**Содержание**

Введение

1 Общая характеристика авторского договора и его виды

1.1 Понятие авторского договора

1.2 Характеристика авторского договора

1.3 Субъекты авторско - договорных отношений

1.4 Виды авторского договора

2. Содержание авторского договора

2.1 Понятие содержания авторского договора

2.2 Предмет авторского договора

2.3 Содержание и существенные условия авторского договора

2.4 Форма авторского договора

2. 5 Права и обязанности сторон по авторскому договору

3. Реализация авторского договора

3.1 Исполнение авторского договора

3.2 Изменение условий авторского договора

3.3 Прекращение авторского договора

3.4 Ответственность сторон по авторскому договору

Судебная практика

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

СПИСОК ИСПОЛЬЗУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

ПРИЛОЖЕНИЕ 1

ПРИЛОЖЕНИЕ 2

ПРИЛОЖЕНИЕ 3

**Введение**

Большая группа гражданских правоотношений возникает в связи с созданием и использованием результатов творческой деятельности — произведений науки, литературы и искусства, изобретений, программ для ЭВМ, промышленных образцов и т.д. Указанные продукты творческой деятельности являются объектами так называемой интеллектуальной собственности. Интеллектуальная собственность — это условное собирательное понятие, которое используется в ряде международных конвенций и в законодательстве многих стран, включая и Россию, для обозначения совокупности исключительных прав на результаты интеллектуальной и прежде всего творческой деятельности, а также приравненные к ним по правовому режиму средства индивидуализации юридических лиц, продукции, работ и услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т. п.). Одной из форм защиты интеллектуальной собственности – институту авторского права – посвящается данная курсовая работа. В условиях формирования в нашей стране цивилизованных рыночных отношений указанный институт играет важную роль, что делает тему работы очень актуальной.

Цель данной работы состоит в том, чтобы раскрыть с точки зрения правовых отношений, место авторского договора в системе защиты авторских прав.

В процессе достижения указанной цели в работе решаются следующие задачи:

* охарактеризовать место авторского договора в системе гражданских правоотношений;
* проанализировать основную классификацию и виды авторских договоров;
* охарактеризовать особенности договоров о передаче исключительных и неисключительных прав;
* охарактеризовать содержание авторского договора, порядок его заключения, изменения и прекращения.

Законодательство о защите интеллектуальной собственности появилось в России только в последние годы. Существовавший ранее режим защиты таких объектов как произведения литературы, научные труды и изобретения исходили из приоритета прав государства. Формируемая новая правовая система и интеграция России в мировое экономическое пространство заставило обратить внимание на весь комплекс проблем, связанных с защитой интеллектуальной собственности. Участие России в международных актах устанавливающих обязательства стран участников в области охраны интеллектуальной собственности, обязывает привести национальное законодательство в соответствие с действующими международными соглашениями.

Предметом исследования, проведенного в данной работе, является защита прав автора с помощью авторского договора.

Объектом исследования выступает авторский договор как элемент системы защиты авторских прав.

Структура данной курсовой работы состоит из введения, трех глав, заключения, судебной практики, списка используемой литературы и приложений.

В процессе написания данной работы использованы законодательные акты Российской Федерации, учебная и специальная литература по гражданскому праву, а также материалы периодической печати по изучаемой проблеме.

**1. Общая характеристика авторского договора и его виды**

**1.1 Понятие авторского договора**

Юридическим фактом, влекущим за собой возникновение авторских прав, служит создание произведения в результате творческой деятельности. Для издательств, театров, студий, других предприятий, для физических, юридических лиц основанием приобретения ими прав на произведение является договор с автором.

***Авторский договор***— это соглашение двух или более лиц, направленное на установление, изменение и прекращение взаимных прав и обязанностей. Взаимные права и обязанности сторон касаются имущественных и связанных с ними личных неимущественных прав.

Авторский договор представляет собой реализацию авторских правомочий, так как использование произведения автора другими лицами допускается не иначе как на основании договора с автором или его правопреемниками.

Исходя из норм, предусмотренных ст. 1287 и 1288 ГК РФ, можно дать следующее определение авторского договора: «**Авторский договор** — это договор, по которому автор произведения литературы, науки и искусства или его правопреемники, с одной стороны, передают другой стороне, пользователю, имущественные права в установленных пределах, на срок, территорию, согласованные сторонами, и за определенное вознаграждение либо безвозмездно».[[1]](#footnote-1)

**1.2 Характеристика авторского договора**

Авторский договор относится к гражданско-правовым договорам**.** В соответствии с этим к нему применимы правила о дву- и многосторонних сделках, о формах и условиях действительности сделок, свободе договоров, нормах обязательственного права, которые касаются заключения и исполнения договоров, ответственности сторон.

Исходя из общепринятой классификации договоров в гражданском праве, авторский договор является двусторонним (по числу сторон), в данном случае обязательства автора или иного обладателя авторского права, с одной стороны, и пользователя—с другой, взаимны.

Авторские договоры могут быть и многосторонними, если в правоотношении участвуют несколько авторов или несколько пользователей, каждый из которых обладает определенными правами и обязанностями. Многосторонним договором является авторский договор, в котором каждый из соавторов выступает как сторона.

Авторский договор является *консенсуальным,* так как для его заключения и вступления в действие достаточно согласия автора. Следующая характеристика авторского договора — это его *возмездный характер* (п. 3 ст. 1234, п. 4 ст. 1286, абз. 3 п. 1 ст. 1288 ГК РФ), который проявляется в получении сторонами вознаграждения либо иного встречного удовлетворения за исполнение обязательств по договору согласно положению ст. 423 ГКРФ.

На практике встречное удовлетворение может быть выражено в передаче издательством автору экземпляров готового произведения, хотя такая передача в судебном порядке будет расценена как предоставление «авторских экземпляров».

Авторский доход, вознаграждение, получаемые автором от реализации своих произведений, являются не только обязательным условием договорных отношений, но и материальным стимулом для дальнейшей творческой деятельности в целях развития культуры, образования в обществе. Таким образом, между автором и обществом возникают духовно-нравственные отношения, а авторско-правовые нормы только укрепляют их.[[2]](#footnote-2)

Возмездные договоры делятся на меновые и рисковые (алеаторные). Авторский договор признается *меновым,* если в момент его заключения стороны могут оценить ту выгоду, которую они смогут получить при исполнении договора. В данном случае при заключении договора будут играть роль определенные условия, например, популярность автора, актуальность темы, излагаемой автором, и др.

*Алеаторный договор* содержит в себе условие, по которому невозможно точно определить выгоду и возможные убытки, которые ждут издателя или автора. Творческая неудача, постигшая автора, может послужить основанием для расторжения авторского договора, но в силу его возмездности за автором при этом сохраняется часть выплаченного вознаграждения.[[3]](#footnote-3)

**1.3 Субъекты авторского договора**

**Субъектами авторско-договорных отношений** являются физические, юридические лица, государство, т. е. субъекты в широком смысле. Первоначальными же субъектами авторского права, творцами являются все-таки физические лица (граждане, иностранцы и лица без гражданства), так как именно их творческим трудом создается произведение.

Во всяком случае, только в лице автора право является первоначальным, в лице других субъектов оно носит характер производный, зависит от воли автора.

В отличие от советского действующее законодательство об авторском праве не содержит классификации авторских договоров. Однако в настоящее время на практике используются типовые формы ранее существовавших договоров.

**1.4 Виды авторского договора**

**Договоры могут быть сгруппированы по различным основаниям,** например, способ использования произведения (издание — издательский договор, постановка — постановочный договор и др.).

Размножение и распространение литературных, научных, музыкальных произведений производится, как правило, на основе издательских договоров, заключающихся между автором и издательством.

Издательские договоры по своей специфике отличаются от договоров по передаче авторских прав.

Целью издательского договора, по словам Г. Ф. Шершеневича, являются размножение и распространение произведения, которые совершаются за счет издателя, принимающего на себя риск издания. В силу договора издатель приобретает право распространения лишь на время, определяемое известным сроком или распродажей одного или нескольких изданий. Этим временным характером издательский договор отличается от передачи по договору авторского права[[4]](#footnote-4).

Издательский договор в России иногда составляют под названием «Авторский договор», суть которого состоит в обеспечении издания, прав и обязанностей сторон.

В соответствии со ст. 1287 ГК РФ о предоставлении права использования произведения по договору, заключенному автором или иным правообладателем с издателем, необходимо использовать произведение не позднее определенного срока, установленного в договоре; в случае отсутствия конкретного срока использование произведения должно быть начато в срок, обычный для данного вида произведений и способа их использования. Такой договор согласно части четвертой ГК РФ именуется издательским лицензионным договором.[[5]](#footnote-5)

Постановочный договор оформляется, когда произведение используется в области публичного исполнения.

Предметом такого договора являются музыкальные, драматические произведения, которые используют зрелищные организации.

Сценарные договоры регулируют отношения в области кино и телевидения. Каждый сценарный договор имеет свою специфику, все зависит от сценария той или иной передачи на телевидении либо от формы киноленты (художественной или документальной и т. д.).

Специфичен по своему значению **договор на создание рекламы**. Предметом такого договора является реклама, которая учитывает требования, предъявляемые к ней Федеральным законом «О рекламе». При этом реклама как произведение либо часть произведения (включая его название) должна обладать признаками объекта авторского права, т. е. быть результатом творческой деятельности независимо от назначения и достоинства произведения.

Современная жизнь тесно связана с такими объектами авторского права, без которых не обходятся сегодня редакции газет и журналов, издательства, да и сами авторы, — это **программы для ЭВМ**.

Независимо от формы выражения программы для ЭВМ рассматриваются как произведения литературы или науки. Важно при этом, чтобы они являлись результатом творческой работы автора.

Каждый обладатель компьютера сталкивается с заключением особого вида договора о передаче авторских прав на программу для ЭВМ. Такие договоры именуют «оберточными» лицензиями, так как заключаются они путем конклюдентных действий, т. е. сторона, изъявившая желание участвовать в сделке, выражает согласие не письменно и не устно, а своим поведением, вскрытием упаковки программы для ЭВМ. Лицензия на программу для ЭВМ располагается на запечатанной прозрачной упаковке. Заключение лицензионных договоров о предоставлении права использования программы для ЭВМ или базы данных допускается путем заключения каждым пользователем с соответствующим правообладателем договора присоединения, условия которого изложены на приобретаемом экземпляре либо на упаковке этого экземпляра (п. 3 ст. 1286 ГК РФ).[[6]](#footnote-6)

*Следующим основанием* классификации авторских договоров является передача авторских прав: *исключительных* и *неисключительных.*

По авторскому **договору о передаче исключительных прав** покупатель становится фактическим владельцем произведения (ст. 1285 ГК РФ). Автор или иной правообладатель по договору об отчуждении исключительного права на произведение обязуется передать принадлежащее ему исключительное право на произведение. Однако автор или иной правообладатель может оставить часть этих прав за собой, разделить их поровну с покупателем. При этом всегда за автором сохраняются личные неимущественные права, которые могут принадлежать только автору произведения.

**Договор о передаче неисключительных прав** разрешает покупателю использовать произведение наравне с лицом, обладающим исключительными правами.

Авторский договор о передаче неисключительных прав всегда выгоден для автора.[[7]](#footnote-7)

***Другое основание классификации договоров*** — разрешение использовать произведение. Лицензионные договоры о предоставлении права использования произведения могут предусматривать следующее деление: простая, неисключительная и исключительная лицензии. При простой, неисключительной лицензии за лицензиаром сохраняется право выдачи лицензий другим лицам, при исключительной такое право не сохраняется (ст. 1236, 1286 ГК РФ).

Авторский договор заключается на уже существующее произведение. Но нередко заключаются договоры на произведения, не имеющие определенной формы.

Гражданский кодекс предусматривает и такой вид договора, как **договор заказа** (ст. 1288). По договору авторского заказа автор обязуется создать произведение науки, литературы или искусства на материальном носителе или в иной форме в соответствии с условиями договора по заказу другой стороны (заказчика). Материальный носитель произведения передается заказчику в собственность, если соглашением сторон не предусмотрена его передача заказчику во временное пользование.

Если по авторскому договору заказа предусмотрено отчуждение заказчику исключительного права на произведение, то к нему применимы нормы ст. 1285 ГК РФ об отчуждении исключительного права.

Важным условием договора авторского заказа считается *срок исполнения,* если срок его исполнения не предусмотрен, договор не считается заключенным (п. 1 ст. 1289 ГК РФ).

Очень часто в авторском праве подвергаются сравнению договор с автором на создание произведения и договор подряда. Чтобы раскрыть особенности авторского договора заказа, сравним его с договором подряда.[[8]](#footnote-8)

По **договору подряда** одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат и оплатить его (ст. 702 ГК РФ).

По договору подряда должник обязуется выполнить определенную работу, достичь определенного результата, например, создать какую-либо вещь, сделать ремонт. Цена по договору подряда включает издержки подрядчика и причитающееся ему вознаграждение.

Автор по договору заказа обязуется создать произведение, передать его заказчику, который должен выплатить автору аванс в счет обусловленного вознаграждения. В случае творческой неудачи в результате работы аванс остается у автора.

По сравнению с договором подряда, в котором подрядчик может привлекать к исполнению других лиц, если он не обязался по договору лично исполнить обязательство, авторский договор заказа должен быть выполнен непосредственно автором. Автор вправе привлечь к исполнению договора других лиц лишь при условии письменного согласия со стороны заказчика. В противном случае заказчик по договору заказа вправе отказать в выплате вознаграждения соавторам, кроме этого он может потребовать возврата аванса и отказаться от принятия созданного произведения.

В отличие от подряда в авторском договоре заказа личность автора, творческим трудом которого будет создано произведение, имеет существенное значение.

Предметом договора подряда является результат работы, не обладающей творческим характером, например пошив платья по эскизам заказчика. Но также работа по подряду может носить интеллектуальный характер: перевод, постановка фильма или театральной пьесы и др.

Поэтому на практике часто путают договор авторского заказа и договор подряда. Нормы, регулирующие подряд, не применимы к авторскому договору заказа.

По авторскому договору заказа предметом договора должен быть результат интеллектуального, творческого труда, который еще к тому же должен удовлетворять заказчика.

Наряду с авторскими договорами заказа, которые связаны с последующим изданием рукописи, на практике существуют **договоры, по которым произведение используется один раз:** изготовление памятника, написание сценария для телепередачи, ее ли автор не связан трудовым соглашением с телестудией, эскизы декораций для театра, выполненные внештатными художниками. Такие договоры с авторами могут заключаться на основании публичного конкурса, при этом преимущественное право на заключение договора с автором приобретает лицо, объявившее этот конкурс (ст. 1060 ГК РФ).

Ранее после выплаты вознаграждения победителю организатор конкурса мог свободно использовать произведение без последующих выплат. Договор с автором заключался только при закрытом конкурсе.

Конкурсные произведения, обладающие творческим характером, являются объектами авторского права. Отсюда следует, что отношения между автором и организатором являются авторско-правовыми, а не служебными, и автор будет обладать всеми правами по отношению к созданному произведению.[[9]](#footnote-9)

Таким образом, если скульптура, картина и другие произведения используются затем лицом, объявившим конкурс, то последний, получая за использование данных работ вознаграждение, должен определенную долю отчислять автору. Однако эти правила не действуют.[[10]](#footnote-10)

Для того чтобы защитить автора, следовало бы внести в закон изменения относительно последующего коммерческого или некоммерческого использования конкурсного произведения.

**2. Содержание авторского договора**

**2.1 Состав содержания авторского договора**

***Содержание авторского договора***составляют условия, которые устанавливаются соглашением сторон. Содержанием обязательственного правоотношения, основанного на авторском договоре, являются права и обязанности сторон. Совокупность условий определяет состав подлежащих совершению сторонами действий.

Для любого договора одним из важных существенных условий является условие о предмете, который охватывает все то, по поводу чего заключается договор. Содержание предмета зависит от вида договора.

Вопрос о предмете авторского договора неоднозначно решается в научной литературе.

**2.2 Предмет авторского договора**

**Предметом** авторского договора может выступать произведение науки, литературы и искусства, по поводу которого стороны заключили соглашение, либо имущественные права, которые автор или иной правообладатель уступает пользователю. В первом случае речь идет о предмете авторского договора заказа, во втором предметом авторского договора является не само произведение, а права, которые по нему передаются, т. е. авторские права действуют в отношении определенного произведения.

В ГК РФ предмет авторского договора определен в ст. 1285 как «конкретные права» (исключительное право на произведение), передаваемые по договору. Таким образом, если стороны в авторском договоре не укажут объем передаваемых прав, договор может быть признан не состоявшимся.

Предметом договора, по утверждению С. А. Чернышевой, стали конкретные права, которые передает автор. Произведение как предмет договора автора и издателя отошло на второй план. Смещение акцента с результата творческого труда автора на его права вряд ли оправданно[[11]](#footnote-11).

**2.3 Содержания и существенные условия авторского договора**

**В авторском договоре должны быть предусмотрены:**

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

Условия об объеме передаваемых прав по авторскому договору и размер вознаграждения являются существенными условиями договора.

К другим **важным условиям авторского договора** относятся условия о сроке и территории, на которые передается право. Но данные условия не являются обязательными, поскольку их отсутствие не влечет недействительности авторского договора.

Если, например, в лицензионном договоре не указана территория действия авторских прав, передаваемое право ограничивается территорией Российской Федерации.

Немаловажное значение имеет соглашение о размере вознаграждения.

Ныне действующий закон не запрещает уступку автором имущественных прав безвозмездно.

Не каждый автор, заключив договор с издателем, может определить в твердой сумме вознаграждение или оценить успех своего произведения. В договоре должна быть сделана «оговорка об успехе».

В авторский договор с участием иностранных лиц должна быть включена валютная оговорка. *Валютная оговорка* — это условие договора, которое указывает на то, валюта какой страны выступает в качестве валюты долга, в какой валюте должен быть произведен платеж и каким должно быть курсовое соотношение между указанными валютами на момент платежа.

Валюта долга — это денежные единицы, в которых зафиксирована экономическая ценность, в то время как валюта платежа — это денежные единицы, платежом которых денежное обязательство погашается. При исполнении обязательств по авторскому договору на территории других государств стороны придерживаются валюты той страны, где производится платеж.[[12]](#footnote-12)

Важными элементами, например, в договоре заказа с участием иностранных лиц, будут условия, определяющие:

* аванс, размер которого определяется соглашением;
* язык, на котором будет написано произведение;
* порядок представления рукописи (полностью или частями);
* примерный объем произведения, который может быть определен в границах «от — до»;
* жанр;
* композицию;

—название и др.

Срок создания и представления произведения автором по договору заказа имеет важное значение; так, согласно ч. 2 п. I ст. 1289 ГК РФ договор, который не предусматривает и не позволяет определить срок его исполнения, не считается заключенным. Помимо этого стороны предусматривают сроки для устранения замечаний, сроки рассмотрения представленного произведения.

Также авторским договором заказа должно быть установлено соглашение о творческой неудаче.

Все вышесказанное позволяет сделать вывод, что существенным условием авторского договора прежде всего является предмет договора. В отличие от таких условий, как срок и территория передачи авторского права, цена устанавливается соглашением сторон, несогласование этого условия приведет к признанию договора незаключенным.[[13]](#footnote-13)

**2.4 Форма авторского договора**

Авторский договор как любой гражданско-правовой договор совершается в результате взаимного согласия сторон, когда совпадают их встречные волеизъявления.

Авторский договор (договор об отчуждении исключительного права — п. 2 ст. 1234 ГК РФ и лицензионный договор — п. 2 ст. 1235 ГК РФ) должен быть заключен в письменной форме. Договоры в отношении произведений периодической печати могут заключаться в устной форме. Это вызвано короткими сроками опубликования материала в газетах и журналах.

Предполагается, что устная форма авторского договора значительно затрудняет возможности защиты права автора, особенно если произведение не опубликовано или в него внесены изменения без согласия правообладателя.

В качестве доказательства наличия договора авторы предъявляют различные письменные документы (письма, факсы, переписка сторон и т. д.).

Стороны в авторско-договорных отношениях должны придерживаться основного принципа гражданского права — свободы договора, который закреплен ст. 1 и 421 ГК РФ. Свобода заключения гражданско-правового договора вообще и авторского в частности проявляется в следующем.[[14]](#footnote-14)

**2.5 Права и обязанности сторон по авторскому договору**

Стороны авторского договора свободны в установлении своих прав и обязанностей. Понуждение к заключению договора не допускается за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена законом или добровольно принятым обязательством. Так, согласно добровольно принятому обязательству по авторскому договору заказа автор обязуется в соответствии с заявкой, исходящей от организации, создать произведение, которое требует заказчик.

Стороны в ходе заключения договора самостоятельно определяют вид договора, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами, которому хотят подчинить свои отношения. Закон предоставляет субъектам в необходимых случаях право создавать любые модели договоров, не противоречащие действующему законодательству. Также стороны могут заключить смешанный договор, имеющий элементы различных договоров.

Права и обязанности по авторскому договору взаимны.

*Основной обязанностью,* например, по авторскому договору заказа является создание и передача организации-заказчику готового произведения.

Если произведение не будет соответствовать требованиям, установленным в специальной заявке, то автор по требованию заказчика в пределах условий договора обязан осуществить доработку произведения. Сколько раз заказчик может возвращать произведение автору на доработку, лучше сразу оговорить в договоре. Выполнение автором всех обязанностей по авторскому договору должно вписываться в рамки оговоренных договорных условий.

Немаловажное значение при исполнении договора играет личность самого автора. Привлечение других лиц к работе над произведением должно быть оговорено заранее с согласия заказчика.

Нарушение автором обязанности не заключать с другими пользователями (издательствами) новых договоров дает право покупателю-заказчику не только расторгнуть договор, но также и взыскать с автора понесенные убытки.

На пользователе лежат такие *основные обязанности* — рассмотрение представленного произведения, его дальнейшее использование и распространение, выплата автору вознаграждения. Существенным условием авторского договора заказа для исполнителя является срок передачи произведения заказчику.

Стороны должны сами в договоре предусмотреть не только сроки рассмотрения произведения, но и сроки рассмотрения доработок и поправок, сделанных автором. В противном случае произведение должно быть рассмотрено заказчиком в разумные сроки, которые может в случае спора установить суд.

Пользователь не может без согласия автора вносить в произведение никаких изменений, в частности сокращать его объем, снабжать произведение предисловиями и комментариями и т. д. Организация-пользователь обязана соблюдать все личные неимущественные права автора.

При заключении договора автор может дать согласие на изменение своего произведения, например, с включением биографии самого автора, предисловия, работ фотохудожника и др. Но эти изменения необходимо осуществлять в пределах заключенного договора, не злоупотребляя ими.

Одной из самых важных для обеих сторон обязанностей пользователя является выплата авторского вознаграждения, которая связана с использованием и распространением произведения.[[15]](#footnote-15)

**Аванс** — это предоплата не за использование произведения, а за его создание. Поэтому, если произведение создается по заявке заказчика, должен быть выплачен аванс, а если автор сам обратился к издательству с готовым произведением, то вознаграждение, по сути, должно быть выплачено после распространения произведения, хотя стороны могут предусмотреть любые другие условия взаимоотношений.

**3. Реализация авторского договора**

**3.1 Исполнение авторского договора**

Реализация условий авторского договора связана с его исполнением. Среди мер в авторско-договорных отношениях, предназначенных для обеспечения реального исполнения, согласно ст. 310 ГК РФ предусмотрены такие меры, как недопустимость одностороннего отказа от исполнения обязательства и одностороннего изменения его условий. Правообладатель и пользователь по авторскому договору не могут в одностороннем порядке изменить условия договора без взаимного согласования.

Исполнение обязательства надлежащему лицу имеет особое значение в авторском договоре. Так, надлежащим лицом при исполнении авторского договора заказа может быть не сам издатель, а литературный агент, представляющий интересы издательства. Или, наоборот, интересы автора может представлять литературный агент, который в правоотношениях между автором и издательством будет связующим звеном. Автор будет в таких договорных отношениях должником, издательство — кредитором. Кредитор вправе потребовать от должника, чтобы тот исполнил обязательство третьему лицу — литературному агенту. Привлечение к исполнению договора третьих лиц может быть удобно как для самого автора, так и для издательства.

В качестве управомоченного лица от издательства договор может заключать главный редактор, директор или другие должностные лица. В учредительных документах любой организации указывается, кто имеет право подписывать договор или кому это поручается по доверенности либо внутренним приказом организации. Соответственно, автор при исполнении договора должен передать рукопись для ее принятия именно тому должностному лицу, которое наделено такими полномочиями своей организации.[[16]](#footnote-16)

Исполнение обязательства надлежащим лицом не менее важно при авторско-договорных правоотношениях. Недопустимость возложения исполнения обязательства на иное лицо может вытекать из условий авторского договора заказа.

Передача автором исполнения обязательства третьему лицу может затронуть интересы издательства-заказчика. По этой причине ст. 313 ГК РФ требует, чтобы должник, т. е. автор, исполнил подобное обязательство непременно сам.

Личность автора как при договоре литературного, художественного заказа, так и при других авторских договорах заказа играет самую существенную роль. Автор не вправе без согласия заказчика передать обязанность создать произведение другому лицу либо пригласить соавтора, поскольку фактически в этом случае изменяется другая сторона договора. Кроме того, заказчик при этом вправе отказаться от принятия произведения на том основании, что оно выполнено не лично автором, и у заказчика не возникает обязанности выплаты вознаграждения за созданное произведение перед соавтором.

Если соавтор при жизни не успел закончить произведение, эта обязанность не переходит к наследникам автора.

Соавторы, совместным трудом которых создается произведение, которое образует одно неразрывное целое, должны грамотно и каждый в отдельности заключать соглашение с заказчиком, определив долю участия каждого автора в отдельности, так как, например, в случае смерти одного из соавторов бремя исполнения договора может полностью лечь на плечи пережившего автора, что будет для него не совсем удобно.

Исполнение надлежащим предметом означает, что предмет исполнения авторского договора должен соответствовать требованиям закона и заключенного договора. Предметом исполнения по авторскому договору об использовании произведения будет произведение, которое должно быть пригодным для использования в тех целях, для которых оно предназначено.

Порядок совершения должником действий по исполнению договора именуется *способом его исполнения.*

По авторскому договору заказа автор и заказчик вправе избрать способ исполнения обязательства. Например, автор представляет произведение по частям для его одобрения заказчиком.

Для автора, работающего на заказ, очень часто играет важную роль *место исполнения.* Например, художника будет посещать наибольшее вдохновение на лоне природы. Место исполнения может быть прямо указано в договоре между контрагентами. По издательскому договору место исполнения договора и место подсудности сторон определяется местом нахождения издательства.

Стороны по авторскому договору могут предусмотреть исполнение обязательства в *надлежащий срок.* Как правило, право вознаграждения реализуется не в один срок, а в несколько, так как это связано с реализацией произведений на рынке. При отсутствии указания на срок в договоре или законе обязательство должно исполняться в «разумный срок».

Стороны также могут предусмотреть возможности досрочного исполнения договора. Все будет зависеть от усмотрения сторон.[[17]](#footnote-17)

**3.2 Изменение условий авторского договора**

**Изменение условий авторского договора** может быть связано с продлением срока авторского договора, с продлением представления произведения заказчику по договору заказа, с изменением жанра произведения, с увеличением или, наоборот, уменьшением ставки вознаграждения и т. д.

Автор (правообладатель), заключая договор об использовании произведений, должен предупредить пользователя (покупателя) о том, что существуют другие пользователи, например, неисключительных прав, которым правообладатель (продавец) передал ранее эти права. Не уведомив своих покупателей при заключении договора об использовании произведений о такой ситуации, автор, тем самым, нарушит существенные условия.

При этом другая сторона, которая надеется самой первой получить права по использованию произведения, но не получает этого, будет требовать в качестве основного изменения условий договора понижения его цены. Вследствие такого нарушения договора пользователь может потребовать изменение предмета авторского договора.

При заключении договора с математической точностью можно просчитать сумму рассчитываемой прибыли и, соответственно, ущерба. А можно ли с такой же точностью просчитать успех произведения, его научную ценность и актуальность? Все будет зависеть от заключенного договора автора с издательством.

Изменение условий вносит в договор новые элементы, но это не имеет отношения к прекращению договора.[[18]](#footnote-18)

**3.3 Прекращение авторского договора**

Авторские договоры согласно нормам ГК РФ*прекращаются по следующим основаниям:* исполнение обязательства, отступное, зачет, прекращение обязательства совпадением должника и кредитора в одном лице, новация, прощение долга, невозможность исполнения, издание акта государственного органа, смерть гражданина, ликвидация юридического лица.

При этом в силу специфики авторского договора этот перечень может быть дополнен не только специальными нормами авторского права, но и взаимным соглашением сторон, не противоречащим действующему законодательству.

Исполнение авторских обязательств по договору имеет свои особенности. Например, издательство-заказчик, как ни старалось бы подстраховаться от творческой неудачи автора, обязано выплатить автору причитающееся вознаграждение. Получается, что для одной стороны — заказчика — все-таки могут наступить неблагоприятные последствия, которые связаны с результатом творческого процесса.

Отдельным соглашением устанавливаются размер, сроки и порядок предоставления отступного.

При зачете происходит взаимное погашение встречных требований. Зачет может возникнуть в авторских правоотношениях между солидарными соавторами-должниками (п. 3 ст. 325 ГК РФ).

В качестве примеров прекращения обязательства совпадением должника и кредитора в одном лице (ст. 413 ГК РФ) можно указать случаи, когда, например, юридическое лицо — издательство одного журнала (заказчик) заключает авторский договор с творческим коллективом авторов, работающих в издательстве другого журнала В силу того, что на сегодняшний момент могут закрыться по каким-либо причинам редакции газет и журналов, более преуспевающая редакция и разорившаяся могут образовать одно юридическое лицо. Поэтому заказчик вполне может стать правопреемником должника и оказаться в долгу у самого себя.

Новация предполагает прекращение обязательства соглашением сторон о замене существующего обязательства другим обязательством (ст. 414 ГК РФ). Вместо авторского договора об использовании произведения стороны могут заключить авторский договор заказа, из которого будут вытекать иные обязательственные отношения для сторон.

Невозможность исполнения договора может быть вызвана обстоятельством, за которое должник не отвечает. Обстоятельствами, влияющими на прекращение договора, могут быть стихийные бедствия природы. Утрата рукописи произведения автором или утрата произведения изобразительного искусства художником также может быть отнесена к случаям невозможности исполнения договора.

Но утрата может произойти по халатности самого автора. Если заказчик это докажет, то автор понесет ответственность. Однако, когда автор сможет создать новое произведение, близкое по содержанию утерянному, то договор по усмотрению сторон может быть изменен с продлением срока представления рукописи.

При утрате произведения издательством на нем лежит обязанность выдать автору условленное вознаграждение.

Смерть автора может повлечь автоматическое прекращение авторского договора (ст. 418 ГК РФ). Авторский договор заказа в связи со смертью автора не может быть заключен с его правопреемниками (наследниками), поскольку личность самого автора в таком договоре имеет первостепенное значение. Правопреемники в данной ситуации не выполняют обязательств за автора и не возвращают аванс, полученный автором при жизни.

К автоматическому прекращению авторского договора относится окончание действия авторских (имущественных) прав.

Остается открытым вопрос о сроке действия имущественных прав: в том случае, когда у автора нет наследника и он не позаботился о завещании, то с кем тогда перезаключать авторский договор, или он все-таки прекращает свое существование, ипроизведение может свободно использоваться?

Автор на любой стадии исполнения договора может отказаться передать издателю по авторскому договору заказа свою рукопись. Такое одностороннее отступление от договора может быть связано с другим наиболее крупным издателем, который может возместить расходы и упущенную выгоду первому издателю и предложить автору более высокое вознаграждение.

Заказчик-издатель, так же как и автор, может отказаться от договорных отношений, если автор предоставляет неразборчиво написанную рукопись и отказывается ее корректировать, если объем произведения не соответствует условиям договора и др.

В случае, когда издатель будет печатать произведение не так, как хотелось бы автору, а книги будут распространяться по неоправданно высокой цене, издатель при этом не будет принимать меры, чтобы произведение пользовалось успехом, то по инициативе автора договор может быть расторгнут.

При неисполнении или ненадлежащем исполнении своих обязанностей по авторскому договору сторона несет *гражданско-правовую ответственность.*

Общие нормы гражданского законодательства распространяются и на ответственность сторон за нарушение авторских обязательств по договору.[[19]](#footnote-19)

**3.4 Ответственность сторон по авторскому договору**

Под *ответственностью по авторскому праву* понимается мера имущественного воздействия на должника, нарушившего обязательство, установленная законом или договором.

Гражданское право исходит из наличия трех форм вины: умысла, неосторожности и грубой неосторожности. Умышленная вина автора или пользователя заключается в действии либо бездействии с целью неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства по договору, либо создания невозможности его исполнения.

Вина должника в форме неосторожности проявляется в тех случаях, когда, например, автор не проявлял ту степень заботливости, осмотрительности, какая требовалась от него.

Ответственность по авторскому договору (автора и пользователя), как вид гражданско-правовой ответственности, характеризуется следующими чертами:

* является имущественной, так как связана с возмещением убытков, взысканием причиненного ущерба, уплатой неустойки (штрафа, пени);
* представляет собой ответственность одного участника договора перед другим;
* размером причиненного вреда или убытков и равных по объему мер, применяемых к сторонам авторского договора, независимо от того, кто участвует в договоре, юридическое или физическое лицо, иностранные авторы или пользователи.

Ответственность по авторскому договору с множественностью лиц разделяют на долевую и солидарную.

*Солидарная ответственность* наступает, если она предусмотрена законом или договором.

При не определении в договоре объема выполненной работы каждым автором соавторы, скорее всего, понесут солидарную ответственность. Так как в таком договоре присутствует обязательство с множественностью лиц, то неисполнение обязательства одним из соавторов может привести к расторжению договора.

Когда невозможно установить вклад каждого соавтора, особенно, если каждая строчка произведения в буквальном смысле создается вместе, то и ответственность авторы должны понести также солидарную.

Действует принцип «один за всех». Кредитор-заказчик вправе потребовать исполнения солидарной обязанности как от всех соавторов совместно, так и от каждого в отдельности, полностью или в части долга.

*Долевая ответственность* сторон по авторскому договору может быть установлена договором или вытекать из существа самого авторского обязательства.

Должники-соавторы обязаны исполнить договорное обязательство каждый в своей доле.

Ответственность пользователя регулируется как самим авторским договором, так и общими нормами гражданского законодательства.

Пользователь (заказчик) несет ответственность за причинение автору убытков, за невыплату или задержку выплаты авторского гонорара, за нарушение срока распространения произведения, за нарушение целостности произведения, за неиспользование произведения в обусловленный срок, за нарушение выпуска повторного издания, за невозвращение автору рукописи, когда пользователь обязан это сделать, и т. п.

При заключении договора стороны могут предусмотреть меры ответственности заказчика-пользователя за соответствующее нарушение условий договора, право автора на одностороннее расторжение договора с выплатой гонорара за весь объем представленного произведения и т. д.

Но автор еще при заключении авторского договора может дать согласие на последующее изменение объема, названия своего произведения, а пользователь при этом не будет нести ответственность за нарушение условий договора.[[20]](#footnote-20)

За утерянную рукопись пользователь несет материальную ответственность. Издатель обязан возместить автору все потери для восстановления работы.

Особое значение имеет ответственность пользователя за утерю произведения изобразительного искусства. Пользователь должен возместить автору все причиненные убытки, которые могут быть равными стоимости утерянной картины.

При нарушении автором своих обязанностей по договору должна быть установлена его вина. Форма вины автора, ее степень на размер ответственности не влияют.

Для автора ответственность наступает, прежде всего, за непредставление рукописи в установленный срок по авторскому договору заказа.

В соответствии с п. 2 ст. 1290 ГК РФ автор в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения договора обязан возвратить заказчику аванс, а также уплатить неустойку, если она предусмотрена договором. Но автор не может нести ответственность за обстоятельства, которые он не мог предвидеть, например если автор проживает в другом городе или стране и не может вовремя приехать из-за задержки в дороге транспорта, либо когда непредставление сочинения вызвано виною издательства и т. д.

Просрочкой представления произведения будет считаться его несвоевременная сдача после доработки.

Если издатель-заказчик не получил произведение в оговоренные сроки не по вине автора (болезнь, стихийные бедствия и др.), он может расторгнуть договор согласно ст. 405 ГК РФ.

В случае непредставления заказчиком автору архивного материала, который нужен для работы, автор не будет нести ответственность за причиненные убытки, так как его вины в этом нет.

Автор по договору заказа несет ответственность, если представленное произведение не будет одобрено заказчиком. Но недоброкачественное, неудачное произведение, созданное автором, не может служить основанием ответственности автора, в данном случае речь может идти только об основании расторжения договора.

Если автор в своей работе, в нарушение норм авторского права, использовал чужие труды без ссылки на имена их авторов, то он ставит под удар не только свой авторитет, но и репутацию издательства. В этом случае издатель может предъявить иск к автору о компенсации морального вреда и защите своей репутации.

В российском авторском праве существует презумпция невиновности автора. Заказчик-пользователь может доказать обратное путем приведения доказательств неправомерных действий автора. В ином случае будет считаться, что автора постигла «творческая неудача».

Отказ автора от внесения исправлений и доработок в произведение в связи со сложившейся ситуацией в пределах договорных условий, предложенных заказчиком, будет являться нарушением обязательства со стороны автора. При отказе автора дорабатывать произведение заказчик вправе взыскать с автора убытки.

В том случае, если заказчик требует невозможного, выходит за пределы заранее оговоренных условий, он не имеет права взыскать с автора убытки или применить иные меры ответственности.

Следующим нарушением автора будет передача права на использование своего произведения третьим лицам без согласия заказчика.

Общей формой ответственности по авторскому договору, как и по договорным, гражданско-правовым обязательствам, является возмещение убытков. Убытки заказчика будут включать все расходы, связанные с подготовкой рукописи к изданию, распространению, утрату материалов, неполученную прибыль, которую заказчик рассчитывал получить в случае исполнения автором своих обязательств по договору.

Обязанность автора по возмещению убытков пользователю может быть наложена при наличии связи между допущенным нарушением условий договора и теми последствиями, которые вследствие этого наступили.

Пользователь должен доказать не только факт убытков, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением автором обязательств, но и их размера.

Нарушение авторского обязательства влечет за собой не только возмещение причиненных убытков, но и уплату неустойки, если она установлена договором.[[21]](#footnote-21)

Согласно п. 1 ст. 1290 ГК РФ ответственность по договору об отчуждении исключительного права и по лицензионному договору ограничена суммой реального ущерба, причиненного другой стороне, если договором не предусмотрен меньший размер ответственности автора.

Авторский договор: судебная практика

ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

от 2 сентября 2008 г. N 78-В08-20

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации в составе:

председательствующего Горшкова В.В.

судей Харланова А.В., Гетман Е.С.

рассмотрела в судебном заседании дело по иску Общественной организации "Российское авторское общество" в интересах Вайнонена Никиты Васильевича, Морозова Андрея Васильевича к ЗАО "Санкт-Петербургский театр Константина Тачкина", ФГУК "Дом офицеров Ленинградского военного округа" о защите авторских прав, по надзорной жалобе представителя Общественной организации "Российское авторское общество" - Серкова Дмитрия Игоревича на решение Дзержинского районного суда Санкт-Петербурга от 23 апреля 2007 года и определение судебной коллегии по гражданским делам Санкт-Петербургского городского суда от 3 июля 2007 года.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Горшкова В.В., выслушав объяснения представителей Общественной организации "Российское авторское общество" Серкова Д.И., Кочевцевой Н.И., поддержавших доводы надзорной жалобы, представителя ЗАО "Санкт-Петербургский театр Константина Тачкина" Туско Р.А., представителя ФГУК "Дом офицеров Ленинградского военного округа" Ускова К.Г., возражавших против удовлетворения жалобы и отмены судебных постановлений, Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации установила:

Общественная организация "Российское авторское общество" обратилась в суд с иском в интересах Вайнонена Н.В., Морозова А.В. к ЗАО "Санкт-Петербургский театр Константина Тачкина", ФГУК "Дом офицеров Ленинградского военного округа" о защите авторских прав, ссылаясь на то, что при публичном показе спектакля "Щелкунчик" незаконно использовалась хореография В.И. Вайнонена - без получения согласия от его наследников, без заключения с ними соответствующего договора и без выплаты авторского вознаграждения. Общественная организация "Российское авторское общество" просила суд взыскать с ответчиков солидарно в пользу каждого из наследников по 50000 руб.

Решением Дзержинского районного суда Санкт-Петербурга от 23 апреля 2007 года в удовлетворении исковых требований отказано.

Определением судебной коллегии по гражданским делам Санкт-Петербургского городского суда от 3 июля 2007 года решение суда первой инстанции оставлено без изменения.

В надзорной жалобе представителя Общественной организации "Российское авторское общество" - Серкова Д.И. ставится вопрос об отмене решения Дзержинского районного суда Санкт-Петербурга от 23 апреля 2007 года и определения судебной коллегии по гражданским делам Санкт-Петербургского городского суда от 3 июля 2007 года.

Определением судьи Верховного Суда Российской Федерации Горшкова В.В. от 1 августа 2008 года надзорная жалоба представителя Общественной организации "Российское авторское общество" - Серкова Д.И. с делом передана для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации.

Проверив материалы дела, обсудив доводы, изложенные в надзорной жалобе, Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации находит жалобу подлежащей удовлетворению.

В соответствии со статьей 387 Гражданского процессуального кодекса РФ основаниями для отмены или изменения судебных постановлений в порядке надзора являются существенные нарушения норм материального или процессуального права, повлиявшие на исход дела, без устранения которых невозможны восстановление и защита нарушенных прав, свобод и законных интересов, а также защита охраняемых законом публичных интересов.

Судом установлено и подтверждается материалами дела, что Вайнонен В.И. являлся балетмейстером спектакля "Щелкунчик", постановка и публичный показ которого состоялся в 1934 году (л.д. 88). 23 марта 1964 года Вайнонен В.И. умер, его наследниками по закону, в том числе и авторских прав, являются Морозов А.В. и Вайнонен Н.В. (л.д. 14 - 15). 23 июня 2005 года на сцене ФГУК "Дом офицеров Ленинградского военного округа" состоялся показ спектакля "Щелкунчик", поставленный ЗАО "Санкт-Петербургский театр Константина Тачкина". В театральном буклете, выпущенном ЗАО "Санкт-Петербургский театр Константина Тачкина", указано, что при постановке спектакля использовалась хореография В. Вайнонена, Н. Осиновой, С. Ефремовой (л.д. 22).

Отказывая в удовлетворении исковых требований, суд первой инстанции исходил из того, что показанный на сцене ФГУП "Дом офицеров Ленинградского военного округа" балет "Щелкунчик" является самостоятельным хореографическим произведением. При этом хореографы Н. Осипова и С. Ефремова творчески переработали хореографию В. Вайнонена в третьем акте балета, что, по мнению суда не является нарушением авторских прав В. Вайнонена в силу статьи 492 Гражданского кодекса РСФСР.

Суд также указал, что на момент первого показа балета "Щелкунчик" в хореографии В.И. Вайнонена действовали Основы авторского права, утвержденные постановлением ЦИК СССР и С ПК СССР от 16 мая 1928 года, пунктом 11 которого был установлен десятилетний срок пользования авторским правом на хореографические произведения.

В связи с изложенным суд пришел к выводу о том, что срок пользования В.И. Вайноненом авторскими правами в отношении хореографии к балету "Щелкунчик" истек в 1944 году.

С выводом суда первой инстанции согласилась судебная коллегия по гражданским делам Санкт-Петербургского городского суда.

Между тем в соответствии со статьей 3 Постановления Верховного совета Российской Федерации от 9 июля 1993 года N 5352-1 "О порядке введения в действие Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах" сроки охраны авторских и смежных прав, предусмотренные статьями 27 и 43 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах" применяются во всех случаях, когда 50-летний срок действия авторского права или смежных прав не истек к 1 января 1993 года.

При исчислении указанного 50-летнего срока действия авторского права не имеет значение, охранялось ли ранее произведение и в течение какого установленного прежним законодательством об авторском праве срока. Если ранее действовавший срок охраны закончился, но новый 50-летний не истек на 1 января 1993 года, произведение вновь получило авторско-правовую охрану.

Согласно пункту 34 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19 июня 2006 года N 15 "О вопросах, возникших у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с применением законодательства об авторском праве и смежных правах" при исчислении сроков охраны авторского права и (или) смежных прав необходимо иметь в виду, что эти сроки определяются по законодательству, действовавшему на момент возникновения прав с учетом изменений, внесенных последующими нормативными актами.

Срок действия авторского права и (или) смежных прав применяется во всех случаях, когда 50-летний срок действия авторского права и (или) смежных прав не истек к 1 января 1993 года (пункт 3 Постановления Верховного Совета Российской Федерации от 9 июля 1993 года N 5352-1 "О порядке введения в действие Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах"), в том числе и для произведений, на которые истек 25-летний срок охраны.

Исчисление сроков охраны авторских и (или) смежных прав начинается с 1 января года, следующего за годом, в котором имел место юридический факт, являющийся основанием для начала течения срока.

Поскольку на 1 января 1993 года 50-летний срок после смерти автора В.И. Вайнонена не истек, произведения автора вновь стали охраняться авторским правом.

Таким образом, 23 июня 2005 года (дата публичного исполнения балета "Щелкунчик" ЗАО "Санкт-Петербургский театр Константина Тачкина" на сцене ФГУК "Дом офицеров Ленинградского военного округа") созданная В.И. Вайноненом хореография охранялась авторским правом, и в соответствии со статьями 16, 29, 30 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах" для ее правомерного использования требовалось получение разрешения наследников автора.

Кроме того, Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации полагает, что судом неправильно применены нормы материального права при определении правомерности использования хореографии В.И. Вайнонена путем ее переработки, а именно, суд первой инстанции руководствовался пунктом 1 статьи 492 Гражданского кодекса РСФСР, разрешающей свободное использование произведения, для создания нового, творчески самостоятельного произведения, однако данные правоотношения, с 3 августа 1993 года (даты вступления в силу Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах") регулируются статьей 19 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах", а не статьей 492 Гражданского кодекса РСФСР.

В соответствии с пунктом 2 Постановления Верховного Совета РФ N 3301-1 от 14 июля 1992 года "О регулировании гражданских правоотношений в период проведения экономической реформы" положения Гражданского кодекса РСФСР 1964 года к гражданским правоотношениям применяются, если они не противоречат законодательным актам Российской Федерации, принятым после 12 июня 1990 года, и иным актам, действующим в установленном порядке на территории Российской Федерации.

Статья 19 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах" содержит исчерпывающий перечень случаев использования произведений без согласия авторов и без выплаты вознаграждения и не предусматривает возможности свободного использования чужого изданного произведения для создания нового произведения.

Согласно статье 12 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах" переводчикам и авторам других производных произведений принадлежит авторское право на осуществленные ими перевод, переделку, аранжировку или другую переработку. Переводчик и автор другого производного произведения пользуется авторским правом на созданное им произведение при условии соблюдения им прав автора произведения, подвергшегося переводу, переделке, аранжировке или другой переработке.

Положения статьи 492 Гражданского кодекса РСФСР 1964 года не могут применяться к правоотношениям, возникшим после 3 августа 1993 года, как противоречащие действующему законодательству Российской Федерации, поскольку перечень случаев свободного использования, указанный в Законе РФ "Об авторском праве и смежных правах", не может быть расширен законодательным актом РСФСР.

При вынесении решения, суд, давая юридическую квалификацию взаимоотношений сторон и указывая нормы материального права, подлежащие применению по данному делу, не установил, когда было создано произведение, в котором использовались элементы хореографии В.И. Вайнонена, и каким законом регулировались спорные правоотношения на момент создания данного произведения.

Указанные обстоятельства, имеющие существенное значение для разрешения данного спора, подлежали проверке и установлению при рассмотрении гражданского дела.

На основании изложенного Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации считает, что решение суда первой инстанции и кассационное определение нельзя признать законными и они подлежат отмене, а дело направлению на новое рассмотрение в суд первой инстанции.

При новом рассмотрении дела суду следует учесть изложенное и разрешить спор в соответствии с требованиями закона.

Руководствуясь ст. ст. 387, 388, 390 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации определила:

решение Дзержинского районного суда Санкт-Петербурга от 23 апреля 2007 года и определение судебной коллегии по гражданским делам Санкт-Петербургского городского суда от 3 июля 2007 года отменить, дело направить на новое рассмотрение в суд первой инстанции.

**Заключение**

В результате проведенных исследований можно отметить, что:

- авторское право и регулируемые им имущественные и личные неимущественные отношения связаны с созданием и использовании произведений литературы, науки и искусства. Авторское право как самостоятельный институт решает конкретные задачи, которые включают всемерную охрану, имущественных, личных неимущественных прав и законных интересов авторов; обеспечение правовыми средствами наиболее благоприятных условий для создания научных и художественных произведений; широкое использование их обществом.

- основными правовыми актами, регулирующими систему авторского права в нашей стране, являются Закон РФ "Об авторском праве и смежных правах", Закон РФ "О правовой охране программ для электронно-вычислительных машин и баз данных". Эти законы отвечают международным стандартам в этой области и позволили России присоединиться к ряду международных договоров, прежде всего, к Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений.

- важнейшим элементом авторского права является авторский договор. Передача имущественных прав может осуществляться на основе авторского договора о передаче исключительных прав или на основе авторского договора о передаче неисключительных прав. Однако с конструкцией об уступке прав в ст.16 Закона "Об авторском праве и смежных правах" соседствует разрешительная конструкция — автор дает согласие на определенные действия по использованию его произведения. Подобная непоследовательность отражается на нормах закона, предназначенных для регулирования договорных отношений автора и пользователя. Если автор разрешает определенные действия в отношении своего произведения (воспроизводить, распространять, публично исполнять и т.д.), то ему вовсе не надо передавать права. По сути дела автор совместно с организацией определяет способ использования произведения.

- подобная непоследовательность отражается и на определении предмета договора. Так, согласно ст. 31 Закона "Об авторском праве и смежных правах", предметом договора выступают права, а не результаты творчества автора, не его произведение. Однако нужно учитывать, что используются не права, а произведение как результат творчества автора. Это приводит к выводу, что предметом авторского договора должно быть соответствующее произведение.

Таким образом, проведенный в данной работе анализ позволяет сделать выводы:

1. Проведенный нами анализ указывает на неполное соответствие теории “исключительных прав” потребностям правовой практики. Проблемы, возникающие в правоприменительной практике законодательства об авторском праве, во многом проистекают из несовершенства теории.

2. В нормах ГК РФ и Закона "Об авторском праве и смежных правах" должен получить воплощение четкий взгляд на результаты интеллектуальной деятельности, на основе и в соответствии с которыми должно быть разработано и принято специальное законодательство. Все это позволит создать эффективный механизм правового регулирования интеллектуальной собственности и обеспечить надлежащую защиту прав субъектов, создающих и использующих результаты интеллектуальной деятельности.

**Список используемой литературы**

**Нормативно - правовые акты**

1. Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 года//25 декабря 1993г.- Новосибирск: Сиб. унив. изд-во, 2008. - 32с.
2. Гражданский Кодекс Российской Федерации. Части первая, вторая, третья, четвертая: По состоянию на 1 октября 2009 года. -Новосибирск: Сиб. унив. изд-во, 2009. - 541 с.
3. Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 09.07.1993 г., №5351-1 (в ред. ФЗ от 20.07.2008 № 110-ФЗ)//КонсультантПлюс: Версия Проф.
4. Всемирная конвенция об авторском праве. Пересмотрена в Париже 24 июля 1971 г. //Права на результаты интеллектуальной деятельности. Авторское право. Патентное право. Другие исключительные права: Сб. норм, актов. М.: ДЕ - ЮРЕ. – 2007

**Литература**

1. Гаврилов Э.П. Постатейный комментарий к Закону РФ «Об авторском праве и смежных правах». - М.: Фонд «Правовая культура», 2006. - 625с.
2. Гражданское право: учебник для студентов вузов, обуч-ся по спец-ти 030501 «Юриспруденция» /П.В. Алексий; под ред. М.М. Рассолова, П.В Алексия, А.Н. Кузбакарова.- 3-е изд, перераб.и доп. -М.: Юнити -ДАНА,2008. - 895 с.
3. Гражданское право: учебник, в 3 т. Т.З, 4-е изд., перераб. и доп./под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. - М.: ПК Велби, изд-во Проспект, 2006. - 784 с.
4. Интеллектуальная собственность. Основные материалы: в 2 ч.: Пер. с англ./ отв. ред. д-р юрид. Наук Л.Б. Гальперин. Новосибирск: Наука. Сибирская издательская фирма, 2008. - 341 с.
5. Интеллектуальная собственность: учебное пособие / под общей ред. Н.М. Коршунова, - М.: Норма, 2008. - 400 с.
6. Калятин В.О. Интеллектуальная собственность (исключительные права), учебник для вузов. - М.: - 2008. - 495 с.
7. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ в 2 т. Т.2. .Часть третья, четвертая ГК РФ / под ред. Г.Е. Абовой, М.М. Богуславского, А.Г Светланова.- 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Изд-во Юрайт, 2009. - 511 с.
8. Макагонова Н.В. Авторское право: уч. пособие / под ред. Э.П. Гаврилова. - М.: юрид. лит., 2008. - 383 с.

10. Ю.Максимова Л.Г. Авторское право: учебное пособие. - М.:

«Гардарики», 2008. - 564 с.

11. П.Моргунова Е.А., Рузанова О.А. Авторское право: учебное пособие.

М.: Экзамен, Право и закон. -2007.

12. Права на результаты интеллектуальной деятельности. Авторское

право. Патентное право. Другие исключительные права: М.: ДЕ-ЮРЕ,

2009.-561 с.

13. Правовая охрана интеллектуальной собственности: учебное пособие

/ С.А. Горленко, Т.В. Григорьева, Б.А.Лобач и др.; Под ред. В.Н.

Дементьева. М.: НИЦПрИС, 2008. - 584 с.

14. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в РФ.

Учебник. Изд-е второе, перераб. и доп. М.: ПБОЮЛ Гриженю Е.М.,

2009. - 752 с.

15. Чернышева С.А. Современные проблемы права интеллектуальной

собственности. Учебное пособие: Юрид. литер., 2009. - 495 с.

Приложение 1

Имущественные и личные неимущественные права автора

Приложение 2

Виды авторских договоров

Приложение 3

Условия авторского договора

1. 1. Чернышева С.А. Современные проблемы права интеллектуальной собственности. Учебное пособие: Юрид. литер., 2009. - 495 с. [↑](#footnote-ref-1)
2. Интеллектуальная собственность (права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации): учебное пособие \ под ред. Н.М. Коршунова.- М.: Норма, 2009- ст. 146 [↑](#footnote-ref-2)
3. Гражданский Кодекс Российской Федерации. Части первая, вторая, третья, четвертая: По состоянию на 1 октября 2009 года. -Новосибирск: Сиб. унив. изд-во, 2009. [↑](#footnote-ref-3)
4. *Шершеневич Г. Ф.* Учебник торгового права. М., 2004 [↑](#footnote-ref-4)
5. Гражданский Кодекс Российской Федерации. Часть III. // Российская газета от 20 ноября 2006г. [↑](#footnote-ref-5)
6. Закон РФ “О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных” от 23.09.92 // Ведомости, 1992, № 42, ст. 2325 [↑](#footnote-ref-6)
7. Андрейкина М.С. Авторские и смежные права //Финансовая газета. Региональный выпуск, № 25, 2005 [↑](#footnote-ref-7)
8. Брагинский М.И. Гражданское право России. курс лекций. Ч. 1. Под ред. Садикова О.Н. М., Юридическая литература, 2007, 303 с. [↑](#footnote-ref-8)
9. Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 09.07.1993 г., №5351-1 (в ред. ФЗ от 20.07.2008 № 110-ФЗ)//КонсультантПлюс: Версия Проф. [↑](#footnote-ref-9)
10. Указ Президента РФ “О государственной политики в области охраны авторского права и смежных правах” от 7.10.93 г. № 1607 // САПП РФ, 1993, № 417, ст. 3920 [↑](#footnote-ref-10)
11. *Чернышева С. А.* Современные проблемы права интеллекту­альной собственности. Казань2008. С. 49. [↑](#footnote-ref-11)
12. Постановление Правительства РФ “О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства” от 21.03.94 г. № 218// САПП, 1994, № 13, [↑](#footnote-ref-12)
13. Гаврилов Э.П. Комментарий к закону РФ “Об авторском праве и смежных правах”. М., Спарк-Фонд. Правовая культура, 2006, 224 с. [↑](#footnote-ref-13)
14. Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 09.07.1993 г., №5351-1 (в ред. ФЗ от 20.07.2008 № 110-ФЗ)//КонсультантПлюс: Версия Проф. [↑](#footnote-ref-14)
15. Андреев С.Е. Договор: заключение, изменение, расторжение. М., Проспект, 2007, 376 с. [↑](#footnote-ref-15)
16. Корчагин А.Д. Интеллектуальная собственность: Словарь-справочник. М., ИНФРА, 2008 [↑](#footnote-ref-16)
17. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в РФ. Учебник. М., Проспект, 2002, 704 с. [↑](#footnote-ref-17)
18. Чернышева С.А. Авторский договор в гражданском праве России. М., 2006, 104 с. [↑](#footnote-ref-18)
19. Гражданское право. Учебник. ч. III /Под ред. Сергеева А.П., Толстого Ю.К. М., Проспект, 2008. С. 87. [↑](#footnote-ref-19)
20. Андреев С.Е. Договор: заключение, изменение, расторжение. М., Проспект, 2007, 376 [↑](#footnote-ref-20)
21. Гульбин Ю. Защита авторского права // Российская юстиция. 2007, № 5. с. 45 [↑](#footnote-ref-21)