**Авторское право в издательском бизнесе**

**Методические рекомендации**

Ирина Тулубьева

Под издательской деятельностью понимается подготовка, а равно подготовка и выпуск печатных изданий любого вида.

Печатным изданием признается газета, книга, журнал, брошюра, альбом, плакат, буклет, открытка, иное изделие полиграфического производства независимо от тиража и способа изготовления, предназначенное для передачи содержащейся в нем информации.

Издательская деятельность вообще и книгоиздание в частности имеют не только культурно-просветительное значение - это немаловажная составляющая часть экономики нашей страны. И потому правовое регулирование отношений в издательской сфере необходимо как для осуществления прав и свобод каждого гражданина, так и для развития здоровой экономики в целом.

От нарушений авторских прав страдают не только конкретные правообладатели - авторы и легальные издатели, но и государство в целом, поскольку такие правонарушения связаны с уклонением от уплаты налогов и их сокрытием. По оценкам специалистов, ежегодно «интеллектуальные пираты» наносят ущерб экономике России на десятки миллионов рублей.

Именно поэтому активизация борьбы с незаконными изготовителями и распространителями печатной продукции стала насущной потребностью нашего времени и важной задачей правоохранительных органов.

**1. Законодательство об интеллектуальной собственности**

**1.1. Понятие интеллектуальной собственности**

Интеллектуальная собственность включает в себя права на результаты творческой деятельности и некоторые приравненные к ним объекты, в том числе к интеллектуальной собственности относятся права на:

1) объекты авторского права произведения литературы; произведения науки; произведения искусства;

2) объекты смежных прав

исполнительскую деятельность артистов;

фонограммы;

передачи организаций эфирного вещания (радио- и телевизионные передачи);

3) объекты промышленной собственности и средства индивидуализации товаров и услуг

изобретения во всех областях человеческой деятельности;

промышленные образцы и полезные модели;

товарные знаки,'знаки обслуживания, фирменные наименования, коммерческие обозначения, наименования мест происхождения товаров;

4) научные открытия

и все другие права на результаты интеллектуальной деятельности в литературной, художественной, научной и промышленной областях.

**1.2. Основные нормативные акты**

Правоотношения по созданию и использованию в книгоиздании объектов интеллектуальной собственности, в первую очередь объектов авторского права, регулируются следующими нормативными актами:

Конституцией РФ (ст.44);

международными конвенциями с участием России:

Всемирной (Женевской) конвенцией об авторском праве;

Бернской конвенцией об охране литературных и художественных произведений;

Парижской конвенцией об охране промышленной собственности и др.;

Гражданским кодексом РФ (ст. 138);

Законом РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 09 июля 1993 г. (использование произведений науки, литературы и искусства);

Законом РФ «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» от 23 сентября 1992 г.;

Законом РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 23 сентября 1992 г.;

Патентным законом от 23 сентября 1992 г. (использование промышленных образцов) и др.

**1.3. Основные положения авторского права**

**1.3.1. Объекты авторского права**

Как правило, в книжной продукции (книгах, альбомах, брошюрах, буклетах, плакатах и т.д.) воспроизводятся следующие объекты авторских прав:

Литературные произведения - проза, стихи, программа для ЭВМ, сценарий, пьеса.

Производные литературные произведения (переработки) - перевод текста зарубежного автора на русский язык или, наоборот, текст комментария, пояснений, предисловия, послесловия, аннотация, обработка литературного произведения, инсценировка реферат.

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

Произведения фотографии (фотоиллюстрации).

Музыкальные произведения (нотная запись) с текстом или без текста.

Географические, геологические и другие карты, планы, эскизы.

Сборники (энциклопедии, антологии, базы данных) и другие составные произведения, представляющие собой по

подбору и расположению материалов результат творческого труда (творческий подбор и расположение материалов в сборнике).

Объектом авторского права являются литературная обработка и составление как охраняемых, так и неохраняемых произведений (например, обработка и/или составление сборника русских народных сказок).

Закон охраняет как целое произведение, так и любую его часть, включая название, которые являются результатом творческой деятельности и могут использоваться самостоятельно (ст.6 Закона).

Произведения иностранных авторов охраняются в России на основании международных конвенций и соглашений. Этим произведениям предоставляется такая же охрана, как и произведениям российских авторов.

Так, на основании Всемирной (Женевской) конвенции об авторском праве на территории РФ охраняются произведения иностранных авторов (и лиц без гражданства), впервые выпущенные в свет после 27 мая 1973 г. (с этой даты СССР присоединился к указанной конвенции).

В ряде случаев литературные и иные произведения зарубежных авторов охраняются и тогда, когда они были выпущены в свет ранее 27 мая 1973 года (произведения авторов бывшего СССР, произведения авторов - граждан Швеции, Австрии, Польши, Венгрии, Чехии, Словакии либо произведения, выпущенные в свет на территории этих государств).

Не являются объектами авторского права:

официальные документы (законы, судебные решения и т.д.);

государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена и др.);

произведения народного творчества;

сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер.

**1.3.2. Возникновение авторского права на произведение**

Автором произведения науки, литературы или искусства признается физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение.

Авторское право на произведения науки, литературы и искусства возникает в силу факта его создания. Никакой регистрации авторского права не требуется.

Обладатель исключительных авторских прав для оповещения о своих правах вправе использовать знак охраны авторского права - проставлять на изданных экземплярах произведений латинскую букву «С» в окружности: с указанием своего имени (наименования) и года первого опубликования произведения.

**1.3.3. Личные неимущественные права автора**

В соответствии со ст.15 Закона автору в отношении его произведения принадлежат личные неимущественные права, в том числе:

право признаваться автором произведения (право авторства);

право использовать или разрешать использовать произведение под подлинным именем автора, псевдонимом либо анонимно (право на имя);

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

Личные неимущественные права принадлежат всегда исключительно автору произведения, они не передаются ни по договору, ни даже по наследству и охраняются бессрочно. Наследники автора вправе осуществлять защиту указанных прав.

**1.3.4. Права на использование произведений (имущественные права)**

С момента создания произведения автору принадлежат имущественные авторские права - исключительные права на использование произведения в любой форме и любым способом (ст. 16 Закона).

Исключительные права на использование произведения означают право автора осуществлять (самому) либо разрешать (третьим лицам) следующие действия:

воспроизводить (то есть изготавливать) произведение на любом материальном носителе в одном или более экземплярах;

распространять экземпляры произведения любым способом: продавать, сдавать в прокат, обменивать, дарить и т.д.;

импортировать экземпляры произведения в целях распространения;

переводить произведение на другие языки или иным образом переделывать (перерабатывать) произведение и др.

Если экземпляры правомерно опубликованного произведения введены в гражданский оборот, то допускается их дальнейшее распространение (перепродажа и др.) без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения (п.З ст. 16 Закона).

**1.3.5. Срок охраны авторского права**

Авторское право действует в течение всей жизни автора и не менее 50 лет после его смерти.

Авторское право на произведение, созданное в соавторстве, действует в течение всей жизни и 50 лет после смерти последнего автора, пережившего других соавторов.

Авторское право на произведение, впервые выпущенное в свет после смерти автора,

действует в течение 50 лет после его выпуска. Так, к примеру, роман М.Булгакова «Мастер и Маргарита», который впервые был опубликован после смерти автора, а именно в 1967-1968 гг., охраняется и в настоящее время, хотя его автор умер в 1940 г.

Если автор был репрессирован и реабилитирован посмертно, то срок охраны прав начинает действовать с 1 января года, следующего за годом реабилитации.

Если автор работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней, то срок охраны авторских прав увеличивается на 4 года.

Истечение срока действия авторского права на произведения означает их переход в общественное достояние. Такие произведения могут свободно использоваться любым лицом без заключения договора и без выплаты авторского вознаграждения, но с соблюдением личных неимущественных прав авторов (права авторства, права на имя, права на защиту произведения от искажения или иных посягательств).

Авторское право переходит по наследству. Документом, подтверждающим права наследников на произведения умершего автора, являются Свидетельства о праве наследования - с указанием наследуемого имущества - «Авторское право» (без дополнений либо с обозначением 1/2 , 30% и т.д.).

**1.3.6. Использование произведений науки, литературы и искусства. Авторский договор**

Имущественные права (права на использование произведения) могут передаваться только по авторскому договору (ст.ЗО Закона), который заключается в простой письменной форме (ст.32 Закона, ст. 161 Гражданского кодекса РФ).

Это означает, что выпущенная печатная продукция будет законной (легальной) только в том случае, если на каждый включенный в издание объект авторского права издатель продукции заключил авторский договор с правообладателями, то есть получил права на использование каждого произведения, срок охраны которого не истек. Если у издателя отсутствует хотя бы один договор на воспроизведенный в издании объект авторского права (иллюстрации, предисловие, комментарий и др.), то все издание считается незаконно выпущенным (контрафактным), и его распространение также незаконно.

В авторском договоре должно быть указано, какие конкретно права передаются правообладателем пользователю (права исключительные или неисключительные; на какие именно способы использования - воспроизведение и распространение и т.д.).

Должно быть названо конкретное произведение, установлены срок и территория, на

которые передается право; размер вознаграждения и (или) порядок определения размера вознаграждения за каждый способ использования произведения, порядок и сроки его выплаты.

При отсутствии в авторском договоре условия о сроке договор считается заключенным на 5 лет.

При отсутствии условия о территории действие передаваемого по договору права ограничивается территорией РФ.

Все права на использование произведения, прямо не переданные по договору, считаются не переданными.

**1.3.7. Авторское право издателей**

Издатель - лицо (как юридическое, так и физическое), осуществляющее опубликование произведения науки, литературы или искусства путем выпуска в свет его экземпляров, воспроизведенных полиграфическим способом, обычно для продажи.

Как правило, непосредственными изготовителями печатных экземпляров произведений выступают полиграфические предприятия - типографии, которые осуществляют тиражирование произведений полиграфическим способом. Обычно тиражирование выполняется ими по заказу издателей. Реже типографии изготавливают тиражи по договору с третьими лицами (например, авторами - «издание за счет автора») или по собственной инициативе. В последнем случае они действуют как правомерные издатели либо как незаконные издатели («пираты»).

Издателю печатной продукции могут принадлежать права на использование (в первую очередь на воспроизведение (тиражирование) и распространение (продажу)) объектов авторского права не только на основании письменных договоров с авторами (соавторами) или иными обладателями авторских прав (наследниками, лицензиарами или иными правопреемниками авторов), но также на основании специальных норм закона:

1) издателю энциклопедий, периодических и продолжающихся сборников научных трудов, газет, журналов и других периодических изданий принадлежат исключительные права на использование таких изданий - п.2 ст.11 Закона;

2) издателю - работодателю принадлежат исключительные права на использование произведения, созданного автором в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания работодателя (авторское право на «служебные» произведения -ст. 14 Закона). При использовании «служебных» произведений работодатель подтверждает свои права трудовым договором (трудовым контрактом) с автором (например, художником или переводчиком издательства).

**1.4. Объекты промышленной собственности в издательском бизнесе**

**1.4.1. Дизайн обложки книжной серии**

В последнее время получила распространение практика защиты дизайна обложек книжной продукции (особенно книжных серий) как промышленных образцов.

Документом, подтверждающим право издателя на промышленный образец, является патент.

**1.4.2. Модуль дизайна - товарный знак**

В качестве товарных знаков (знаков обслуживания) издатели регистрируют следующие объекты:

неизменяемый модуль дизайна обложек книжной серии;

названия книжных серий и их графическое написание;

фирменное (коммерческое) наименование издательства.

Товарные знаки могут быть зарегистрированы как словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации в любом цвете или цветовом сочетании.

Обозначение товара или услуги признается товарным знаком с момента его государственной регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности. Перечень товаров и услуг, на которые выдается Свидетельство, приводятся в самом Свидетельстве (в соответствии с международной классификацией товаров и услуг -МКТУ).

Закон «О товарных знаках...» признает нарушением не только использование чужого товарного знака, но также использование обозначения, сходного с чужим товарным знаком до степени смешения. Таким образом, товарные знаки законодательно защищены от подделок.

Регистрация товарного знака действует в течение 10 лет, считая с даты поступления надлежаще оформленной заявки в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности. По заявлению владельца срок действия регистрации товарного знака может продлеваться каждый раз на 10 лет.

Незаконное использование чужого товарного знака (в том числе обозначения, идентичного товарному знаку или сходного с ним до степени смешения) является не только нарушением прав владельца товарного знака, но и есть форма недобросовестной конкуренции.

**1.4.3. Недобросовестная конкуренция**

Понятие «недобросовестная конкуренция» установлено в ст.4 Закона РФ «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» от 22.03.91 № 948-1 и ' определяется как «любые направленные на приобретение

преимуществ в предпринимательской деятельности действия хозяйствующих субъектов, которые противоречат положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и могут причинить или причинили убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанести ущерб их деловой репутации».

Статья 10 Закона РФ «О конкуренции...» указывает, что одной из форм недобросовестной конкуренции является «продажа товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполнения работ, услуг». Таким образом, продажа полиграфической продукции с незаконным использованием чужих объектов авторского права либо зарегистрированных промышленных или товарных знаков является актом недобросовестной конкуренции.

**2. Ответственность за «интеллектуальное пиратство» в издательском бизнесе**

**2.1. Основные виды нарушений закона при издании и распространении печатной (полиграфической) продукции**

Применительно к издательскому бизнесу нарушения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности можно разделить на следующие виды:

нарушения исключительных авторских прав;

нарушения прав на товарные знаки, промышленные образцы;

недобросовестная конкуренция.

**2.1.1. Нарушения исключительных авторских прав**

К наиболее распространенным нарушениям исключительных авторских прав на произведения науки, литературы и искусства относятся: бездоговорное использование произведений или частей произведений, в том числе их воспроизведение, переработка (переделка) и распространение, а также нарушения личных неимущественных прав (издание произведений по договору, но с неправильным указанием или неуказанием имени автора, искажением произведения и др.

Нарушением права авторства и права на имя является и плагиат (присвоение авторства на произведение).

К нарушением исключительных авторских прав издателей произведений относятся:

перепечатка частей (фрагментов) ранее изданных произведений без заключения договора с правообладателем (издателем, обладающим исключительными авторскими правами на произведение на основании авторских договоров) и без ссылки на заимствование;

бездоговорное использование целых произведений, исключительные права на использование которых принадлежат издателям;

изготовление типографиями и иными организациями дополнительных тиражей без ведома издателя (зачастую с повторением всех выходных данных законного издания).

**2.1.2. Нарушения исключительных прав на промышленную собственность**

Помимо нарушения исключительных авторских прав незаконное использование произведений может также нарушать иные права - в частности, право издателя на товарный знак (знак обслуживания).

Чаще всего нарушения прав на товарные знаки (знаки обслуживания) выражаются в следующих действиях:

незаконное размещение (изготовление) чужого зарегистрированного товарного знака на печатной продукции либо размещение обозначения, сходного с товарным знаком до степени смешения;

организация подписки на такое издание (предложение к продаже);

продажа и иное введение в хозяйственный оборот продукции с несанкционированным использованием чужого товарного знака.

Нарушением исключительных прав на интеллектуальную собственность является незаконное (бездоговорное) использование чужого зарегистрированного промышленного образца (дизайна обложки издания).

**2.2. Ответственность за нарушения прав на интеллектуальную собственность в печатной продукции**

Незаконное использование объектов интеллектуальной собственности влечет за собой применение к нарушителям мер гражданской, административной и уголовной ответственности. Система мер ответственности за такие нарушения установлена Гражданским кодексом РФ, Законом РФ «Об авторском праве и смежных правах», Законом РФ «О товарных знаках...», Законом «О конкуренции...», Кодексом РФ об административных правонарушениях и некоторыми другими нормативными актами.

Экземпляры произведений (печатная продукция), изготовление или распространение которых влечет за собой нарушение авторских или смежных прав, являются контрафактными (ст.48 Закона «Об авторском праве...»).

В ряде случаев нарушения авторских прав и прав на промышленную собственность квалифицируются законодателем как преступления - общественно-опасные деяния, причиняющие вред или создающие угрозу причинения вреда личности, обществу и государству. Уголовная ответственность за нарушения в сфере интеллектуальной собственности установлена ст. 146 УК РФ (нарушение авторских и смежных прав), ст. 147 УК РФ (нарушение изобретательских и патентных прав), ст. 180 (нарушение прав на товарный знак).