**Содержание:**

1. Вступление…………………………………………………………………..2-3
2. Понятие авторского договора………………………………………………4-6
3. Классификация авторских договоров……………………………………...6-9
4. Содержание договора
	1. Предмет авторского договора
	2. Права и обязанности сторон по договору
	3. Ответственность по авторскому договору…………………………9-20
5. Форма авторского договора………………………………………………...20-21
6. Прекращение авторского договора…………………………………………21-23
7. Заключение……………………………………………………………………24-25
8. Список литературы……………………………………………………………26

# 1. Вступление.

 Сегодня можно говорить о том, что большинство компаний, которые прямо связанные с использованием объектов авторского права — кинокомпании, звукозаписывающие фирмы, книжные издательства и др. в большей своей части осознали важность заключения грамотных договоров об использовании объектов авторского права. Они уже поняли, что авторские договоры — это не дополнение к их бизнесу: это и есть их бизнес. Для них отсутствие профессионально составленных договоров — гарантия убытков и серьезных неприятностей.

 В свою очередь, лучше свои права стали осознавать и авторы. Причем, если с финансовой точки зрения присуждаемые компенсации как и раньше, к сожалению, очень скромные, то авторам, по крайней мере, стало очевидным то обстоятельство, что неудачно составленный авторский договор (либо вообще его отсутствие) открывает перед автором широкие возможности по давлению на пользователя.

 Авторское право — настолько могущественный механизм, настолько могущественный генератор потенциальных неприятностей, что задуматься должный каждый. Именно каждый, поскольку этот генератор неприятностей встроен во все, что непосредственно или косвенно связано с авторским правом и интеллектуальной собственностью. Это прямо связано с перечнем исключительных прав, принадлежащих автору в отношении его произведения. Это и право на воспроизведение, и право на распространение, и право на переработку, и создание, и использование производных произведений. Автор вправе требовать компенсации с любого лица, которое нарушает любое из этих прав. Если Вы используете производное произведение, которое было основано на произведении автора, без разрешения автора исходного произведения (при этом не Вы осуществляли переработку, а заключили договор с автором переработки), Вы все равно нарушаете права автора исходного произведения. Автор вправе выбирать, к кому предъявлять иск.

В соответствии со ст. 440 п. 2 ГК Украины имущественным правом автора признается исключительное право автора на разрешение использования своего произведения. В соответствии со ст. 15 п. б). Закона Украины «Об авторском праве и смежных правах» автор имеет исключительное право на разрешение или запрещение использования произведения иными лицами. Имущественные права автора могут быть переданы иному лицу, при этом данное лицо становится субъектом авторского права. На основании ст. 31 указанного закона автор может передавать свои имущественные права любому другому лицу полностью либо частично путем заключения авторского договора. Закон также указывает о необходимости определения имущественных прав при заключении авторского договора, причем по общему правилу считается, что имущественные права прямо не определенные по договору, считаются не переданными. Авторский договор носит гражданско-правовой характер, это взаимная консенсуальная и возмездная сделка.

Рассмотрим основные положения, касающиеся авторского договора.

**2. Понятие авторского договора**

В цивилистической литературе гражданско-правовой договор рассматривается как взаимная сделка или как соглашение сторон, направленное на возникновение, изменение или прекращение гражданского правоотношения[[1]](#footnote-1).

В литературе можно встретить подобные определения договора. Так, по мнению М.И. Бару, договор — это волевой акт, основанный на взаимном соглашении сторон, направленный на возникновение, изменение или прекращение юридических отношений[[2]](#footnote-2). Аналогичное определение дает Ф.И. Гавзе, с той лишь разницей, что он называет цель договора: наилучшее удовлетворение потребностей всего общества и отдельных его членов[[3]](#footnote-3).

В подобных определениях гражданско-правового договора акцент делается на волевое начало, а также на содержание правоотношения.

При заключении договора волеизъявление направлено на достижение определенных правовых последствий. Совершенно недостаточно выражения воли одной стороной. Эта воля должны быть доведена до сведения другой стороны и воспринята ею.

Как результат принятия сделанного предложения вторая сторона выражает свою волю. Согласованность воль приводит к заключению договора, т.е. к подчинению тем условиям, которые стороны оговорили и к обязательности их выполнения.

Договоры, связанные с созданием и использованием произведений интеллектуального творчества, составляют самостоятельную группу гражданско-правовых договоров. Одни из них заключаются организациями (издательствами, театрами, радио-, киностудиями и т.д.) и авторами по поводу создания и использования произведений творчества, другие возникают в связи с деятельностью культурных учреждений, распространяющих и использующих произведения авторов. Возможны договоры между гражданами на создание и использование произведения для удовлетворения личных потребностей. Причем сегодня не обязательно выходить напрямую на обладателя авторских прав. На мировом творческом рынке существует множество посредников. Начинают появляться они и у нас.

Понятие авторского договора формировалось постепенно. Поскольку издательский договор был одним из наиболее распространенных авторских договоров, достаточно проследить подходы к его определению.

В юридической литературе 30-40-х годов издательский договор толковался как один из способов отчуждения, “переуступки” автором принадлежащего ему исключительного права на издание и распространение своего произведения[[4]](#footnote-4). Такое толкование основывалось на законе, поскольку Основы авторского права 1928 г. рассматривали издательский договор как соглашение “Об уступке авторского права”[[5]](#footnote-5).

Более подробная формулировка содержалась в законе Об авторском праве РСФСР 1928 г. В нем издательский договор определялся как соглашение, “в силу которого автор уступает на определенный срок исключительное право на издание произведения, облеченного в объективную форму, а издатель обязывается издать и принять все зависящие от него меры к распространению этого произведения[[6]](#footnote-6).

Таким образом был намечен иной подход к пониманию авторского договора — не как способа отчуждения авторских прав, а как способа реализации принадлежащих автору прав.

**Итак, авторский договор-это двусторонняя сделка, в соответствии, с которой автор передает или обязуется передать приобретателю свои права на использование произведения в пределах и на условиях, согласованных сторонами. Все права прямо не переданные по авторскому договору, являются непереданными.**[[7]](#footnote-7).

Авторский договор выступает основной правовой формой, в рамках которой автор имеет возможность трудиться над созданием произведений. Вместе с тем, автор может создавать то или иное произведение в рамках трудовых отношений с организацией, которая нуждается в использовании его произведений. В этих случаях правовой формой, опосредствующей использование произведений автора, выступает трудовой договор. В связи с этим вполне закономерно возникает вопрос о разграничении этих договоров. Несмотря то, что и по трудовому и по авторскому договору могут издаваться одни и те же произведения, содержание этих договоров различно: в одном случае отношения регулируются нормами трудового права, в другом — гражданского. Насколько позволяет характер творчества, автор сам избирает форму взаимоотношений с организацией.

ГК Украины в ст. 1107 установил, что распоряжение имущественными правами интеллектуальной собственности осуществляется на основании таких договоров:

1) лицензия на использование объекта права интеллектуальной собственности;

2) лицензионный договор;

3) договор о создании по заказу и использование объекта права интеллектуальной собственности;

4) договор о передаче исключительных имущественных прав интеллектуальной собственности;

5) иной договор относительно распоряжения имущественными правами интеллектуальной собственности. Рассмотрим подробнее виды авторских договоров.

**3. Классификация авторских договоров**

Как было указано выше ГК Украины в ст. 1107 определяет основные виды авторских договоров.

В литературе предлагается следующая классификация авторских договоров:

1. В зависимости от вида произведения по поводу которого заключается договор можно выделить следующие авторские договора- **договор на создание и использование литературных, художественных, аудиовизуальных и иных произведений.**
2. В зависимости от предмета договора:

а) **Договор на готовое произведение.**

б) **Договор на создание произведения**. В соответствии со ст. 1112 ГК Украины по договору о создании на заказ и использовании объекта права интеллектуальной собственности одна сторона (автор - писатель, художник и т.п.) обязуется создать объект права интеллектуальной собственности в соответствии с требованиями второй стороны (заказчика) и в установленный срок. Договор о создании по заказу и использовании объекта права интеллектуальной собственности должен определять способы и условия использования этого объекта заказчиком. Оригинал произведения изобразительного искусства, созданного по заказу, переходит в собственность заказчика. При этом имущественные права на это произведение остаются за его автором, если иное не установлен договором. Условия договора о создании по заказу и использовании объекта права интеллектуальной собственности, ограничивающие права автора являются недействительными.

1. В зависимости от объема передаваемых прав:

 а) **Договор о передаче неисключительных прав**. Права, приобретаемые в таком договоре покупателем, являются относительными:

они действуют только по отношению к продавцу и не дают покупателю никаких прав по пресечению использования произведения третьими лицами. Поскольку авторский договор может предусматривать передачу разных видов имущественных прав, следует учитывать, что некоторые из них могут передаваться как исключительные, другие - как неисключительные.

б) **Договор о передаче исключительных прав**. По договору о передаче исключительных имущественных прав интеллектуальной собственности одна сторона (лицо, имеющее исключительные имущественные права) передает второй стороне частично или в полном объеме эти права в соответствии с законом и на определенных договором условиях. Условия договора о передаче исключительных имущественных прав интеллектуальной собственности, ухудшающие положение автора по сравнению с правами, предусмотренными законодательством, а также ограничивающие права автора на создание иных объектов, являются недействительными. Сравнивая эти два вида авторских договоров, можно сделать следующие практические выводы:

* + наиболее предпочтительным для автора произведения является форма договора, при которой он оставляет за собой исключительные права на использование произведение, т.е. авторский договор о передаче неисключительных прав;
	+ наиболее предпочтительным для пользователя является авторский договор о передаче исключительных прав на использование произведения, т.к. в этом случае пользователь становиться фактическим владельцем творческого произведения, извлекая от его использования максимальную прибыль, продавая неисключительные права на данное произведение другим лицам;
	+ даже в случае, когда автор произведения расстался со своими исключительными правами в результате договора о передаче исключительных прав на произведение, он всё равно остаётся и признаётся всеми его автором, а также сохраняет наряду с личными неимущественными правами некоторые другие права, такие как право наблюдать за использованием пользователем прав на произведение и производить некоторые действия в отношении лиц, нарушающих права пользователя, если сам пользователь этого не делает. То есть здесь в отличие от обычных норм Гражданского законодательства автор может вмешиваться в отношения между пользователем и третьим лицом.

Большое практическое значение имеет подразделение авторских договоров в зависимости от способа использования произведения. Наиболее распространенным видом авторского договора является **издательский договор**, в соответствии с которым стороны осуществляют издание и переиздание любых произведений, которые могут быть зафиксированы на бумаге, т.е. произведений литературы (научных, художественных, учебных и т.п.), драматических, сценарных, музыкальных произведений и т.д.

Распространенность издательского договора, более раннее становление определили своеобразное место его среди других авторских договоров. Те или иные вопросы, имеющие общее значение для авторских договоров всех видов, решаются часто на основании практики, сложившейся при разрешении споров по издательским договорам. Кроме того, издательский договор — самый универсальный по характеру использования произведений, в рамках его используются любые произведения науки, литературы и искусства, которые могут быть изданы средствами полиграфии.

Нередки случаи, когда основным способом использования произведения является его публичное исполнение, здесь возникает вопрос о заключении **постановочного договора**. Его предметом могут быть драматические произведения, музыка или либретто оперы, балета, оперетты и т.п., которые используются театрально-зрелищными организациями (театрами, филармониями, цирками и т.д..) путем постановки на сцене. Особый акцент следует сделать на том, что произведения, в отношении которых заключается постановочный договор, могут быть как необнародованными, так и уже известными публике.

В области кино и телевидения действуют **сценарные договоры**, которые возможно разделить, основываясь на виде произведения: кинофильм художественный, документальный, научно-популярный, видовой и др. Суть сценарного договора определяется тем, что отношения, которые он регламентирует. порождаются необходимостью использования текста, по которому снимается кинофильм, телефильм, делается радио или телепередача, проводится массово-зрелищное мероприятие и т.д.

Сценарный договор близок к постановочному, однако думается, что их главным отличием является то, что литературный сценарий дополняется, изменяется и перерабатывается, для того, чтобы быть максимально приближенными к нуждам кинематографа. В то время как постановочный договор регулирует отношения возникающие между сторонами при публичном исполнении произведения.

При передаче произведения на хранение в специальный информационный орган, заключается договор о **депонировании рукописи**, которым регулируются условия и порядок обнародования и дальнейшего использования произведения.

С целью публичной демонстрации произведений изобразительного искусства, заключается договор **художественного заказа**. Его предметом являются произведения изобразительного искусства, которые изготавливаются авторами по заказам организаций и частных лиц и переходят в собственность последних.

**4. Содержание договора**

Итогом согласования условий, которые стороны сочтут существенными, является заключение договора.

Содержанием любого авторского договора является передача имущественных прав, а объект (предмет) этого договора - имущественные авторские права.

 Эта ясная формулировка, по-видимому, должна положить конец длительной дискуссии по вопросу о содержании авторских договоров: одни участники этой дискуссии считали, что по авторскому договору автор лишь разрешает использовать свое произведение, а все авторские права оставляет за собой; другие участники дискуссии, напротив, полагали, что по авторскому договору автор передает часть своих авторских прав. Договоры, которые предусматривают передачу авторских прав, следует относить к авторским, даже если они не названы таковыми. В частности, во многих случаях нормы о передаче авторских прав включаются в гражданские договоры купли-продажи, аренды, простого товарищества и др.; тогда договор должен соответствовать требованиям, предъявляемым к авторским договорам. Напротив, договоры, которые не предусматривают передачу авторских прав, не могут считаться авторскими, даже если они названы таковыми. Примерами таких договоров могут служить договоры об издании произведений за счет автора. Обычно это типичные подрядные договоры: автор оплачивает издательству тиражирование своего произведения (в виде книги) и получает весь тираж книги в собственность.

**4.1 Предмет авторского договора**

Итак, предметом авторского договора являются имущественные права автора. В соответствии со ст. 15 Закона Украины «Об авторском праве и смежных правах» к имущественным правам относятся:

 а) исключительное право на использование произведения;

 б) исключительное право на разрешение или запрет использования произведения

другими лицами.

 Имущественные права автора могут быть переданы иному лицу в соответствии с

положениями статьи 31 Закона, после чего это лицо становится субъектом авторского права. Исключительное право на использование произведения автором разрешает ему использовать произведение в любой форме и любым способом. Исключительное право автора на разрешение или запрет использования произведения другими лицами дает ему право разрешать или запрещать:

 1) воспроизведение произведений;

 2) публичное исполнение и публичное оповещение произведений;

 3) публичную демонстрацию и публичный показ;

 4) любое повторное оповещение произведений, если оно осуществляется иной организацией, чем та которая осуществила первое оповещение;

 5) переводы произведений;

 6) переработка, адаптация, аранжировка и иные изменения произведений;

 7) включение произведений как составных частей в сборники, антологии, энциклопедии и т.п.;

 8) распространение произведений путем первой продажи, отчуждение иным способом или путем сдачи в имущественный найм, в прокат или путем иной передачи в продажу экземпляров произведения;

 9) публичное представление своих произведений.

 10) сдача в имущественный найм и (или) коммерческий прокат после первой продажи, отчуждение иным способом оригинала или экземпляров аудиовизуальных произведений, компьютерных программ, баз данных, музыкальных произведений в нотной форме, а также произведений, зафиксированных в фонограмме или видиогорамме или в форме, которую считывает компьютер;

 11) импорт экземпляров произведений. Данный перечень не является исчерпывающим. Исключительное право авторов на использование произведений архитектуры, градостроительства, садово-паркового искусства предусматривает и право их участия в реализации проектов этих произведений. За исключением случаев, свободного использования , автор имеет право требовать выплаты вознаграждения за любое использование произведения. Вознаграждение может осуществляться в форме одноразового (паушального) платежа, или отчислений за каждый проданный экземпляр или любое использование произведения (роялти), или комбинированных платежей. Размер и порядок выплаты авторского вознаграждения за создание и использование произведения устанавливаются в авторском договоре или в договорах, заключающихся по доверенности субъектов авторского права организациями коллективного управления с лицами, использующими произведения. Кабинетом Министров Украины могут устанавливаться минимальные ставки авторского вознаграждения и порядок их индексации.

**4.2 Права и обязанности сторон по договору**

## Права и обязанности автора

 Участники договорного процесса согласовывают условия, которые характерны для разных стадий договора: заключения, исполнения и прекращения. Каждая из этих стадий порождает для обеих сторон договора определенные права и обязанности.

Когда автор и организация договариваются о создании произведения, на автора возлагается обязанность выполнить заказанное ему произведение в соответствии с условиями договора и передать произведение организации в установленный срок и в обусловленном порядке. Издательство получит произведение для издания и переиздание, театр — для публичного исполнения, телекомпания — для постановки по литературному сценарию телефильма и т.д.

Обязанности автора по созданию произведения должна сочетаться с другой его обязанностью — по выполнению требований, которые заявляет организация к различного рода произведениям. Вряд ли организации при заключении договора откажутся от годами складывавшейся практики, когда, например, литературное произведение должно соответствовать определенному виду литературы, жанру, прилагаемому к договору проспекту (заявке, плану, учебной программе). При этом должен соблюдаться объем произведения. Помимо этого автор обязывается выполнить условия о внешнем оформлении рукописи литературного произведения: она должна подписываться автором или всеми соавторами (если создается коллективное произведение), представляться комплектно и в годном для печати виде (компактность рукописи означает наличие всех частей, которые по условиям договора и приложенному к нему плану-проспекту должны войти в издание).

В прежние годы при передаче рукописи издательству проверялось также качество оформления авторского оригинала, которое включало комплектность, выполнение требований ГОСТа. Нарушение требований к внешнему оформлению рукописи приводило к тому, что издательство возвращало автору рукопись для внесения соответствующих поправок. При повторной сдаче оригинал рассматривался издательством (с точки зрения сроков) как поступивший впервые. Рукопись считалась сданной в надлежащем виде, если издательство после ее получения не предъявляло автору требований о доукомплектовании или дооформлении рукописи.

К произведению, заказанному автору театром, существуют свои требования. Оно должно соответствовать творческой заявке автора, утвержденной театром. При заключении договора-заказа фрагменты будущего произведения могут признаваться равнозначными творческой заявке.

При достижении согласия о создании произведения для театра стороны определяют жанр произведения, число актов, уставное название. Сроки и порядок представления законченного произведения театр согласовывает с автором. При подготовке литературного сценария для художественного телевизионного фильма автор должен исходить из творческой заявки, утвержденной телекомпанией. В ней излагаются основная идея, сюжетный замысел, характеристика главных действующих лиц будущего сценария. Сценарий должен содержать полное и последовательное описание действия, диалоги, титры, т.е. представлять собой законченное драматургическое произведение. При написании сценария автор не может превышать объем, который исчисляется количеством страниц машинописного текста на каждую часть телефильма, и должен учитывать производственно-экономические показатели при постановке данного фильма (число объектов, съемок на натуре и т.д.).

Требования к сценарию фильма аналогичны вышеописанным.

Общим требованием к произведениям всех видов литературы и искусства должно быть надлежащее качество. Однако, ни законодательство об авторском праве прошлых лет, ни ныне действующее не содержит понятия “надлежащее качество произведения”.

С точки зрения С.А. Чернышевой, это понятие охватывает: актуальность темы, проблемность работы, новизну информации, которую несет работа, глубину разработки темы или проблемы, подачу материала (стиль изложения)[[8]](#footnote-8).

Считаю, что целесообразно было бы включить в авторское законодательство норму, закрепляющую надлежащее исполненное произведение. Она дополнила бы требования, предъявляемые к произведениям, и способствовала бы защите прав и интересов автора.

Исполнение авторского договора связано с передачей автором созданного им произведения организации и со всеми последующими действиями по подготовке к выходу в свет.

Организация по авторскому договору заинтересована в получении результата творческой деятельности автора, использование которого позволяет получить определенную экономическую выгоду. Возложение на автора такой обязанности, как лично выполнить заказанную работу, отвечает не только интересам организации, но интересам авторов в целом — упорядочению отношений по соавторству, необходимость привлечения к работе над произведением третьих лиц может быть обусловлена различными причинами — угрозой невыполнения произведения в срок, болезнью автора и т.д., но автор вправе привлечь к работе над произведением третьих лиц, только с согласия заказчика. Что обычно оформляется составлением нового или изменением прежнего договора. Ограничения касаются лишь творческой части работы, а поскольку для создания произведений требуется и чисто исполнительская работа (сбор материала, подстрочный перевод и т.п.), то ограничений на привлечение третьих лиц с этой целью не распространяется[[9]](#footnote-9).

На автора также возлагается обязанность представить заказанное ему произведение в определенный договором срок. Произведение может быть представлено досрочно, если договором не предусмотрено иное.

Данный порядок не регламентируется законом, однако, такой вывод сформулирован на основе анализа закона и в соответствии со сложившейся практикой. Соглашением сторон может предусматриваться передача произведения по частям.

Обязанностью автора является его участие в подготовке произведения к использованию. Содержание данной обязанности зависит от вида произведения и способа его использования. Так, по издательскому договору автор обязан по требованию издательства без особого вознаграждения читать (просматривать) корректуру произведения в согласованные сторонами сроки, с учетом графиков движения книжных изданий в производстве[[10]](#footnote-10).

## Права и обязанности пользователя

Организация, принимающая произведение автора, должна его рассмотреть и оценить, т.е. принять решение об одобрении переданного ей по договору произведения или о его отклонении по основаниям, предусмотренным договором, о необходимости внести в произведение поправки, точно указать их существо. Существовавшие типовые авторские договоры устанавливали сроки рассмотрения представленного автором произведения. В связи с отсутствием типовых договоров в настоящее время, стороны договора должны согласовывать сроки рассмотрения произведения сами, как, впрочем, и другие сроки, с которыми связано выполнение обязательств.

Имеется в виду не только срок рассмотрения произведения организацией, но и время, которое отводится автору на доработку произведения. Кроме согласования срока доработки произведения, организация обязана соблюдать другие правила, касающиеся существа и количества доработок. Требования о доработке произведения должны заявляться в пределах условий договора о его предмете. Важно, чтобы они были направлены на создание произведения, соответствующего творческой заявке или плану. Организация оформляет свои предложения о внесении в произведение поправок письменно и обусловливает существо необходимых изменений.

На практике встречались случаи, когда требования организации, заявленные по несколько раз, противоречили друг другу. Иногда требования внести те или иные изменения влияли на существо создаваемого произведения. Требования о доработке произведения (характер поправок и изменений) должны согласовывать с автором. Возможно, что одноразовая доработка произведения не продвинет автора к его улучшению. Организация вторично может дать свои замечания, но количество доработок не может быть безграничным. Типовые авторские договоры предусматривали ограничения числа доработок произведения. В настоящее время соответствующее правило отсутствует.

В некоторых случаях возникает необходимость доработки уже одобренного произведения. Автору вменяется в обязанность внести исправления, если одобренное произведение невозможно выпустить в свет по обстоятельствам, не зависящим от сторон. Однако законодательно не закреплен перечень оснований, по которым можно было бы, требовать подобной доработки.

Предусматривается, что к числу оснований необходимо относить только те явления и события, наступление которых невозможно было предвидеть, а также наступление которых не зависит от воли сторон договора. Это открытия, исторические события, акции политического характера, имевшие место в процессе подготовки произведения к выпуску в свет. С.А. Чернышева считает, что этот перечень должен быть исчерпывающим[[11]](#footnote-11). Нахожу вполне оправданной такую позицию, поскольку исчерпывающий перечень является гарантом защиты прав автора от произвола пользователя.

Помимо предложенных оснований доработки одобренного произведения следует иметь в виду невозможность реализации произведения автора средствами кино, телевидения, театра и др., возникшую после заключения договора.

Заказывая автору создание того или иного произведения, организация заинтересована в том, чтобы оно было высокохудожественным и качественным, а потому она должна оказывать помощь автору. Формы этой помощи различны: консультации, редактирование, обсуждение предварительных вариантов произведения. Например, для драматурга существенным является знакомство с составом труппы, технической частью театра, беседы с актерами, для которых пишется роль, и т.д. Творческое сотрудничество и взаимодействие автора и организации — залог нормальных договорных отношений.

В прежние годы киностудия была обязана привлекать автора к обсуждению литературного сценария, а автору вменялось в обязанность совместно с творческими работниками съемочной группы создавать киносценарий (производственно-творческую разработку) и принимать участие в подготовке режиссерского сценария. В обязанность автора входило также участие в работе съемочной группы для дачи консультаций кинорежиссеру-постановщику и актерам по вопросам, связанным с трактовкой сцен, образов действующих лиц, обстановкой действия и т.д., а также в обсуждениях киноматериала и законченного кинофильма.

Обязанностью организации, вытекающей из договора, является уплата автору вознаграждения, стороны при заключении договора согласовывают размер вознаграждения, порядок определения размера вознаграждения за тот или иной способ использования произведения, порядок и сроки его выплаты.

Вознаграждение определяется в авторском договоре в виде процента от дохода за соответствующий способ использования произведения. Если это невозможно осуществить в связи с характером произведения или особенностями его использования, вознаграждение связывается с зафиксированной в договоре суммой. Определение вознаграждения не ограничивается процентом от дохода или фиксированной суммой. Закон допускает и иной способ, который определяют сами стороны договора.

Наряду с рассмотренными обязанностями в авторских договорах могут предусматриваться и некоторые другие обязанности как авторов, так и пользователей (участие автора в работе по подготовке произведения к переизданию, предоставление автору определенного числа бесплатных экземпляров произведения и т.д.). Пользователь произведения также обязан использовать его только тем способом, который указан в договоре.

**4.3 Ответственность по авторскому договору**

Гражданско-правовая ответственность имеет место, когда одна из сторон не исполняет или ненадлежащим образом исполняет договорные обязательства (ст. 34 Закона Украины « Об авторском праве и смежных правах»). В соответствии со ст. 1166 ГК Украины, имущественный вред, причиненный неправомерными решениями, действиями или бездействием, личным неимущественным правам физического или юридического лица, а также вред, причиненный имуществу физического или юридического лица, возмещается в полном объеме лицом, нанесшим данный вред. Лицо, которое нанесло ущерб, освобождается от его возмещения, если оно докажет, что вред причинен не по его вине.

Смысл состоит в том, что к нарушителю применяются установленные законом или договором меры воздействия. влекущие для него отрицательные. экономически невыгодные последствия имущественного характера[[12]](#footnote-12). Делается это не только ради наказания виновного, но и в интересах другой стороны.

Вопрос о понятии гражданско-правовой ответственности многие годы является спорным в юридической науке. Одни авторы понимают под ответственностью исполнение обязанности под принуждением[[13]](#footnote-13), другие — наступление неблагоприятных последствий для правонарушителей[[14]](#footnote-14). И хотя о понятии ответственности высказаны различные суждения, общим представляется следующее. Во-первых, ответственность есть следствие правонарушения. Во-вторых. для ее наступления необходимо установить виновное поведение правонарушителя. В-третьих. ответственность связана с неблагоприятными последствиями для правонарушителей.

В юридической литературе основанием гражданско-правовой ответственности традиционно признается правонарушение, под которым принято понимать не соответствующее закону действие или бездействие, иногда объединяемое одним термином “противоправное поведение”.

Противоправность поведения, т.е. нарушение соответствующими действиями или бездействием норм права, рассматривается как абсолютно необходимый признак всякого нарушения, влекущего гражданско-правовую ответственность.

Вполне очевидно, что лицо, допустившее нарушение субъективного гражданского права, может нести ответственность лишь за последствия, причиненные именно этим нарушением, т.е. одним из условий ответственности является наличие причинной связи между нарушением и наступившими негативными последствиями. Причем как отмечает М.И. Брагинский, “установление причинной связи имеет правовое значение, а сама причинная связь приобретает характер необходимого условия договорной ответственности лишь тогда, когда речь идет о возмещении убытков”[[15]](#footnote-15).

Как общее правило необходимым условием для привлечения стороны к ответственности за нарушение договорного обязательства является вина.

Следует отметить, что в современной юридической литературе практически отсутствует теоретический анализ вины как условия гражданско-правовой ответственности. А доктрина гражданского права использует определение вины по терминологии с уголовным правом, формулируя понятие вины как некое гипотетическое психическое отношение правонарушителя к своим действиям и их последствиям[[16]](#footnote-16).

Анализ всех норм ГК, как предусматривающих положения об ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, так и устанавливающих меры ответственности. подлежащие применению за различные нарушения конкретных видов обязательств. позволяет сделать вывод о том, что украинское гражданское право, а соответственно и авторское, исходит из наличия трех форм вины: умысла, неосторожности и грубой неосторожности. Однако ст. 1193 ГК Украины выделяет понятие грубой неосторожности и степени вины правонарушителя. Ч. 1 ст. 1167 ГК Украины предусматривает наличие вины, как необходимого основания для ответственности.

Умышленная вина заключается в намеренных действиях либо бездействием лица с целью неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства либо создания невозможности его исполнения.

Вина должника в форме неосторожности имеет место тогда, когда лицо при исполнении обязательства не проявляет ту степень заботливости и осмотрительности, какая требовалась от него по характеру обязательства и условиям оборота. и в результате с его стороны не приняты все надлежащие меры для надлежащего исполнения обязательства.

В качестве критерия выделения такой формы вины, как грубая неосторожность, можно признать непроявление лицом той минимальной степени заботливости и осмотрительности, какую можно было бы ожидать от всякого участника имущественного оборота и непринятие лицом очевидным мер в целях надлежащего исполнения обязательств.

Как уже отмечалось, нормы гражданского права непосредственно распространяются на авторские отношения. В вопросах ответственности за нарушение обязательств законодатель как прежде, так и ныне придерживается правила. что в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства должником он обязан возместить кредитору причиненные этим убытки. Что же касается определения размера убытков, то здесь применимы правила о соотношении убытков и неустойки, об ответственности за неисполнение денежного обязательства, о вине должника, о вине кредитора и др.

Для автора наступление неблагоприятных последствий связано с его виновным поведением: непредставление организации произведения в установленный договором срок; выполнение заказанной работы не в соответствии с условиями договора или недобросовестно; отказ от внесения исправлений, предложенных автору в порядке и пределах, установленных договором; нарушение обязанности лично исполнить работу; передача произведения третьим лицам при наличии заключенного договора.

В качестве последствий этих нарушений предусматривается расторжение авторского договора и возложение на автора обязанности вернуть полученное по договору авторское вознаграждение. Эту обязанность автора можно считать мерой ответственности, поскольку ее сущность выражается признаком неблагоприятности предусмотренных санкций правовой нормы последствий для правонарушителя, а это в свою очередь позволяет воздействовать на соответствующие интересы нарушителя с целью побуждения его к правомерному поведению[[17]](#footnote-17).

Согласно другой точке зрения, обязанность возврата автором полученного по договору вознаграждения не может рассматриваться как ответственность, ибо она не выходит за рамки собственно содержания нарушенного правоотношения и выступает как оборотная сторона неисполнения или ненадлежащего исполнения автором принятой на себя по договору обязанности[[18]](#footnote-18). разделяя это мнение, считаю необходимым выделить следующее. автор выполнил обязательство по созданию произведения в срок и в надлежащем виде сдал его организации, которая одобрила результат труда автора. Логично, что автор должен получить причитающееся ему вознаграждение. Выплата гонорара — это прямая обязанность издательства. Согласно Типовому издательскому договору, автор был обязан по требованию издательства без особого на то вознаграждения читать корректуру произведения. При задержке корректурных оттисков издательство имело право выпустить в свет произведение без авторской правки или отсрочить его выпуск на время задержки. Отсрочка выпуска произведения влекла для издательства дополнительные расходы, ибо оно должно было оплачивать полиграфическому предприятию простой, вызванный по вине автора. Убытки, понесенные издательством, относились на счет автора в размере не свыше 20% суммы гонорара.

При чтении корректуры автор должен был осуществить правку в определенных пределах. Конъюнктурная, авторская правка в пределах 2% производилась за счет издательства. Если стоимость правки превышала 2%, то автор возмещал расходы по сверхнормативной правке в размере не свыше 20% от суммы гонорара.

Аналогичные положения содержались в Типовом издательском договоре на произведения изобразительного искусства и в Типовом издательском договоре на музыкальные произведения.

Организация как вторая сторона договора в соответствии несла ответственность лишь в том случае, если она в установленный договором срок не выпускала произведение в свет. Ответственность организации заключалась в том, что она должна была выплатить автору вознаграждение полностью.

Организации допускали и другие нарушения договором обязательств. за которые практически не несли никакой ответственности, например: сокращение объема созданного автором произведения, пропуск сроков на рассмотрение произведения и его оценку и т.д.

В отличие от ранее действовавшего законодательства. которое хоть как-то конкретизировало случаи ответственности сторон, Закон 1994 г. содержит только одну статью об ответственности по авторскому договору (ст. 34). Так, п. 1 ст. 34 Закона устанавливает. что сторона не исполнившая или ненадлежащим образом исполнившая обязательства по авторскому договору, обязана возместить убытки, причиненные другой стороне. включая упущенную выгоду.

Поскольку закон является частью гражданского законодательства. толкование понятий убытков, упущенной выгоды и правил их возмещения можно найти в ГК Украины.

Отсюда очевидно, что обязательства из авторских договоров не отнесены к тем обязательствам, размер ответственности по которым ограничен.

Вместе с тем, исходя из общих норм ГК, следует отметить, что в конкретном авторском договоре стороны могут ограничить размер ответственности.

П. 2 ст. 34 Закона Украины « Об авторском праве и смежных правах» содержит норму, устанавливающую ответственность автора в случае непредставления им заказанного произведения в соответствии с условиями договора: он обязан возместить реальный ущерб, причиненный заказчику, включая упущенную выгоду.

Формулировка ст. 34 Закона мало что дает лицам, вступающим в договорные отношения, строящиеся в настоящее время по принципу свободы, когда стороны сами согласовывают условия, в рамках которых они будут взаимодействовать, а также обязательства, которые принимает на себя каждая из них. Казалось бы, при таком подходе обеспечивается равноправие сторон договора, ибо им предоставлена возможность свободного волеизъявления. И судя по всему, именно свобода волеизъявления является субстратом возникновения абсурдных ситуаций: в заключаемых ныне авторских договорах можно встретить парадоксальные записи вроде того, что ответственность по авторскому договору наступает в случае непреодолимой силы. Думается, что во избежании подобных недоразумений, следует включить в авторское законодательство диспозитивную норму об обязательствах, определяющую условия взаимодействия сторон.

**5. Форма авторского договора**

В соответствии со ст. 639 ГК Украины договор может быть заключен в любой форме, если требования относительно формы договора не установленные законом. Если стороны договорились заключить договор в определенной форме, он считается заключенным с момента предоставления договору этой формы, даже если законом эта форма для данного вида договоров не требовалась. Авторский договор должен быть заключен в письменной форме.

 В случае, когда авторский договор был заключён без соблюдения требований о простой письменной форме, стороны при возникновении спора лишаются права ссылаться в подтверждение сделки и её условий на свидетельские показания, с сохранением права приводить письменные и другие показания.

 В устной форме может быть заключён авторский договор об использовании произведения в периодической печати.

 Анализируя различные формы авторского договора следует отметить, что обеим сторонам в авторском договоре следует стремиться всегда, когда это возможно, заключать авторские договора в письменной форме для более надёжной защиты своих прав.

ГК Украины в ст. 1114 предусматривает: лицензия на использование объекта права интеллектуальной собственности и договоры, определенные статьями 1109, 1112 и 1113 этого Кодекса, не подлежат обязательной государственной регистрации. Их государственная регистрация осуществляется по требованию лицензиара или лицензиата в порядке, установленном законом. Отсутствие государственной регистрации не влияет на действие прав, предоставленных по лицензии или иным договором, и других прав на соответствующий объект права интеллектуальной собственности, в частности на право лицензиата на обращение в суд за защитой нарушенных прав. Факты передачи исключительных имущественных прав на объекты интеллектуальной собственности, которые в соответствии с ГК или иным законом являются действительными после их государственной регистрации, подлежат государственной регистрации.

**6. Прекращение авторского договора**

Авторские договоры могут прекращаться по разным основаниям. Одни из них наступают независимо от воли сторон, другие, напротив, предполагают проявления воли сторон, каждая из которых пользуется предоставленным ей правом.

Следует отметить, что Закон Украины «Об авторском праве и смежных правах» не содержит никаких норм о прекращении авторских договоров, поэтому этот вопрос регламентируется в основном главой ГК Украины.

Наиболее частным основанием для прекращения действия авторских договоров является истечение срока их действия. Поскольку чаще всего за этот период стороны исполняют свои обязанности по договору, то это является самостоятельным основанием прекращения договора. Однако как отмечает А.П. Сергеев “стороны своим дополнительным соглашением могут продлить срок действия договора, но если автор против этого возражает, договор прекращается”[[19]](#footnote-19).

На практике возможны случаи, когда издательство, опубликовавшее произведение, может быть не заинтересовано в его переиздании, несмотря на то, что согласно договору могло делать это неограниченно число раз в пределах срока его действия. В этом случае авторский договор может предусматривать возможность досрочного прекращения его действия.

В качестве основания прекращения договора может выступать невозможность его исполнения. Необходимо отметить, что смерть автора влечет различные последствия. Так, договор литературного, художественного, сценарного заказа прекращается, так как обязательства создать произведение в будущем носят личный характер и не могут быть переданы другим лицам. Договор на готовое произведение может быть прекращен в связи со смертью автора только при отсутствии наследников. В этом случае при отсутствии наследников автора защиту прав последнего осуществляет специально уполномоченный орган.

Авторский договор прекращает свое действие в случае ликвидации организации, в этом случае взаимные претензии сторон (по возврату выплаченного автору аванса и т.д.) принимаются в определенные сроки.

Прекращение авторского договора возможно, путем его расторжения по инициативе сторон. “Свобода” договора, видимо, говорит сама за себя, позволяя сторонам самим решать и этот вопрос. Думается, что расторжение договор должно быть связано с поведением сторон. Существенное нарушение условий договора, связанное с невыполнением или ненадлежащим выполнением условий договора, является основанием для его расторжения. Так, например, отклонение произведения по непригодности, отказ автора от доработки представленного произведения, нарушение выполнения других обязательств по договору приводит к его расторжению.

До сих пор был рассмотрен вопрос с учетом волеизъявления сторон, однако возможны случаи, когда налицо установленное в законе основание для одностороннего расторжения договора. При этом не упомянута необходимость обращения в суд. В такого рода ситуациях за стороной признается определенное право, которым она может самостоятельно распорядиться. Для этого сторона не нуждается в решении суда, при расторжении договора по требованию одной из сторон, если иное не предусмотрено в Законе или договоре.

Определяя момент, с которого следует считать договор прекращенным, по общему правилу следует руководствоваться нормой, согласно которой “обязательства считаются прекращенными с момента заключения соглашения сторон о расторжении договора ..., а при расторжении договора в судебном порядке — с момента вступления в законную силу решения суда о расторжении договора”.

Договор следует считать прекращенным с момента, когда автор довел до сведения пользователя о своем желании расторгнуть договор.

Если договор был расторгнут в следствие существенного нарушения его условий одной из сторон, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных расторжением договора.

**7. Заключение**

В своей курсовой работе на тему «Авторский договор» я попытался наиболее полно отразить одну из самых не развитых отраслей Украинского законодательства – отрасль авторского права. Основным документом, регулирующим в Украине авторские права, является Закон Украины "Об авторском праве и смежных правах", им регулируются две большие группы отношений: отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, искусства, литературы, которые и составляют предмет регулирования авторского права, и отношения, связанные с созданием и использованием фонограмм, постановок, организации теле радиовещания – так называемые “смежные” права.

Итак, что же регулирует авторское право – это отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы ис­кусства. Авторское право распространяется на произведения науки, лите­ратуры искусства, являющиеся результатом творческой деятельно­сти, независимо от назначения и достоинства произведения, а также от способа его выражения.

Объектами авторского права могут являться литературные, драматические, сценарные или аудиовизуальные произведения, произведения декоративного и прикладного искусства, сборники и другие декоративные произведения. А раз есть объекты правоотношений, значит должны быть и субъекты которые этими правоотношениями обладают, соответственно субъектами авторского права могут быть авторы произведений, наследники и правопреемники или организации, управляющие имущественными правами авторов на коллективной основе.

Важнейшим, хотя и не единственно возможным способом передачи прав на использование творческого произведения является авторский договор. Сторонами такого договора являются автор и пользователь.

Содержанием любого авторского договора является передача имущественных прав, предмет этого договора - имущественные авторские права. Авторский договор может передавать как исключительные (разрешение использовать произведение только одному пользователю, определенным способом и в оговоренных произведениях), так и неисключительные (предусматривает возможность автора сохранить за собой права на использование произведения по своему управлению) права.

Авторский договор должен обладать определенными условиями, в круг которых включаются: 1) способы использования произведения (конкретные права, передаваемые по договору);

 2) срок, на который передается право;

 3) территорию, на которой может осуществляться использование;

 4) размер вознаграждения и (или) порядок определения размера вознаграждения за каждый способ использования;

 5) сроки выплаты вознаграждения;

 6) другие условия, которые стороны сочтут существенными.

 В наше время - время научно-технической революции во многом нарушаются Авторские права. А сколько расходов терпят крупные компании производители! Уже сложно сказать, что невозможно подделать. Очень часто нелегально копируют программное обеспечение, музыку, книги-бестселлеры.

Я считаю, что на сегодня в нашей стране существует достаточно крепкая законодательная база для реальной охраны и регулирования вопросов в сфере авторства. Но, к сожалению, эти законы не подкреплены реальными действиями со стороны государства, наше государство просто закрывает глаза на тот беспредел, по причине которого от нашей страны отворачиваются многие перспективные иностранные партнёры.

Большая роль в регулировании вопросов охраны, на мой взгляд, должна отводится органам МВД. Во многих странах мира, в органах полиции и прокуратуры существуют специальные отделы, которые занимаются только вопросами охраны интеллектуальной собственности.

Государство не должно упускать те огромные суммы денег, которое оно недополучает в виде налогов, из-за нарушений в области охраны авторских и смежных прав.

**8. Список используемой литературы**

1. Цивільний кодекс України від16 січня 2003 року N 435-IV

2. Закон України “Про авторське право і суміжні права” Відомості Верховної Ради (ВВР), 1994, N 13, ст.64 В редакції Закону N 2627-III ( 2627-14 ) від 11.07.2001, ВВР, 2001, N 43, ст.214

3. Новицкий И.Б. Обязательство заключить договор. М., 1947.

4. Советское гражданское право. Киев, 1977, ч.1.

5. Гавзе Ф.И. Обязательственное право. Минск, 1968, с. 17

6. Флейшиц Е.А. Личные права в гражданском праве СССР и капиталистических странах. М., 1941. С. 164.

7. Российская газета от 12.07.97 г.

8. Чернышева С.А. Авторский договор в гражданском праве России. М., 1996. С. 66.

9. Клык Н.Л. Охрана интересов сторон по авторскому договору. Красноярск, 1987. С. 80.

10. Сергеев А.П. Гражданское право. ч. 3. М., 1998. С. 93.

11. Большой юридический словарь. Под ред. А.Я. Сухарева. М., ИНФРА, 1998. С. 463.

12. Грибанов В.П. Гражданское право. Под ред. Е.А. Суханова. М., БЕК, 1993. С. 172.

13. Егоров Н.Д. Гражданское право. Ч. 1. Под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. М., 1996. С. 480.

14. Брагинский М.И. Договорное право. М., 1997. С. 575

15. Гражданское право. Учебник. ч. 1. Под ред. Ю.К.Толстого. А.П. Сергеева. М., 1996. С. 498.

1. Новицкий И.Б. Обязательство заключить договор. М., 1947. [↑](#footnote-ref-1)
2. Советское гражданское право. Киев, 1977, ч.1. [↑](#footnote-ref-2)
3. Гавзе Ф.И. Обязательственное право. Минск, 1968, с. 17. [↑](#footnote-ref-3)
4. Флейшиц Е.А. Личные права в гражданском праве СССР и капиталистических странах. М., 1941. С. 164. [↑](#footnote-ref-4)
5. СЗ СССР 1928. № 27. Ст. 246. [↑](#footnote-ref-5)
6. СУ РСФСР. 1928. № 132. Ст. 861. [↑](#footnote-ref-6)
7. Российская газета от 12.07.97 г. [↑](#footnote-ref-7)
8. Чернышева С.А. Авторский договор в гражданском праве России. М., 1996. С. 66. [↑](#footnote-ref-8)
9. Клык Н.Л. Охрана интересов сторон по авторскому договору. Красноярск, 1987. С. 80. [↑](#footnote-ref-9)
10. Сергеев А.П. Гражданское право. ч. 3. М., 1998. С. 93. [↑](#footnote-ref-10)
11. См.: Там же. С. 67. [↑](#footnote-ref-11)
12. Большой юридический словарь. Под ред. А.Я. Сухарева. М., ИНФРА, 1998. С. 463. [↑](#footnote-ref-12)
13. Грибанов В.П. Гражданское право. Под ред. Е.А. Суханова. М., БЕК, 1993. С. 172. [↑](#footnote-ref-13)
14. Егоров Н.Д. Гражданское право. Ч. 1. Под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. М., 1996. С. 480. [↑](#footnote-ref-14)
15. Брагинский М.И. Договорное право. М., 1997. С. 575. [↑](#footnote-ref-15)
16. Гражданское право. Учебник. ч. 1. Под ред. Ю.К.Толстого. А.П. Сергеева. М., 1996. С. 498. [↑](#footnote-ref-16)
17. Клык Н.Л. Охрана интересов сторон по авторскому договору. Красноярск, 1987. С. 144. [↑](#footnote-ref-17)
18. Толстой Ю.К. Указ. соч. С. 124. [↑](#footnote-ref-18)
19. Сергеев А.П. Гражданское право. ч. 3. М., 1998. С. 97. [↑](#footnote-ref-19)