**Нарушение авторских прав и недобросовестная конкуренция**

В.Афтени, юрист, И.Тулубьева, юрист

Авторы произведений литературы, науки и искусства, а также артисты-исполнители и иные лица творческих профессий нередко имеют псевдонимы, которые они используют преимущественно в профессиональной деятельности. А именно творческая деятельность приносит популярность, становится источником постоянного дохода и как следствие - бизнесом. В этом бизнесе участвуют не только физические лица (творцы), но и предприятия, организации - издательства, концертные и продюсерские фирмы, рекорд-компании и т. д., которые вкладывают значительные материальные средства в продвижение имени (псевдонима) авторов и исполнителей на рынок. Видимо, поэтому в некоторых договорах с авторами и исполнителями имеют место условия о том, что пользователь (издательство, кинокомпания, телеканал и т. д.) получает исключительные права на псевдоним автора (артиста, телевизионного ведущего). При этом издательство (или иной пользователь) предполагает, что по окончании срока действия договора оно будет иметь возможность использовать «раскрученное» имя (псевдоним) без согласования с автором (исполнителем) и, может быть, даже без участия этого автора (исполнителя). Например, одно крупное московское издательство включило подобное условие в договор с автором популярных детективов, не скрывая, что хотело бы и после прекращения договорных отношений с писательницей издавать новые произведения того же жанра, но уже других авторов, под хорошо известным публике именем (псевдонимом), используя, так сказать, «раскрученный товарный знак». Разумеется, положения договоров о передаче автором (исполнителем) права на использование своего имени (псевдонима) ничтожны, как ничтожны любые ограничения на право использования творцом своего имени или псевдонима по собственному усмотрению. Псевдоним принадлежит автору (исполнителю) и не может быть у него отнят, куплен или взят в прокат. Издательства и иные пользователи обязаны согласовывать порядок указания имени (творческого псевдонима) с его обладателем. Однако известные, «раскрученные» псевдонимы могут быть использованы отдельными хозяйствующими субъектами в недобросовестных целях. В этом случае авторы (исполнители) вправе предъявлять претензии на основании конституционных или общегражданских норм, а также специальных норм, установленных Законом РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 09.07.1993 г. № 5351 -1. А как защитить свои интересы правомерным пользователям, тем, кто на законных основаниях получил разрешение на использование псевдонима и терпит убытки от действий нарушителя?

Рассмотрим этот вопрос на примере спора, возникшего между двумя книжными издательствами.

В Территориальное управление по Санкт-Петербургу и Ленинградской области Министерства Российской Федерации по антимонопольной политике и поддержке предпринимательства (МАП России) поступило обращение ЗАО «Издательство «Невский проспект», касающееся недобросовестных действий ЗАО «Издательский дом «ВЕСЬ». Определением от 14 января 2002 г. было возбуждено дело по признакам нарушения ЗАО «Издательский дом «ВЕСЬ» ст. 10 Закона РФ «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» от 22 марта 1991 г. № 948-1 (далее - Закон «О конкуренции...»).

Основанием для обращения в Территориальное управление стал факт издания летом 2001 г. Издательским домом «ВЕСЬ» книг «365 советов о здоровье женщин», «365 рецептов женской красоты», «Волосы должны быть...» с указанием на авторство Анастасии Семеновой. Книги были снабжены вступлением от имени автора, краткой справкой об издании и авторе, в которых Анастасия Семенова названа «известной писательницей», «автором популярных работ по оздоровительной тематике», «известным автором популярных книг по оздоровительной тематике».

Книги по оздоровительной тематике под авторством Анастасии Семеновой к тому времени уже несколько лет присутствовали на рынке и пользовались устойчивым читательским спросом. В «раскрутку» этой серии петербургское издательство «Невский проспект» вложило немало сил и денежных средств. С 1997 г. оно начало выпускать тематическую литературу под псевдонимом «Анастасия Семенова» (использование произведений под псевдонимом было согласовано в авторском договоре). И вот, после проведения многолетней рекламной кампании по продвижению этих изданий на книжном рынке, после того как книги автора Анастасии Семеновой нашли своего читателя, а покупатели были «приучены» к регулярному появлению новых изданий этой серии, выяснилось, что другое, недобросовестное, издательство решило воспользоваться чужими наработками и «сорвать куш».

Издательство «Невский проспект» справедливо посчитало, что ЗАО «Издательский дом «ВЕСЬ» намеренно вводит читателей в заблуждение относительно качества предлагаемых книг (товаров), поскольку оно выпустило книги под давно существующим популярным псевдонимом и, более того, прямо указало на якобы имевшее место авторство «той самой» Анастасии Семеновой, чьи книги хорошо известны на рынке и стабильно высоко оцениваются покупателями. Следует отметить, что книги Издательского дома «ВЕСЬ» в действительности были созданы другим автором - вовсе не тем, которым была написана популярная книжная серия и на известность которого Издательский дом ссылался в своих аннотациях.

Правовой анализ ситуации выявил, что действия Издательского дома «ВЕСЬ» подпадают под определение недобросовестной конкуренции, приведенное в ст. 4 Закона «О конкуренции...». Закон раскрывает данное понятие следующим образом:

- во-первых, такие действия должны быть направлены на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности;

- во-вторых, действия должны противоречить положениям законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;

- в-третьих, действия должны причинить или должны быть способны причинить убытки хозяйствующим субъектам-конкурентам.

На момент возникновения конфликтной ситуации имя «Анастасия Семенова» существовало в качестве псевдонима, под которым издательство «Невский проспект» в течение четырех лет (с 1997 г.) выпускало по доступным ценам книги по оздоровительной тематике (профилактика заболеваний, гигиена, повышение тонуса, укрепление здоровья и т. д.). Всего было выпущено 53 книги общим тиражом более 4 млн. экземпляров.

Актуальная направленность содержания книг, подробные ответы на многочисленные житейские вопросы, хорошее качество печати, активная рекламная кампания - вот те критерии, которые способствовали популярности книг Анастасии Семеновой, выпускаемых издательством «Невский проспект».

Необходимо также отметить, что на имя издательства «Невский проспект» был зарегистрирован товарный знак «Анастасия Семенова» с датой приоритета на лето 2001 г.

Следовательно, использование Издательским домом «ВЕСЬ» имени (псевдонима) Анастасии Семеновой для выпуска своей печатной продукции явилось не чем иным, как попыткой воспользоваться тем доверием потребителей, которое «заработали» книги издательства «Невский проспект». А это как раз и есть стремление заполучить «преимущество при осуществлении предпринимательской деятельности».

Такие действия запрещены ч. 2 ст. 34 Конституции РФ: «Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию». Статьей 10 Закона «О конкуренции...» также запрещена недобросовестная конкуренция, выраженная в форме введения потребителей в заблуждение относительно качества товара. Подобный запрет зафиксирован и на уровне международного права, которое в соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции РФ имеет приоритет для национального законодательства. Так, ст. 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности запрещает действия, «способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении продуктов конкурентов».

Комиссия Территориального управления установила следующие обстоятельства:

1) действия Издательского дома «ВЕСЬ» приводят к смешению книг по оздоровительной тематике. Их можно квалифицировать как недобросовестные действия, поскольку они направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, выразившихся в снижении необходимых затрат по «продвижению» своей продукции на рынке печатных изданий. В отличие от издательства «Невский проспект», Издательский дом «ВЕСЬ» не тратил средств на рекламу, а предпочел разместить в предисловиях своих книг информацию о том, что «известный автор популярных книг по оздоровительной тематике... предлагает свою новою книгу», что автор «с огромным энтузиазмом» начинает «сотрудничество с коллективом Издательского дома «ВЕСЬ», работа которого... [автору] очень нравится». Подобная информация в совокупности с использованием имени «Анастасия Семенова» способствует, по мнению Комиссии, необоснованному формированию и поддержанию потребительского интереса к продукции Издательского дома «ВЕСЬ»;

2) действия Издательского дома «ВЕСЬ» противоречат обычаям делового оборота и нормам российского законодательства, поскольку организацией, которая первой ввела в хозяйственный оборот книжную продукцию под псевдонимом «Анастасия Семенова», является издательство «Невский проспект». Представленная справка о количестве проданных экземпляров позволила Комиссии сделать вывод о том, что книги Анастасии Семеновой по оздоровительной тематике пользуются значительным и устойчивым читательским спросом;

3) действия Издательского дома «ВЕСЬ» способны причинить убытки издательству «Невский проспект», о чем свидетельствуют материалы дела. Так, поданным заявителя, объем реализации книг под псевдонимом «Анастасия Семенова» после

выпуска в свет первых двух книг Издательского дома «ВЕСЬ» снизился на 13% при неизменном количестве наименований книг, а по сравнению с аналогичным периодом 2000 г. - на 10% при увеличении количества I наименований книг. Были представлены документы, свидетельствующие о том, что отдельные оптовые организации уменьшили объемы заказов книг Анастасии Семеновой, ссылаясь на то, что уже заказали книги того же автора в Издательском доме «ВЕСЬ».

Следует отметить, что Закон «О конкуренции...» не требует обязательного представления доказательств фактического причинения вреда (убытков). Таким образом, законодатель предоставил эффективную защиту интересам добропорядочных хозяйствующих субъектов, которые могут требовать пресечения незаконной конкуренции, не дожидаясь наступления неблагоприятных материальных последствий.

Комиссия Территориального управления по Санкт-Петербургу и Ленинградской области МАП России 27 марта 2002 г. вынесла решение, которым признала в действиях ЗАО «Издательский дом «ВЕСЬ» факт нарушения ст. 10 Закона «О конкуренции...», и выдала предписание о его устранении. Согласно этому предписанию Издательский дом «ВЕСЬ» должен прекратить тиражирование и реализацию книг по оздоровительной тематике под псевдонимом «Анастасия Семенова».