Оглавление

Введение

Глава 1. Понятие права на опубликование

Глава 2. Особенности права на обнародование

Заключение

Список использованных источников

**Введение**

С древних времен человечество стремится защитить и сохранить то, что является необычным, оригинальным и исключительным. Поэтому понятие интеллектуальной собственности появилось достаточно давно.

Собственность защищали все цивилизации, все общественные системы, независимо, была ли эта собственность материализована. Около 300 лет назад в европейских странах возникло право на нематериальные результаты интеллектуальной деятельности (произведения литературы, искусства, изобретения и др.). Оно было сконструировано по аналогии с правом собственности на материальные объекты.

Первый «авторский» закон появился в 1710 г. в Англии. Он известен под названием «Статут королевы Анны». Законом был закреплен один из важнейших принципов авторского права – принцип «копирайт», предоставлявший автору право на охрану опубликованного произведения и запрещавший тиражирование произведения без его согласия.

В 1886 году была принята Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений, а затем и другие международные договоры (конвенции), регулирующие сферу интеллектуальной собственности.

В России авторское право появилось лишь в 1828 г[[1]](#footnote-1). После незначительного по времени перерыва, вызванного Октябрьской революцией 1917 года, оно было восстановлено в середине 20-х годов прошлого столетия.

В СССР и в современной России существовала непрерывная «цепочка» законодательных актов по авторскому праву. Принятие гл. 70 Гражданского кодекса РФ не прерывает, а продолжает эту охрану, лишь в некоторых вопросах вводя новые нормы.

Авторское право в объективном смысле представляет собой совокупность норм гражданского права, регулирующих отношения по признанию авторства и охране произведений науки, литературы и искусства, установлению режима их использования, наделению их авторов неимущественными и имущественными правами, защите прав авторов и других правообладателей[[2]](#footnote-2).

Авторские права по своей природе являются исключительными абсолютными правами. Они дают возможность их обладателям использовать результаты своей творческой деятельности и распоряжаться ими по своему усмотрению и запрещать совершать указанные действия всем другим лицам.

Объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения.

Право иметь права автора произведений науки, литературы и искусства как составная часть правоспособности гражданина закреплена ст. 18 ГК РФ. Несовершеннолетние от 14 до 18 лет самостоятельно осуществляют права автора произведения науки, литературы или искусства (ст. 26 ГК РФ).

Какими бы ни были мотивы создания произведения, автор всегда адресует его другим людям. При этом не столь важны цели, которые он при этом преследует. Профессиональные авторы живут в основном на средства, получаемые от создания и распространения своих произведений. Именно право автора на получение авторского вознаграждения за каждый вид использования своего произведения и является основой его благосостояния и материальной основой для создания новых произведений для развития культуры, науки и образования.

Обнародование произведения является одной из форм его первоначального распространения.

**Глава 1. Понятие права на опубликование**

произведение право обнародование опубликование автор

Для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрации произведения или соблюдения каких-либо иных формальностей. Необходим юридический факт – создание произведения.

Личные неимущественные права авторов охраняются Бернской конвенцией об охране литературных и художественных произведений (ст. 6 bis, 15). Согласно пункту 1 ст. 6 bis указанной конвенции под личными (неимущественными) правами автора, существующими независимо от его имущественных прав или даже после их отчуждения, понимается право на авторство и на воспрепятствование всякому изменению, искажению и другого рода посягательствам в отношении авторской работы, которые могут быть направлены против репутации либо чести автора[[3]](#footnote-3).

Авторские права включают в себя:

1) исключительное право на произведение, являющееся имущественным правом;

2) личные неимущественные права, к которым относятся: право авторства; право автора на имя; право на неприкосновенность произведения; право на обнародование произведения; иные права (право на вознаграждение за использование служебного произведения, право на отзыв, право следования, право доступа к произведениям изобразительного искусства и другие).

Право на обнародование – это обеспечение доступа к произведению любых третьих лиц. Автор может считать свое произведение недостаточно готовым, законченным для представления его на суд публики, и потому он вправе не давать согласия на его обнародование. Свое право автор реализует при заключении договора о первом использовании необнародованного произведения или при передаче его работодателю, если это служебное произведение.

Право на обнародование произведения закреплено ст. 1268 ГК РФ, согласно которой автор может осуществить действие или дать согласие на осуществление действия, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю либо любым другим способом.

Произведение считается обнародованным, если действия по обеспечению доступа к произведению широкого круга лиц осуществлены с согласия автора (или самим автором и по его воле) [[4]](#footnote-4).

В Бернской конвенции употребляются как понятие «обнародование произведения» («произведения, правомерно сделанные доступными для всеобщего сведения»; англ. – works made available to the public; нем. – Veröffentliche Werke), так и понятие «опубликование произведения» («произведения, выпущенные в свет»; англ. – published works; нем. –Erschienene Werke).

При этом под «опубликованными произведениями» понимаются произведения, выпущенные с согласия их авторов, каков бы ни был способ изготовления экземпляров, при условии, если эти экземпляры выпущены в обращение в количестве, способном удовлетворить разумные потребности публики, принимая во внимание характер произведения.

Вместе с тем не является выпуском в свет представление драматического, музыкально-драматического или кинематографического произведения, исполнение музыкального произведения, публичное чтение литературного произведения, сообщение по проводам или передача в эфир литературных или художественных произведений, показ произведения искусства или сооружение произведения архитектуры.

В соответствии с Бернской конвенцией необнародованное произведение, обнародованное произведение и произведение, выпущенное в свет находятся в разных правовых режимах (в отношении предоставления правовой охраны, сроков правовой охраны, содержания отдельных правомочий). И поскольку обнародование и опубликование произведения осуществляются по Бернской конвенции с согласия автора, можно утверждать, что Бернская конвенция предусматривает право на обнародование и право на опубликование произведения[[5]](#footnote-5).

Если произведение доступно для неопределенно широкого круга лиц, но для ознакомления с ним необходимо уплатить определенную денежную сумму (получить доступ к материалу сайта, купить экземпляр книги, приобрести билет в кино и т.п.), такое произведение считается обнародованным.

Опубликование произведения – самый надежный, легко доказываемый способ обнародования произведения. Любое опубликованное произведение является обнародованным. Вместе с тем не всякое обнародованное произведение представляет собой опубликованное произведение.

В прежнем советском и российском законодательстве существовало право, именуемое правом на опубликование произведения, которое распространялось на все случаи обнародования произведения и фактически выступало правом на обнародование (ст. 476 ГК РСФСР 1964 года).

Не следует формулировать различие между обнародованием произведения и опубликованием произведения исходя из смысла, этимологии этих слов. «Обнародовать» означает «сделать доступным народу», а «опубликовать» – «сделать доступным публике». Поскольку «народ» и «публика» – практически синонимы, смысл этих терминов нельзя делать критерием отличия. Надо просто запомнить: «обнародование» – это более широкое понятие, а «опубликование» уже, это обнародование, но только определенным способом[[6]](#footnote-6).

К объектам авторских прав также относятся программы для ЭВМ, которые охраняются как литературные произведения.

В статье 1268 ГК РФ предусмотрено право автора на обнародование произведения (программы для ЭВМ). Это право согласно пункту 1 указанной статьи заключается в осуществлении или даче согласия на осуществление действия, которое впервые делает произведение (программу для ЭВМ) доступной для всеобщего сведения, в основном путем его опубликования. При этом опубликованием (выпуском в свет) признается выпуск в обращение экземпляров произведения (программы для ЭВМ), представляющих собой копию произведения (программы для ЭВМ) в любой материальной форме, в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики исходя из характера произведения (программы для ЭВМ).

На практике право на обнародование программы для ЭВМ обычно сочетается с осуществлением какого-либо правомочия по использованию такой программы. В пункте 2 данной статьи указано одно из таких правомочий: автор, передавший другому лицу по договору произведение (программу для ЭВМ) для использования, считается согласившимся на обнародование этого произведения (программы для ЭВМ).

Упомянутые выше права автора программы для ЭВМ, как и любого другого произведения, в доктрине обычно именуются личными неимущественными правами. В недалеком прошлом согласно статье 9 Закона о программах для ЭВМ эти права носили название личных прав[[7]](#footnote-7).

**Глава 2.** **Особенности права на обнародование**

Право на обнародование – обеспечение первичного доступа к произведению неограниченного числа лиц. Смысл этого правомочия в том, что только автор должен иметь право определять степень готовности своего произведения к выходу на широкую публику. Юридическая форма реализации этого правомочия – договор о первом использовании необнародованного произведения или акт передачи работодателю служебного произведения. Возможно частичное обнародование произведения, т.е. его отдельных частей или элементов содержания (аннотация, автореферат диссертации и т.д.). Если автор после обнародования своего произведения по каким-либо причинам отказывается от его дальнейшего использования, он может применить свое право на отзыв произведения.

Право на обнародование произведения является личным неимущественным авторским правом. Оно защищает личные интересы автора и не связано непосредственно с экономическими интересами. Личные интересы автора, защищаемые правом на обнародование произведения, находятся вне правовой сферы, а потому юристы не должны их определять: это любые интересы (соображения) автора. Равным образом не подлежит установлению, какой псевдоним выбрать автору и как он должен осуществлять свое право на неприкосновенность произведения.

Право на обнародование произведения не может быть принудительно отчуждено от автора. Данное обстоятельство также подтверждает, что это – личное неимущественное право.

Право на обнародование произведения автор при жизни вправе уступить другому лицу, что обнаруживает неточность, содержащуюся в п. 2 ст. 1228 ГК РФ, где указано, что «личные неимущественные права автора неотчуждаемы и непередаваемы»[[8]](#footnote-8).

Статья 1281 ГК РФ гласит: на произведение, обнародованное анонимно или под псевдонимом, срок действия исключительного права истекает через семьдесят лет, считая с 1 января года, следующего за годом его правомерного обнародования. Если в течение указанного срока автор произведения, обнародованного анонимно или под псевдонимом, раскроет свою личность или его личность не будет далее оставлять сомнений, исключительное право будет действовать в течение всей жизни автора и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора.

Согласно ст. 1268 ГК РФ автор, передавший другому лицу по договору произведение для использования, считается согласившимся на обнародование этого произведения.

Произведение, не обнародованное при жизни автора, может быть обнародовано после его смерти лицом, которое обладает исключительным правом на произведение. Такое обнародование не должно противоречить воле автора произведения, определенно выраженной им в письменной форме (в завещании, письмах, дневниках и тому подобном) [[9]](#footnote-9).

Право на обнародование может быть осуществлено автором самостоятельно или путем предоставления разрешения на данное действие другим лицам, но лишь однократно.

После смерти автора право на обнародование произведения принадлежит владельцам исключительного права на произведение, а также лицам, имеющим по договору право на использование произведения. По истечении срока действия авторского права на произведение оно подлежит свободному использованию любым лицом. В процессе такого использования оно может быть свободно обнародовано.

Однако обнародование произведения после смерти автора нельзя осуществить, если оно будет противоречить «воле автора, определенно выраженной им в письменной форме (в завещании, письмах, дневниках и тому подобном)». Это ограничение относится как к тому периоду, когда исключительное право на произведение еще существует (п. 3 ст. 1268 ГК РФ), так и к тому, когда исключительное право уже не действует, например, когда оно прекратилось (п. 3 ст. 1282 ГК РФ). В п. 2 ст. 1338 ГК РФ содержится правило о том, что публикатор не вправе обнародовать произведение, если это запрещено автором.

Таким образом, указанное ограничение в период действия исключительного права является ограничением авторского права, а в тех случаях, когда исключительное право не действует, выступает как запрет на обнародование произведения. Такое ограничение может сопровождаться различными условиями («обнародовать через 50 лет после моей смерти», «не издавать на иностранных языках» и т.п.). Если ограничение выражено в завещании, то оно, несомненно, имеет правовое значение. Однако если об этом сказано не в завещании, то, по моему мнению, с точки зрения права оно недействительно, если не будет подтверждено решением суда.

В любом случае представляется, что ограничение права на обнародование произведения, даже содержащееся в самом завещании, может быть – после смерти автора – отменено по решению суда, который должен взвесить публичные интересы общества и частные интересы лиц, настаивающих на том, что произведение не должно быть обнародовано[[10]](#footnote-10).

Исключительное право на произведение, обнародованное после смерти автора, действует в течение семидесяти лет после обнародования произведения, считая с 1 января года, следующего за годом его обнародования, при условии, что произведение было обнародовано в течение семидесяти лет после смерти автора[[11]](#footnote-11).

Право на обнародование состоит в возможности автора самому обнародовать или разрешить обнародовать произведение в любой форме. Никто, кроме автора, не вправе осуществлять или разрешать осуществление действий, которые впервые делают произведение доступным для всеобщего сведения. Обнародование произведения в зависимости от его объективной формы и желания автора может осуществляться путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, передачи в эфир или иным способом.

Право на обнародование не абсолютно. Оно предполагает возможность отказа автора от ранее принятого решения об обнародовании произведения. Подобный отказ именуется правом на отзыв. Реализация автором своего права на отзыв может нанести ущерб интересам пользователя произведения. Поэтому осуществление права на отзыв допускается лишь при условии возмещения пользователю всех причиненных решением автора убытков, включая упущенную выгоду.

Если произведение уже было обнародовано, автор обязан публично оповестить о его отзыве. При этом он вправе изъять за свой счет из обращения ранее изготовленные экземпляры произведения. Право на отзыв не применяется лишь в отношении служебных произведений[[12]](#footnote-12).

**Заключение**

Авторское право составляет важный элемент в процессе развития. Опыт показывает, что богатство национального культурного достояния непосредственно зависит от уровня охраны, предоставляемой литературным и художественным произведениям. Чем выше этот уровень, тем больше стимул для авторов; чем больше число интеллектуальных творений в стране, тем выше её авторитет; чем больше произведений литературы и искусства, тем больше возможностей для развития книжной, звукозаписывающей и развлекательной промышленности. В конечном счете, неоспоримо, что поощрение интеллектуального творчества, является одной из основных предпосылок социального, экономического и культурного развития[[13]](#footnote-13).

Как только идеи воплощаются в произведения, возникает авторско-правовая охрана их формы – в смысле расположения слов, нот и знаков. Авторское право охраняет права авторов художественных произведений от тех, кто их копирует, т.е. от тех, кто использует формы, являющиеся оригинальным созданием автора.

Авторское право распространяется как на обнародованные, так и на необнародованные произведения, если они существуют в какой-либо объективной форме. Иными словами, авторское право в равной мере охраняет как рукопись романа, лежащую в ящике стола писателя, так и опубликованный, т.е. выпущенный в свет, роман.

Сказанное относится к любой форме обнародования, т.е. осуществленного с согласия автора действия, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения. Формами обнародования произведения служат его опубликование, публичный показ, публичное исполнение, передача в эфир и т.п. Произведение считается обнародованным с момента, когда оно стало потенциально доступным для сведения неопределенного круга лиц, независимо от числа лиц, реально воспринимавших это произведение.

Опубликование – это выпуск в обращение с согласия автора экземпляров произведения в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики, исходя из характера произведения. В форме опубликования обнародуется большинство литературных (в том числе научных) произведений, издающихся тиражами, оправданными читательским спросом[[14]](#footnote-14).

**Список использованных источников**

1. Конституция Российской Федерации, принятая всенародным голосованием 12 декабря 1993 года. // Российская Газета. − 1993. − №237.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 №51-ФЗ (принят ГД ФС РФ 21.10.1994) (ред. от 09.02.2009) // Собрание законодательства РФ. 05.12.1994. − №32. − Ст. 3301.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 №230-ФЗ (принят ГД ФС РФ 24.11.2006) (ред. от 24.02.2010) // Российская газета. − 2006. − №289.
4. Гражданский кодекс РСФСР (утв. ВС РСФСР 11.06.1964) (ред. от 26.11.2001) (Окончание действия документа – 31.12.2007) // Ведомости ВС РСФСР. – 1964. − №24. − Ст. 407.
5. Закон РФ от 23.09.1992 №3523-1 «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» (ред. от 02.02.2006) (Окончание действия документа – 31.12.2007) // Российская газета. − 1992. − №229.
6. Авторское право: Учебное пособие. // Авторский коллектив Allpravo.Ru – 2004. [Электронный ресурс]. − Режим доступа: http://www.allpravo.ru/library/doc1972p/instrum1987/item1993.html.
7. Борохович Л., Монастырская А., Трохова М. Ваша интеллектуальная собственность. – СПб.: Питер, 2001. – 416 с.
8. Гражданское право: Учебник. / Под ред. д.ю.н., проф. Е.А. Суханова. Т. I. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Волтерс Клувер, 2004. – 405 с.
9. Гражданское право: учеб.: в 3 т., Т. 3. – 4-е изд., перераб. и доп. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ТК Велби; Проспект, 2005. – 784 с.
10. Международные конвенции об авторском праве: Комментарий. / Под ред. Гаврилова Э.П. – М.: Прогресс, 1982. – 423 с.
11. Свечникова И.В. Авторское право: Учебное пособие. – М.: Дашков и Ко, 2009. – 208 с.
12. Силенок М.А. Авторское право: Учебно-практическое пособие для вузов. – М.: ЗАО «Юстицинформ», 2006. – 152 с.
13. Гаврилов Э. Право на обнародование произведения. // Хозяйство и право. – 2010. – №4. − С. 30-37 // Справочно-правовая система «Консультант Плюс».
14. Еременко В.И. О правовой охране программ для ЭВМ в Российской Федерации // Законодательство и экономика. – 2010. – №8. − С. 51-70 // Справочно-правовая система «Консультант Плюс».

1. См.: Свечникова И.В. Авторское право: Учебное пособие. – М.: Дашков и Ко, 2009. − С. 8. [↑](#footnote-ref-1)
2. См.: Гражданское право: Учебник. / Под ред. доктора юридических наук, профессора Е.А. Суханова. Том I. - 2-е изд., перераб. и доп. − М.: Волтерс Клувер, 2004. − С. 345. [↑](#footnote-ref-2)
3. См.: Авторское право: Учебное пособие. // Авторский коллектив Allpravo.Ru - 2004. [Электронный ресурс]. − Режим доступа: http://www.allpravo.ru/library/doc1972p/instrum1987/item1993.html. [↑](#footnote-ref-3)
4. См.: Свечникова И.В. Указ. соч. − С. 77. [↑](#footnote-ref-4)
5. Гаврилов Э. Право на обнародование произведения. // Хозяйство и право. – 2010. – № 4. С. 30-37.; Справочно-правовая система «Консультант Плюс». [↑](#footnote-ref-5)
6. См.: Гаврилов Э. Право на обнародование произведения. // Хозяйство и право. – 2010. – № 4. С. 30-37.; Справочно-правовая система «Консультант Плюс». [↑](#footnote-ref-6)
7. См.: Еременко В.И. О правовой охране программ для ЭВМ в Российской Федерации. // Законодательство и экономика. – 2010. – № 8. − С. 51-70. [↑](#footnote-ref-7)
8. См.: Гаврилов Э. Указ. соч. [↑](#footnote-ref-8)
9. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 № 230-ФЗ (принят ГД ФС РФ 24.11.2006) (ред. от 24.02.2010) // Российская газета. − 2006. − №289. [↑](#footnote-ref-9)
10. См.: Гаврилов Э. Указ. соч. [↑](#footnote-ref-10)
11. См.: Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая). [↑](#footnote-ref-11)
12. См.: Гражданское право: Учебник. / Под ред. Е.А. Суханова. − С. 355. [↑](#footnote-ref-12)
13. См.: Борохович Л., Монастырская А., Трохова М. Ваша интеллектуальная собственность. – СПб.: Питер, 2001. − С. 17. [↑](#footnote-ref-13)
14. См.: Гражданское право: Учебник. / Под ред. Е.А. Суханова. − С. 348. [↑](#footnote-ref-14)