Авторское право - это совокупность правовых норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные права и обязанности, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства.

Юридическим фактом, влекущим возникновение авторских прав, для автора служит факт создания произведения в результате творческой деятельности. Для других физических и юридических лиц основанием приобретения прав на произведение служит договор с его автором. Права таких лиц, приобретенные ими по договору, не являются авторскими, хотя по объему и уровню их защиты могут быть равнозначны правам самого автора.

Авторский договор, как и любой гражданско-правовой договор, представляет собой соглашение двух или более лиц, направленное на установление, изменение или прекращение взаимных прав и обязанностей. К таким договорам применимы все нормы обязательственного права, за исключением тех, которые несовместимы с особенностями отношений, возникающих при использовании результатов творческой деятельности.

Отношения, связанные с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства (авторское право), фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания (смежные права), регулируются Законом Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах", принятом 9 июля 1993 года и вступившим в действие с 3 августа этого же года. Согласно постановлению Верховного Совета РФ от 9 июля 1993 года № 5952-I "О порядке введения в действие Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах" впредь до принятия соответствующих правовых актов Российской Федерации и приведения законодательства Российской Федерации в соответствие с упомянутым Законом законодательство Российской Федерации и бывшего Союза ССР применяется постольку, поскольку оно не противоречит данному Закону.

Этим же постановлением признан не действующим на территории Российской Федерации раздел IV Основ гражданского законодательства Союза ССР и республик, принятых Верховным Советом СССР 31 мая 1991 года.

В соответствии со ст. 2 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах" законодательство по данным отношениям состоит из самого Закона, являющегося частью гражданского законодательства Российской Федерации, действующих на всей территории Российской Федерации издаваемых в соответствии с названным Законом других актов законодательства Российской Федерации, Закона РФ "О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных", а также принимаемых на основе этого Закона законодательных актов республик в составе Российской Федерации.

В случаях, когда международным договором, в котором участвует Российская Федерация, установлены иные правила, чем те, которые содержатся в указанном Законе, применяются правила международного договора.

Российская Федерация является в качестве правопреемницы СССР членом Всемирной конвенции об авторском праве в редакции 1952 года (с 27 мая 1973 года) и членом Конвенции 1974 года о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники (с 20 января 1989 года). Присоединению к другим важнейшим международным соглашениям в области охраны авторских и смежных прав (Бернская, фонограммная, Римская конвенции) препятствовало законодательство бывшего СССР. С принятием Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах" эти препятствия устранены.

В настоящее время проводится работа, направленная на присоединение России к Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений 1886 года, Конвенции об охране производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм 1971 года и к Международной (Римской) конвенции об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций 1961 года.

По заключению Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС) [1] с принятием Закона "Об авторском праве и смежных правах" регулирование названных отношений в России полностью соответствует требованиям указанных конвенций, что дает ей возможность стать их членом.

В Москве с 21 по 23 июня 1994 года проходил международный симпозиум по практической реализации авторских прав, организованный Верховным судом РФ, Высшим арбитражным судом РФ, Генеральной прокуратурой РФ, Комитетом по образованию, культуре и науке Государственной Думы РФ, Министерством внутренних дел РФ, Министерством юстиции РФ и Всемирной организацией интеллектуальной собственности. Основное внимание на нем было уделено изучению состояния дел в России, касающихся авторских и смежных прав, анализу проблем в данной области, задачам, направленным на защиту обладателей таких прав от различного рода нарушений.

В целом состояние дел в области охраны интеллектуальной собственности в России охарактеризовано как крайне сложное. Рыночные отношения в сфере производства интеллектуального продукта складываются как полулегальные или нелегальные. Незаконное использование произведений литературы, искусства, фонограмм и др. ("пиратство") при-вело к появлению организованной преступности в этой области. По оценкам экспертов уровень "пиратства" в индустриях видео-, кино- и звукозаписи) в 1994 году достигал 100 процентов, в других индустриях (программы для ЭВМ, книги) - 95. Вследствие неполучения государством доходов от налога на добавленную стоимость и на прибыль лишь в области продажи видеопродукции потери государственной казны составили около 150 млн. долларов.

Аналогичные проблемы существуют и во многих других государствах.

По данным Международной федерации фонографической промышленности [2] ежегодные убытки записывающей промышленности всего мира от контрафакции составляют примерно 2 млрд. американских долларов, или около 10 процентов оборота всей промышленности. В странах, где контрафакция широко распространена, прибыль, заработанная несанкционированными операциями, иногда в несколько раз превышает прибыль местной звукозаписывающей промышленности.

Создавшееся положение усугубляется ростом должностных преступлений, коррупцией, усилением контроля уголовных элементов за распространением названной продукции. Насколько важна для экономики любого государства охрана авторских прав, видно из следующих данных. Американская индустрия авторского права - программного обеспечения, кинематографическая, телевизионная и видео, музыки и звукозаписи, издательская - составляет 5 процентов экономики США и примерно 5 процентов рабочих мест. Индустрия авторского права в других развитых странах составляет до 3 процентов их экономики.

Состояние охраны авторских прав отражается на экономике не только развитых стран. Так, самая большая в мире по количеству кинофильмов кинематографическая индустрия Индии, зрелая издательская и музыкальная индустрия, а также разрастающаяся индустрия программного обеспечения экспортируют более 50 процентов своей продукции. Хотя точные цифры еще не подсчитаны, специалисты полагают, что индийская индустрия авторского права представляет собой значительную часть экономики этой страны. О серьезности проблемы пиратства и необходимости использования всех имеющихся в распоряжении каждого государства правовых мер в борьбе с ним свидетельствуют расчеты Международного альянса по интеллектуальной собственности (МАИС). Согласно этим расчетам торговые убытки США в 1993 году, вызванные пиратством, составили 7096,6 млн. долларов США, в том числе в отношениях с Россией: по кинофильмам - 40 млн. долларов; по пластинкам и музыке - 300; по программному обеспечениию - 49; по книгам - 55 (всего более 400 млн. долларов).

Если посмотреть на эти цифры под углом интересов России, это будет означать, что огромные суммы являются прямыми доходами нелегального бизнеса, а следовательно, в бюджет государства не поступают в виде налогов на прибыль и добавленную стоимость значительные денежные средства. Кроме того, они служат одним из источников финансирования организованных преступных групп (в том числе и в других странах - членах СНГ).

Широко распространяемая (в основном низкопробная) интеллектуальная продукция западного производства вытесняет с рынка легальные издательства, киностудии и другие российские фирмы, приводит к падению производства национальных интеллектуальных ценностей.

"Пиратство" в отношении западных производителей создает напряженность в межгосударственных и внешнеторговых отношениях.

Решение проблем, которые стоят перед Россией в области охраны интеллектуальной собственности, осложняется из-за отсутствия координационного центра по объединению усилий органов МВД, МИД, МВЭС, таможенных органов, налоговой полиции, прокуратуры и судов в борьбе с "пиратством", а также специального органа, отвечающего за соответствующую государственную политику и разрабатывающего такую политику; недостатка знаний о достижениях мирового опыта в правовой охране интеллектуальной собственности; отсутствия методик по определению размеров убытков, вызванных нарушением авторских прав; низкой правовой культуры и, как следствие, слабой активности лиц в защите своих законных прав и интересов.

Кардинальному улучшению состояния дел в области защиты авторских и смежных прав может способствовать создание в Российской Федерации Межведомственного совета по вопросам охраны интеллектуальной собственности; введение в дополнение к Закону РФ "Об авторском праве и смежных правах" уголовных и административных санкций за нарушение авторских и смежных прав; разработка международного документа по борьбе с "пиратством" в рамках СНГ; ускорение присоединения России к Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений, Конвенции об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм. Участвовавший в работе симпозиума помощник Генерального директора Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС) д-р Михай Фичор отметил, что авторское право как область права, которая регулирует охрану литературных и художественных произведений, а также смежные права - права артистов-исполнителей, производителей фонограмм и органов вещания, становится все более важным элементом правовой системы многих стран.

Проведенные в последние годы в ряде государств исследования показали, что деятельность, связанная с авторскоправовой охраной, дает около 3-5 процентов валового национального продукта. Эта величина равна, а иногда даже превышает совокупную продукцию отдельных отраслей промышленности, а в некоторых странах всю сельскохозяйственную продукцию. Деятельность по созданию, распространению и использованию литературных и художественных произведений выходит за рамки обычных экономических отношений - она необходима для развития общества в целом, составляет основу его культурного развития. Неукротимый рост новых технологий ставит перед международной системой авторского права значительное число новых проблем. ВОИС рассматривает их, проводя многочисленные исследования и заседания, направленные на их разрешение. В последнее время она активно участвовала в работе трех всемирных симпозиумов: по искусственному интеллекту, проходившему в Стэнфордском университете (1991 г.), по цифровой технологии - в Гарвардском университете (1993 г.) и по перспективам развития авторских и смежных прав - в Париже в Лувре (1994 г.), в которых принимали участие около 600 человек, представлявших более 60 стран мира.

В результате большой практической и аналитической работы ВОИС пришла к выводу, что важнейшими задачами в области авторского права и смежных прав, стоящими перед странами Центральной и Восточной Европы и Центральной Азии, являются:

- модернизация законов по авторскому праву с учетом положений существующих международных конвенций, и в первую очередь Бернской конвенции, а также новых международных стандартов;

- принятие соответствующих положений, предусматривающих охрану смежных прав (прав исполнителей, производителей фонограмм и органов вещания);

- присоединение соответствующих стран к международным авторско-правовым конвенциям и др.

Помощник Генерального директора ВОИС также отметил, что Закон РФ об авторском праве и смежных правах соответствует указанным требованиям, и теперь перед нашей страной стоят только две нерешенные задачи. Первая из них - это присоединение Российской Федерации к международным конвенциям и прежде всего к Бернской конвенции (в настоящее время членами Бернского союза являются 106 государств).

Вторая - это применение нового закона, создание и введение в действие соответствующей системы, обеспечивающей практическую реализацию авторских и смежных прав.

Закон РФ "Об авторском праве и смежных правах" содержит положения, которые могут служить хорошей основой для эффективной борьбы с разного рода нарушениями в области интеллектуальной собственности. С вступлением его в действие ушла в прошлое норма о возможности принудительного выкупа авторского права государством; авторам предоставлено право разрешать публичное исполнение созданных ими произведений, их показ по телевидению или в кино, трансляцию по радио; более полно решены вопросы, касающиеся охраны смежных прав, прав авторов на неприкосновенность, правового режима служебных произведений, ставок авторского вознаграждения, авторских договоров и др.

В Законе содержится ряд новых положений, касающихся сферы действия авторского права. Так, в ст. 5 определено, что произведение считается опубликованным в Российской Федерации, если в течение 30 дней после даты первого опубликования за пределами Российской Федерации оно было опубликовано на территории Российской Федерации. При предоставлении на территории Российской Федерации охраны произведению в соответствии с международными договорами Российской Федерации автор произведения определяется по закону государства, на территории которого имел место юридический факт, послуживший основанием для обладания авторским правом.

Участник симпозиума Ричард Ессиг, вице-президент Международной группы "Саймон и Шустер" (США), отметил, что нарушение прав в области интеллектуальной собственности имеет место в той или иной степени во всех странах мира. В некоторых государствах количество таких нарушений огромно. В целях повышения эффективности борьбы с ними он, в частности, предложил русским держателям лицензий на право издания соответствующих книг при выявлении фактов нарушения американской стороной их прав связываться с американскими представителями, выдавшими лицензию, через Ассоциацию американских издателей (ААИ) [3], которая совместно с Международным информационным центром по авторским правам (INCINC) окажет таким держателям соответствующую помощь.

Ассоциация американских издателей координирует работу американских издателей по пресечению "пиратства" на одиннадцати крупнейших заокеанских рынках. Ее главным мотивом в этой деятельности является убежденность в том, что "пиратство" эквивалентно краже, в результате которой обворовывается все общество, авторы и издатели лишаются справедливого вознаграждения, доходов; государство недополучает огромные суммы вследствие неуплаты налогов. Новым в Законе РФ "Об авторском праве и смежных правах" является также и то, что авторское право не распространяется на идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты (ст. 6). Среди произведений, не являющихся объектами авторского права, Закон предусмотрел официальные переводы официальных документов, ввел новую категорию - "сообщения о событиях и фактах, имеющих информационный характер".

Согласно ст. 9 Закона авторское право на произведение науки, литературы и искусства возникает в силу факта его создания. Для возникновения и осуществления авторского права не требуется регистрации произведения, иного специального его оформления или соблюдения каких-либо формальностей.

Новеллой, содержащейся в указанной статье, является то, что при отсутствии доказательств иного автором произведения считается лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения.

Если произведение опубликовано анонимно или под псевдонимом (за исключением случаев, когда псевдоним автора не оставляет сомнения в его личности), издатель, имя или наименование которого обозначено на произведении, при отсутствии доказательств иного считается представителем автора в соответствии с данным Законом и в этом качестве имеет право защищать права автора и обеспечивать их осуществление. Это положение действует до тех пор, пока автор такого произведения не раскроет свою личность и не заявит о своем авторстве.

В том случае, когда произведение соавторов образует одно неразрывное целое, ни один из них не вправе без достаточных к тому оснований запретить использование произведения.

Существенно изменены виды и объем авторских прав. Впервые в авторском праве России предусмотрено право автора на защиту своей репутации и на отказ от ранее принятого решения об обнародовании произведения - право на отзыв (ст. 15 Закона). Правом на отзыв автор произведения вправе воспользоваться только при условии возмещения пользователю причиненных таким решением убытков, включая упущенную выгоду.

В части имущественных прав Закон предоставляет автору исключительные права на использование произведения в любой форме и любым способом, содержит перечень действий, которые вправе осуществлять автор при применении предоставленных ему исключительных прав на использование произведения.

Право автора на вознаграждение в отличие от ст. 479 ГК РСФСР и ст. 135 Основ гражданского законодательства конкретизируется нормой, согласно которой размер и порядок исчисления авторского вознаграждения за каждый вид использования произведения устанавливается в авторском договоре, а также в договорах, заключаемых организациями, управляющими имущественными правами авторов на коллективной основе, с пользователями. Согласно ст. 27 Закона авторское право действует в течение всей жизни автора и 50 лет после его смерти, кроме случаев, предусмотренных указанной статьей. Право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора охраняются бессрочно. Исчисление названных сроков начинается с 1 января года, следующего за годом, в котором имел место юридический факт, являющийся основанием для начала их течения. Закон предусматривает передачу (переход) авторских прав к другим лицам в двух случаях: в порядке наследования и по авторскому договору.

При этом не переходит по наследству право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора произведения.

Право на защиту авторских прав наследниками сроком не ограничивается. Если наследники отсутствуют, такую защиту осуществляет специально уполномоченный орган Российской Федерации.

По авторскому договору могут передаваться как исключительные, так и неисключительные права. В первом случае такой договор разрешает использование произведения определенным способом и в установленных договором пределах только лицу, которому эти права передаются, и дает такому лицу право запрещать подобное использование произведения другими лицами. Во втором случае пользователю разрешается использование произведения наравне с обладателем исключительных прав, передававшим такие права, и(или) другими лицами, получившими разрешение на использование этого произведения таким же способом. В соответствии со ст. 6bis Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений независимо от имущественных прав автора и даже после уступки этих прав он имеет право требовать признания своего авторства на произведение и противодействовать всякому извращению, искажению или иному изменению этого произведения, способному нанести ущерб чести или репутации автора. Права, передаваемые по авторскому договору, считаются исключительными, если в договоре прямо не предусмотрено иное.

Предметом авторского договора не могут быть права на использование произведения, неизвестные на момент заключения договора, а также права на использование произведений, которые автор может создать в будущем. Если в авторском договоре содержатся условия, ограничивающие автора в создании в будущем произведений на данную тему или в данной области, они являются недействительными. Такими же являются условия авторского договора, противоречащие положениям Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах".

Поскольку Закон не предусматривает авторского права юридических лиц, этот вопрос решает постановление Верховного Совета РФ от 9 июля 1993 года № 5352-I "О порядке введения в действие Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах". Постановлением предусмотрено, что авторское право юридических лиц, возникшее до введения в действие Закона, прекращается по истечении 50 лет с момента правомерного обнародования произведения или его создания, если оно не было обнародовано. Что касается радио- и телепередачи (передачи в эфир), в отношении которых не истек 50-летний срок с момента правомерного обнародования или создания, если они не были обнародованы, то авторские права юридических лиц охраняются в течение оставшегося срока как объекты смежных прав.

Новым Законом значительно усилены меры, направленные на защиту авторских прав. Введены нормы, предусматривающие конфискацию материалов и оборудования, использованных для производства незаконных экземпляров произведения, изъятие незаконных экземпляров и т. п. Этот Закон как гражданско-правовой акт не содержит в себе норм об уголовной и административной ответственности за нарушение авторских и смежных прав. Такие нарушения являются предметом регулирования специальных от- раслей права, к которым отсылает Закон в случае необходимости применения к нарушителям мер уголовного или административного характера.

На значимость уголовно-правовых санкций как одного из важных факторов предупреждения нарушений авторских прав указал участник симпозиума исполнительный директор Международного альянса по интеллектуальной собственности (МАИС) Эрик Х. Смит.

Он отметил, что Россия, приняв новый современный законодательный акт об авторском праве, сделала первые шаги к охране своих индустрий авторского права и к приведению своей торговой практики в соответствие с международным режимом защиты авторского права. Уровень нарушения авторских прав в России очень высок. Это отражается не только на российских владельцах авторского права, но и на российской экономике, теряющей огромные суммы вследствие неполучения налогов. Решение этой проблемы возможно путем последовательного проведения в жизнь нового Закона, целевого применения правоохранительных мер, направленных на незамедлительное устранение выявляемых фактов правонарушений, и привлечения нарушителей к ответственности. Для повышения эффективности последнего средства необходимо ужесточение штрафных санкций и применение к нарушителям мер тюремного заключения.

Как свидетельствует опыт МАИС, который ведет свою деятельность более чем в 80 странах мира, наиболее эффективными средствами в борьбе с нарушеними авторских и смежных прав являются:

- издание законов и применение сильных сдерживающих уголовных санкций;

- предоставление соответствующим правоохранительным органам права на проведение необходимых оперативных мер по выявлению нарушений;

- предоставление этим органам правомочий на конфискацию незаконной продукции, а также используемого в ее производстве оборудования;

- предоставление суду полномочий на запрет незаконной деятельности, остающийся в силе до конца проведения судебного разбирательства;

- упрощение подтверждения авторских и смежных прав и ускорение судебного разбирательства;

- предоставление права суду принимать решение о конфискации, уничтожении товаров, нарушающих авторское право, или передаче их владельцу авторского права.

Страны, которые приняли данные меры, смогли взять под свой контроль вопросы, связанные с нарушением авторских и смежных прав. Одним из главных факторов достижения ими контроля над данной проблемой явилось введение строгих уголовных санкций против нарушителей. Подтверждением важной роли уголовных мер в сдерживании нарушений авторского права являются успехи в этой области, достигнутые в таких неблагоприятных в данном отношении странах, как Южная Корея, Италия, Тайланд, Тайвань.

В США за нарушение авторского права, совершенное отдельным лицом "умышленно и с целью коммерческого преимущества или частной финансовой выгоды", законодательством предусмотрены штраф до 250000 долларов США и заключение до 10 лет (за совершение таких деяний организацией - штраф до 500 000 долларов США и тюремное заключение до 10 лет).

Наказание в виде тюремного заключения до двух лет за такие нарушения предусматривает законодательство Греции, до трех - Сингапура, до четырех - Франции, до пяти - Польши, Венгрии, до шести - Португалии.

Строгие меры уголовного воздействия предусматривает законодательство Малайзии. За нарушение прав на воспроизводство, распространение, публичное исполнение и показ, а также импорт или обладание, не направленное на "частное или домашнее использование" такой продукцией, может быть применено тюремное заключение до 10 лет. Лицам, которые изготовляют или "обладают любым приспособлением, используемым на изготовление пиратских экземпляров или предназначенным для этой цели", установлено тюремное заключение до 20 лет.

При этом с целью повышения эффективности борьбы с такими нарушениями в законодательстве многих стран, в которых они приобрели огромный размах, предусматривается презумпция вины лиц, нарушивших авторские права. Так, сингапурский Акт об авторском праве 1987 года предусматривает, что лицо, изготавливающее или торгующее несанкционированными копиями, о которых оно знает или благоразумно должно знать, что они являются несанкционированными копиями "виновно в преступлении". Малайский Акт об авторском праве 1987 года идет еще дальше в этом вопросе, возлагая на обвиняемое лицо бремя доказывания того, что оно действовало по чистой совести и не имело разумных оснований полагать, что авторское право было или могло бы быть нарушено.

Таким же образом решается этот вопрос гонконгским Указом об авторском праве, кенийским Законом об авторском праве, нигерийским Декретом об авторском праве и др. Для установления факта нарушения авторского права по упомянутым сингапурскому акту и кенийскому закону достаточно выявить у нарушителя не менее трех несанкционированных копий.

Значительно увеличивается размер наказания в случае повторного нарушения авторских прав. Так, согласно малайзийскому Акту об авторском праве за любое последующее нарушение виновное лицо подвергается штрафу в двойном размере за каждую несанкционированную копию (до 20 000 малайских рингитов) и (или) тюремному заключению до 10 лет (за первый раз - до 5 лет), а в соответствии с тайландским Актом об авторском праве любое лицо, прежде осужденное за нарушение этого акта, подвергается двойному наказанию, если оно совершит это же нарушение в течение 5 лет со дня освобождения от наказания.

Обладателю исключительных авторских прав предоставляется целый комплекс мер, направленных против их нарушителей. К ним относится право требовать от нарушителя признания прав; восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и прекращения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; возмещения убытков, включая упущенную выгоду; взыскания доходов, полученных нарушителем вследствие нарушения авторских и смежных прав, вместо возмещения убытков; выплаты компенсации вместо возмещения убытков или взыскания доходов и др.

Кроме того, суду, арбитражному суду предоставлено право взыскивать с нарушителя в соответствующий бюджет штраф в размере 10 процентов от суммы, присужденной в пользу истца.

Наряду с возмещением убытков, взысканием доходов или выплатой компенсаций суд, арбитражный суд может вынести решение о конфискации контрафактных экземпляров произведения или фонограммы, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения. При этом контрафактные экземпляры произведения или фонограммы могут быть переданы обладателю авторских или смежных прав.

В целях обеспечения иска по делам о нарушении авторских и смежных прав суду или судье единолично предоставлено право выносить определения о запрещении ответчику либо лицу, в отношении которого имеются достаточные основания полагать, что оно является нарушителем, совершать определенные действия, налагать арест и изымать контрафактные экземпляры произведений и фонограмм, а также материалы и оборудование, предназначенные для их изготовления и воспроизведения.

Так, по данным соответствующих американских ассоциаций, в 1993 году было произведено более 900 конфискаций кинофильмов (конфисковано почти 303 тыс. видеокассет), около 14 тыс. конфискаций кассет звукозаписи (число конфискованных кассет, грампластинок, компактных дисков, видеоклипов составило более 36 млн. единиц).

Несмотря на солидную юридическую базу, уровень "пиратства" программного обеспечения в США, по сообщению "Бизнес Софтуэар Аллаянс", представляющей интересы девяти компаний, изготавливающих примерно 75 процентов пакетов программного обеспечения, составляет 35 процентов, что приносит индустрии убытки размером в 2,2 млрд. долларов США.

За этот же период двумя главными ведомствами США (Федеральным бюро расследований и таможенной службой) произведено соответственно 60 осуждений, в результате которых индустрии авторского права были избавлены от потенциальных экономических убытков на сумму 75 млн. долларов США, совершено более 2000 арестов произведений, охраняемых законодательством по интеллектуальной собственности, стоимостью более 45,8 млн. долларов США.

До принятия Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах" вопросы охраны смежных прав регулировались всего тремя статьями Основ гражданского законодательства (ст. 141-143), что само по себе не позволяло сколько-нибудь полно регламентировать данные отношения. Новым Законом их регулированию уделен целый раздел, состоящий из 9 статей, дающих возможность осуществлять всестороннюю и полную защиту субъектов смежных прав. Такими субъектами в соответствии со ст. 36 Закона являются исполнители, производители фонограмм, организации эфирного и кабельного вещания.

Кроме прав, предусмотренных Законом для названных субъектов, им предоставлен ряд исключительных прав. Для исполнителя в отношении его исполнения или постановки это право на имя; право на защиту исполнения или постановки от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству исполнителя; право на использование исполнения или постановки в любой форме, включая право на получение вознаграждения за каждый вид использования исполнения или постановки.

Использование исполнения или постановки в порядке исключительного права означает, что только исполнитель вправе осуществлять или разрешать осуществлять следующие действия: передавать в эфир или сообщать для всеобщего сведения по кабелю исполнение или постановку, если используемые для такой передачи исполнение или постановка не были ранее переданы в эфир или не осуществляются с использованием записи; запись ранее не записанных исполнения или постановки; воспроизводство записи исполнения или постановки; передачу в эфир или по кабелю записи исполнения или постановки, если первоначально эта запись была произведена не для коммерческих целей; сдачу в прокат опубликованной в коммерческих целях фонограммы, на которой записаны исполнение или постановка с участием исполнителя.

Согласно п. 3 ст. 37 Закона исключительное право исполнителя на воспроизводство записи исполнения или постановки не распространяется на случаи, когда первоначальная запись исполнения или постановки была произведена с согласия исполнителя; воспроизведение исполнения или постановки осуществляется в тех же случаях, для которых было получено согласие исполнителя при записи исполнения или постановки, а также если воспроизведение исполнения или постановки осуществляется в тех же целях, для которых была произведена запись в соответствии с положениями ст. 42 Закона.

Для производителя фонограммы в отношении его фонограммы это исключительные права на ее использование в любой форме, включая право на получение вознаграждения за каждый вид использования фонограммы.

Только производитель фонограммы вправе осуществлять или разрешать осуществлять воспроизводство фонограммы, переделку или переработку ее любым иным способом, распространение (продажу, сдачу в прокат и т. д.) фонограммы, импортирование ее в целях распространения, включая экземпляры фонограммы, изготовленные с разрешения ее производителя.

Без согласия производителя фонограммы, опубликованной в коммерческих целях, и исполнителя, исполнение которого записано на такой фонограмме, но с выплатой вознаграждения, допускается только публичное исполнение фонограммы, передача ее в эфир и сообщение фонограммы для всеобщего сведения по кабелю.

Для организаций эфирного вещания в отношении их передач это право использования передачи в любой форме и дачи разрешения на ее использование, включая право на получение вознаграждения за предоставление такого разрешения. Исключительное право дачи разрешения на использование передачи означает, что организация эфирного вещания может разрешать передавать в эфир ее передачу другой организации эфирного вещания, сообщать передачу для всеобщего сведения по кабелю, записывать передачу, воспроизводить ее запись, сообщать передачу для всеобщего сведения в местах с платным входом.

Как исключение, право организации эфирного вещания на воспроизводство записи передачи не распространяется на случаи, когда запись передачи была произведена с согласия организации эфирного вещания и осуществление передачи осуществляется в тех же целях, в которых была произведена ее запись в соответствии со ст. 42 Закона.

Для организаций кабельного вещания в отношении их передач Закон предусматривает такие же права и исключения из них, какие предусмотрены для организаций эфирного вещания.

Статьей 42 Закона установлен перечень случаев, когда допускается использование исполнения, постановки, передачи в эфир, передачи по кабелю и их записей, а также воспроизведение фонограмм без согласия исполнителя, производителя фонограммы, организации эфирного или кабельного вещания и без выплаты вознаграждения.

При этом такие ограничения смежных прав могут иметь место, если они применяются без ущерба нормальному использованию фонограммы, исполнения, постановки, передачи в эфир или по кабелю и их записей, а также включенных в них произведений литературы, науки и искусства и без ущемления законных интересов исполнителя, производителя фонограммы, организации эфирного или кабельного вещания и авторов указанных произведений.

Срок действия смежных прав установлен для исполнителя, производителя фонограммы, организаций эфирного и кабельного вещания в течение 50 лет соответственно после первого исполнения или постановки, первого опубликования либо первой записи фонограммы, первой передачи в эфир или по кабелю.

Права исполнителя на имя и на защиту исполнения или постановки от всякого искажения или иного посягательства охраняются бессрочно.

(При подготовке статьи были использованы материалы симпозиума по практической реализации авторских прав, проходившего в Москве в 1994 году).

Примечания:

1. ВОИС является одним из 16 специализированных учреждений, входящих в систему ООН. Ее членами являются 135 государств.

Российская Федерация как правопреемница СССР является участницей Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности.

Целями ВОИС являются содействие охране интеллектуальной собствен-ности во всем мире и обеспечение административного сотрудничества между союзами, занимающимися вопросами интеллектуальной собственности.

В области авторского права и смежных прав ВОИС выполняет админис- тративные функции Бернского Союза (по охране литературных и художественных произведений), Римской конвенции (по охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и организаций телерадиовещания), Женевской конвенции (об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизведения их фонограмм),

Брюссельской конвенции (о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники).

2. Международная федерация фонографической промышленности (МФФП) организована более шестидесяти лет тому назад с целью содействия и защиты звукозаписывающей промышленности всего мира. В настоящее время в нее входят более 1000 членов звукозаписывающих компаний 72 стран. Одной из главных задач, поставленных МФФП в различных частях света, является поддержка ее членов в борьбе по искоренению незаконного завладения авторскими правами их членов.

3. Ассоциация американских издателей (ААИ) имеет 230 корпоративных членов, расположенных по всей территории США, и является торговой ассоциацией индустрии книгоиздательства. Участники ААИ публикуют книги в любой сфере. Главные функции ассоциации - улучшение статуса книгоиздательства в мире, помощь в охране авторских прав своих участников и свободы написанного слова во всем мире.