Н. Белоглазовой, Л.П. Кроливецкой. - 5-е изд., перераб. и доп. - М.: Финансы и статистика, 2003 г.

3. Гражданское право: Учебник для вузов / Под ред. проф. В.В. Залесского, проф.М. М. Рассолова. - М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2004. - 703с.

4. Гражданское право: Учебник для вузов / Под. ред. проф. В.М. Жуйкова 2003 г.

5. Гражданское право: Учебник для вузов / Под. ред. проф. Д.Ю. Шестакова М.: 2006 г.

6. Гражданское право: Учебник для вузов / Под. ред. проф. В.Р. Скрипко М.: 2003 г.

7. Гражданское право: Учебник для вузов / Коллектив авторов Москва, 2005 г.

8. Деньги, кредит, банки / Под. ред. Г.Н. Белоглазовой: Учебник. - М.: Юрайт - Издат, 2005 г.

9. Деньги / Под. ред. Д.А. Синицына: Учебник. - М.: ЮНИТИ - ДАНА 2006 г.

10. Ермоленко В.С. Банковское право: Учебник для студентов юридических вузов. - 5-е изд., перераб. и доп. - М.:, Закон и право 2005 г.

11. Жуйков В.М. Учебное пособие для студентов юридических вузов. М.: 2005 г.

12. Жаворонков И.В. Учебное пособие для студентов юридических вузов. М.: 2006 г.

13. Колпакова Г.М. / Учебник для студентов юридических вузов М.: ЮНИТИ - ДАНА 2003 г.

14. Масленченков Ю.С., Тронин Ю.Н. Работа банка с корпоративными клиентами: Учеб. пособие для студентов юридических вузов. - М.: ЮНИТИ - ДАНА, 2003 г.

15. Михайлец Д.Н., Ташкевич Т.М. Договор банковского вклада и договор банковского счета: Учебник для студентов экономических вузов М.: 2006 г.

16. Николаев С.А. Договор банковского вклада и договор банковского счета: Учебное пособие для студентов экономических вузов. изд. М., 2005 г.

17. Финансовое право: Учебник для студентов юридических вузов. - М.: Проспект, 2004 г.

18. Финансовое право: Учебное пособие для студентов. - М.: ЮНИТИ - ДАНА, 2004 г.

19. Финансы и право: Учебное пособие для студентов юридических вузов М., 2005 г.

20. Финансы. Денежное обращение. Кредит: Учеб. Пособие.2-е изд., перераб и доп. - М.: Финансы и статистика, 2003 г.

21. Эриашвили Н.Д. Банковское право: Учебник для студентов вузов. - 4-е изд., перераб. и доп. - М.: ЮНИТИ - ДАНА, Закон и право, 2006 г.

22. Эриашвили Н.Д. Учебник для студентов юридических вузов. - М., ЮНИТИ - ДАНА, 2005 г.