**Правовая основа российского рынка вторичных авторских прав**

Изобретение печатного станка не только обеспечило доступ широких масс к источникам мировой науки, культуры и искусства, но и предопределило появление весьма необычной области человеческой деятельности - массовое распространение “продуктов духовного творчества”. Это сразу же повлекло за собой необходимость введения правовой защиты имущественных интересов лиц, инвестирующих значительные средства в подобную деятельность.

Первыми массовыми “продуктами духовного творчества” человечества стали отпечатанные типографским способом книги и самый первый в мире нормативный акт, посвященный правовой защите интересов книгоиздателей и книготорговцев, был принят в 1483 году английским королем Ричардом III. В соответствии с данным актом на территории английского королевства разрешалось любому лицу печатать и распространять книги. С целью защиты имущественных интересов лиц, занимающихся книгопечатанием, была установлена коммерческая монополия книгоиздателя на издаваемые и распространяемые им книги.

В то же время игнорирование на законодательном уровне имущественных прав авторов книг привело к разделению книгоиздателей на два противоположных типа.

К первому могли быть отнесены книгоиздатели, приобретавшие за плату у авторов рукописи книг, ко второму же типу - книгоиздатели, просто копировавшие уже вышедшие в свет книги и не утруждавшие себя какими-либо выплатами, как в пользу авторов, так и в пользу книгоиздателей первого типа. По мере дальнейшего развития книгоиздания и книготорговли деятельность издателей второго типа начинает приобретать широкомасштабный характер. В результате и авторы, и издатели первого типа начинают нести довольно существенные убытки.

О необходимости ведения борьбы с лицами, копирующими в ущерб авторам и честным книгоиздателям уже вышедшие в свет произведения, призывали такие известные деятели, как Мартин Лютер (“Дополнительное предостережение печатникам”- 1525 год) и Галилео Галилей (обращение в 1593 году к властям Венецианской Республики).

Для того, чтобы ограничить деятельность издателей второго типа 12 декабря 1709 года добропорядочные английские издатели обратились в Парламент с просьбой узаконить их право распоряжаться приобретаемыми у авторов литературными произведениями как своими собственными. Результатом рассмотрения данного обращения явилось создание 11 января 1710 года “Закона о поддержке образования и о защите прав собственности лиц, являющихся законными владельцами экземпляров книг”. Закон с некоторыми изменениями был принят 4 апреля 1710 года и вошел в историю как первый закон об авторском праве под названием “Статут королевы Анны”. В данном законе был впервые сформулирован фундаментальный принцип авторского права - монопольное право автора произведения распоряжаться результатами своего творческого труда (интеллектуальная собственность). На практике это означало, что поскольку в силу закона исключительным и монопольным правом распоряжаться своим произведением (интеллектуальной собственностью) обладал автор рукописи, то издатель мог приобрести у автора это право (интеллектуальную собственность), как в полном объеме, так и в какой-либо его части только за соответствующее вознаграждение/встречное удовлетворение (in consideration). Таким образом, были установлены не только четкие границы легальности коммерческой монополии в области издательской деятельности, но и основной критерий отличия издателя от полиграфистов и книготорговцев - наличие прав на воспроизведение и распространение произведения (владение интеллектуальной собственностью). В свою очередь полиграфистов, книготорговцев и любую иную категорию лиц, нарушающих данную монополию (права на интеллектуальную собственность), в дальнейшем стали именовать “интеллектуальными пиратами”.

В результате развития науки и техники появляются не только новые виды “продуктов духовного творчества”, но и новые категории издателей: фотоиздатели, издатели средств массовой информации, издатели звукозаписей, издатели кино- и видеозаписей, издатели компьютерных программ и баз данных.

Появление новых видов и способов представления публике результатов творческого труда автора коренным образом изменило не только характер взаимоотношений между автором и издателем, но и всю издательскую деятельность в целом. Так к такому основному и первичному виду авторских прав, традиционного приобретаемых издателями у авторов (право на публикацию произведения в форме книги), добавились совершенно новые виды - вторичные или субсидиарные авторские права.

Среди субсидиарных авторских прав наиболее распространенными в мировом издательском бизнесе являются: право на выпуск издания для книжного клуба; репринтные права (публикация произведения в форме книги в мягкой обложке - “paperback”); право на первый сериал (публикация рукописи произведения в печатных средствах массовой информации до момента ее выпуска в свет в форме книги); право на второй сериал (публикация произведения в печатных средствах массовой информации после ее выпуска в свет в форме книги); разрешительные права (публикация отдельных частей книги в других книгах и средствах массовой информации); право на осуществление перевода произведения на иностранные языки; право на переделку произведения в сценарии для театра, радио, телевидения и кино; коммерческие права (использование отдельных частей произведения в качестве исходных элементов рекламы или в различных товарах широкого потребления).

Непосредственное использование самим издателем вторичных авторских прав (звукозапись, кино-, видеозапись и т.д.) как правило, не входит в сферу его обычной деятельности (публикация книг, нот и т.д.). Именно поэтому субсидиарные авторские права приобретаются у автора издателем исключительно с целью последующей их переуступки за определенную плату третьим лицам. Причем иногда доход издателя от переуступки вторичных авторских прав существенно превышает его доходы от непосредственного использования первичного авторского права.

Например, в США годовой доход музыкального издателя (music publishing house), обычной сферой деятельности которого является публикация нот музыкального произведения, от переуступки рекламным агентствам такого вторичного авторского права, как коммерческие права может варьироваться от 50 000 до 500 000 долларов.

Своеобразный рекорд по продолжительности переуступки (в течении несколько десятилетий) коммерческих прав на произведение и по совокупному размеру дохода, полученного музыкальным издателем от этого вида субсидиарных прав принадлежит песни “When You Wish Upon a Star” из опубликованного в 1940 году мультфильма “Пинокио”.

В свою очередь годовой доход от такого вида субсидиарных авторских прав, как право на непосредственное (“живое”) публичное исполнение на Бродвее (Broadway) музыкального произведения - мюзикла (musical), может составлять от 200 тысяч до 10 миллионов долларов.

Авторские права на переделку романа известного русского писателя Набокова в сценарий для кинофильма были приобретены американскими кинокампаниями в начале 60-х годов - за 120 тысяч долларов, а в 90-е годы - за 1 миллион долларов.

В условиях плановой экономики развитию и правовому регулированию национальных рынков субсидиарных авторских прав со стороны государства не уделяется никакого внимания. Подобный подход базируется на неприятии рынка, как формы экономических отношений и устранении любой формы конкуренции между государственными предприятиями. Плановая экономика не только отвергает такие традиционные виды предпринимательства в сфере книгоиздания, как “литературный агент” и “книжный продюсер” (packager), но ей в корне чуждо бывает даже само понятие “интеллектуальная собственность”.

В СССР функции любого издательства законодательно ограничивались только подготовкой и выпуском готовой печатной продукции (первичными авторскими правами) строго определенной тематики и направленности. Издательства на территории СССР не могли заниматься приобретением и уступкой вторичных авторских прав. В противном случае советскому государству было бы трудно осуществлять “... централизацию и специализацию издательского дела в масштабе страны; координацию тематических планов издательств независимо от их ведомственной подчиненности и разработку сводных годовых и перспективных планов выпуска книг и развития периодики....” (пункт 2 Положения о Государственном Комитете Совета Министров СССР по делам издательств, полиграфии и книжной торговли от 19.10.1973).

Вместе с тем на мировом рынке СССР успешно вел торговлю как первичными, так и вторичными авторскими правами, используя для этих целей Всесоюзное Агентство по Авторским Правам (ВААП).

Началом формирования правовой базы национального российского рынка вторичных авторских прав явилось принятие 26 ноября 1990 года Советом Министров СССР постановления №1095 “О мерах по демонополизации в области экспорта и импорта авторских прав” и 17 апреля 1991 года Советом Министров РСФСР постановления № 211 “О регулировании издательской деятельности в РСФСР”. Данными нормативными актами российским издательствам разрешалось, минуя ВААП, самостоятельно заниматься приобретением и уступкой первичных и вторичных авторских прав как на территории России, так и за ее пределами.

В 1992 году состоялось признание объектов авторского права в качестве одного из ведущих видов имущества (нематериальных активов/intangible assets) любого российского предприятия (пункт 49 Положения о бухгалтерском учете и отчетности в Российской Федерации, утвержденного приказом № 10 Министерства финансов РФ от 20 марта 1992 г.). С этого момента каждое российское предприятие обязано отражать в бухгалтерском балансе все хозяйственные операции, связанные с объектами авторского права (счета баланса 04 и 05).

В комментарии к Положению о бухгалтерском учете и отчетности под "нематериальными активами" понимаются ".... объекты промышленной и интеллектуальной собственности (авторское право в области производства, науки, литературы и искусства, других видов творческой деятельности, изобретения. рацпредложения, промышленные образцы, программы для ЭВМ, базы данных, экспертные системы, торговые секреты, товарные знаки, фирменные наименования и знаки обслуживания)".

9 июля 1993 года в Российской Федерации был принят закон № 5351-1 “Об авторском праве и смежных правах”. Положения пункта 2 статьи 30 данного закона разрешают приобретать российским издателям у российских и зарубежных авторов “мировые авторские права” в полном объеме, включая и субсидиарные права.

Данным законом на территории России были отменены существовавшие ранее запреты и сняты все ограничения в области деловых взаимоотношений автора с издателем (максимальный трехлетний срок уступки авторских прав, максимальный размер авторского вознаграждения и т.д.). В рамках нового законодательства уступка автором издателю первичных и/или вторичных прав допускается уже на весь срок правовой охраны произведения (жизнь автора плюс 50 лет после его смерти).

Исходя из того, что целью приобретения и переуступки вторичных авторских прав всегда является получение прибыли, пункт 1 статьи 45 закона теперь прямо запрещает таким организациям, как ВААП, заниматься коммерческой деятельностью.

21 октября 1994 года была принята первая часть принципиально нового Гражданского Кодекса Российской Федерации. В части 1 статьи 138 кодекса интеллектуальная собственность определяется как “исключительное право гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т.п.)”. В свою очередь в части 2 данной статьи говорится о монопольном праве владельца исключительных авторских прав распоряжаться без каких-либо ограничений эти правами на территории всего мира.

Алексей Сергеевич Кондрин, Директор Автономной некоммерческой организации по коллективному управлению имущественными правами "Независимый Фонографический Альянс" (НФА)