**СМЕЖНЫЕ ПРАВА**

**Введение**

Существуют три типа прав, которые обычно называют смежными правами: право исполнителя произведения на исполнение, право изготовителя фонограммы на фонограмму и право вещательных организаций на радио- и телепередачи. Охрана прав тех лиц, которые помогают создателю произведения интеллектуального творчества распространять его, если оно изначально было предназначено авторами для распространения среди широкой публики, обеспечивается тем правом, которое известно как смежное право, или право, соседствующее с авторским.

Донести свое произведение до как можно более широкой аудитории не всегда удается самому автору. Для распространения произведения часто требуется участие посредника. Используя свои профессиональные качества, он может представить произведение в такой форме, которая сделает его доступным для широкой публики. Пьеса должна быть представлена на сцене, песня — исполнена певцом, а затем распространена в виде записей или передана по радио и телевидению. Лица, использующие литературные, художественные или научные произведения для представления их широкой публике, также нуждаются в защите от нелегального использования результатов своего труда.

Проблемы, касающиеся категории посредников, очень остро встали в последние несколько десятилетий в связи с огромными достижениями технического прогресса. В начале столетия, например, сценическое воплощение образов актерами заканчивалось вместе с окончанием пьесы, в которой они играли; то же самое было верно и в отношении музыкантов, исполняющих какое-либо произведение. С изобретением звукозаписи, радио, кино, телевидения, видеозаписи и искусственных спутников положение изменилось.

Изобретение фонограмм и записывающих устройств оказало значительное влияние на характер профессиональной деятельности артистов-исполнителей. Оно позволило записывать исполнение на магнитных пленках, кассетах, видеопленках и т.д. То, что раньше было локализованным кратковременным исполнением произведения в зале перед ограниченной аудиторией, теперь может использоваться бесконечно перед практически неограниченной аудиторией. Стало возможным не только записывать и воспроизводить звук, но также и репродуцировать записи в больших количествах. С изобретением видеозаписи стала возможной также фиксация подвижных изображений. Исполнение авторов и музыкантов сейчас может быть закреплено в материальной форме, а затем осуществлено повторно.

Точно так же изобретение радио и телевидения оказало свое влияние на способы использования произведений. Произведения литературного и художественного творчества авторов сейчас уже доступны не только тем людям, которые смотрят пьесу, слушают оперу или другое музыкальное произведение в театральном или концертном зале, но и аудитории, находящейся далеко за пределами этих залов. По всей стране и даже за рубежом зрители и слушатели могут принимать трансляцию драматического или музыкального представления в своих собственных домах или в общественных местах, например в ресторанах и отелях.

Внедрение различных технологических новшеств сделало возможным репродуцирование сценических представлений и концертов и их осуществление без присутствия самих артистов, причем пользователям уже не требуется каждый раз заключать соглашения с исполнителями. Но это вызвало определенные негативные последствия: стало сокращаться количество непосредственных исполнений, появилось то, что затем начали называть технологической безработицей среди профессиональных артистов. Отсюда возникла необходимость обеспечения защиты интересов актеров-исполнителей.

Точно так же развитие технологии производства и быстрое распространение грамзаписей и кассет привело к необходимости обеспечения защиты интересов производителей фонограмм. Привлекательность фонограмм и доступность на рынке все более и более совершенных устройств записи звука породили проблему "пиратского" изготовления записей, и эта проблема к настоящему времени стала серьезной во всем мире: по некоторым оценкам, ежегодно несанкционированным образом изготавливается записей на сумму около 1 млрд долл. Кроме того, наблюдается все более и более широкое использование записей организациями радиовещания, и хотя использование записей в передачах служит рекламой фонограмм и их авторов, вместе с тем фонограммы стали существенной составной частью ежедневных радиопрограмм. Поэтому так же, как актеры-исполнители, стали требовать защиты своих прав производители фонограмм. Такая защита должна включать охрану от несанкционированного копирования фонограмм, а также компенсацию за использование фонограмм для передачи по радио или за доведение фонограмм до публики другим способом.

Наконец, радиовещательные организации также заинтересованы в охране составленных ими программ. Эти организации стали требовать охраны своих программ от незаконного их использования другими подобными организациями.

С внедрением указанных выше технологических новшеств начала осознаваться необходимость обеспечения специальной охраны интересов исполнителей, продюсеров и организаций широкого вещания. Исполнители стали требовать проведения исследований, направленных на обеспечение защиты их прав при все возрастающих масштабах записи их исполнений, что приводило к серьезному снижению их доходов и сокращало возможности заниматься исполнением непосредственно перед аудиторией. Они почувствовали, что фонограммы могут заменить самих исполнителей в театрах, ресторанах, кафе и т.д. Кроме того, если исполнителю платить только один раз за запись фонограммы, а затем использовать ее в интересах третьей стороны, то это не только лишит исполнителей каких-либо доходов от повторного исполнения записи, но также поставит их в такое положение, когда придется конкурировать со своими же записями, для того чтобы заработать на жизнь непосредственным исполнением.

В отличие от большинства международных соглашений, которые обычно базируются на национальных законах и представляют собой их синтез, международная конвенция по охране прав исполнителей, производителей фонограмм и организаций широкого вещания, известная как Римская конвенция, отражает попытку разработать международное законодательство в новой области, где до сих пор существовало всего несколько национальных законов. Это означает, что большинству стран надо было подготовить и принять свои национальные законы, прежде чем они могли присоединиться к конвенции. После подписания конвенции в 1961 г. большое число (более 50) стран приняли национальные законы, соответствующие требованиям конвенции, а некоторые страны рассматривают такие законопроекты в настоящее время.

Права актеров-исполнителей, производителей фонограмм и организаций широкого вещания обычно называются смежными правами, так как они развивались параллельно с авторским правом, а выполнение законов о смежных правах очень часто связано с выполнением законов об авторском праве. Развитие технологии привело к необходимости не только защищать права авторов литературных, художественных и научных работ посредством авторского права, но также обеспечить эффективную защиту интересов различных посредников, которые занимаются распространением охраняемых авторским правом произведений. Законодательство по авторскому праву может включать положения смежного права в отдельной главе, посвященной защите прав исполнителей, изготовителей фонограмм и организаций массового вещания.

**Основные понятия, используемые в области смежных прав**

Смежное право является той частью гражданского права, которая охраняет интересы исполнителей, производителей фонограмм и органов радио- и телевещания. Все большее число стран уже охраняет все или некоторые из этих прав при помощи соответствующих положений, которые обычно включаются в существующие законы об авторском праве.

Наиболее важными категориями смежного права являются:

- право исполнителей разрешать или не разрешать фиксирование и прямое вещание сценических либо концертных представлений или другие формы доведения до публики результатов их творческой деятельности без получения предварительного их согласия;

- право производителей фонограмм разрешать или запрещать прямое или косвенное воспроизведение их фонограмм, а также импорт и распространение несанкционированных дубликатов фонограмм;

- право организаций широкого вещания разрешать или запрещать повторное вещание их программ другими станциями, а также запись и распространение этих программ.

В некоторых странах принимаются меры по предотвращению незаконного распространения на своей территории или со своей территории любого несущего программы сигнала, передаваемого через спутник. Но никакая охрана смежных прав, однако, не может интерпретироваться как ограничивающая охрану, предоставляемую авторам произведений, нормами авторского права или положениями международных соглашений.

Защита прав исполнителей направлена на то, чтобы обеспечить охрану интересов актеров, певцов, музыкантов, танцоров или других лиц, которые играют, поют, декламируют или каким-либо другим образом доводят до зрителей литературные и художественные произведения, включая произведения фольклора, и не допустить незаконного использования результатов их творческой деятельности.

Согласно Закону РФ "Об авторском праве и смежных правах" основными понятиями, используемыми в области смежных прав являются следующие:

- фонограмма - любая исключительно звуковая запись исполнений или иных звуков;

- воспроизведение фонограммы - изготовление одного или более экземпляров фонограммы или ее части на любом материальном носителе;

- запись - фиксация звуков и (или) изображений с помощью технических средств в какой-либо материальной форме, позволяющей осуществлять их неоднократное восприятие, воспроизведение или сообщение;

- изготовитель аудиовизуального произведения - физическое или юридическое лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за изготовление такого произведения; при отсутствии доказательств иного изготовителем аудиовизуального произведения признается физическое или юридическое лицо, имя или наименование которого обозначено на этом произведении обычным образом;

- изготовитель фонограммы - физическое или юридическое лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за первую звуковую запись исполнения или иных звуков; при отсутствии доказательств иного изготовителем фонограммы признается физическое или юридическое лицо, имя или наименование которого обозначено на этой фонограмме и (или) на содержащем ее футляре обычным образом;

- исполнение - представление произведений, фонограмм, исполнений, постановок посредством игры, декламации, пения, танца в живом исполнении или с помощью технических средств (телерадиовещания, кабельного телевидения и иных технических средств), показ кадров аудиовизуального произведения в их последовательности (с сопровождением или без сопровождения звуком);

- исполнитель - актер, певец, музыкант, танцор или иное лицо, которое играет роль, читает, декламирует, поет, играет на музыкальном инструменте или иным образом исполняет произведения литературы или искусства (в том числе эстрадный, цирковой или кукольный номер), а также режиссер - постановщик спектакля и дирижер;

- передача организации эфирного или кабельного вещания - передача, созданная самой организацией эфирного или кабельного вещания, а также по ее заказу за счет ее средств другой организацией.

**Субъекты смежных прав**

Субъектами смежных прав являются исполнители, производители фонограмм, организации эфирного или кабельного вещания.

Производитель фонограммы, организация эфирного или кабельного вещания осуществляют свои права в пределах прав, полученных по договору с исполнителем и автором записанного на фонограмме или передаваемого в эфир или по кабелю произведения.

Разрешение на использование постановки, полученное от режиссера - постановщика спектакля, не отменяет необходимости получения разрешения у других исполнителей, участвующих в постановке, а также у автора исполняемого произведения.

Исполнитель осуществляет права при условии соблюдения прав автора исполняемого произведения.

Для возникновения и осуществления смежных прав не требуется соблюдения каких-либо формальностей. Производитель фонограммы и исполнитель для оповещения о своих правах вправе использовать знак охраны смежных прав, который помещается на каждом экземпляре фонограммы и (или) на каждом содержащем ее футляре и состоит из трех элементов:

- латинской буквы "P" в окружности;

- имени (наименования) обладателя исключительных смежных прав;

- года первого опубликования фонограммы.

**Права исполнителя**

Кроме предусмотренных настоящим Законом случаев, исполнителю в отношении его исполнения или постановки принадлежат следующие исключительные права:

- 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.

Исключительное право на использование исполнения или постановки означает право 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;

- записывать ранее не записанные исполнение или постановку;

- воспроизводить запись исполнения или постановки;

- передавать в эфир или по кабелю запись исполнения или постановки, если первоначально эта запись была произведена не для коммерческих целей;

- сдавать в прокат опубликованную в коммерческих целях фонограмму, на которой записаны исполнение или постановка с участием исполнителя. Это право при заключении договора на запись исполнения или постановки на фонограмму переходит к производителю фонограммы; при этом исполнитель сохраняет право на вознаграждение за сдачу в прокат экземпляров такой фонограммы (статья 39 настоящего Закона).

Исключительное право исполнителя не распространяется на случаи, когда:

- первоначальная запись исполнения или постановки была произведена с согласия исполнителя;

- воспроизведение исполнения или постановки осуществляется в тех же целях, для которых было получено согласие исполнителя при записи исполнения или постановки;

- воспроизведение исполнения или постановки осуществляется в тех же целях, для которых была произведена запись: для включения в обзор о текущих событиях небольших отрывков из исполнения, постановки, фонограммы, передачи в эфир или по кабелю; исключительно в целях обучения или научного исследования; для цитирования в форме небольших отрывков из исполнения, постановки, фонограммы, передачи в эфир или по кабелю при условии, что такое цитирование осуществляется в информационных целях.

**Права производителя фонограммы**

Производителю фонограммы в отношении его фонограммы принадлежат исключительные права на использование фонограммы в любой форме, включая право на получение вознаграждения за каждый вид использования фонограммы.

Исключительное право на использование фонограммы означает право осуществлять или разрешать осуществлять следующие действия:

- воспроизводить фонограмму;

- переделывать или любым иным способом перерабатывать фонограмму;

- распространять экземпляры фонограммы, то есть продавать, сдавать их в прокат и так далее;

- импортировать экземпляры фонограммы в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения производителя этой фонограммы.

Если экземпляры правомерно опубликованной фонограммы введены в гражданский оборот посредством их продажи, то допускается их дальнейшее распространение без согласия производителя фонограммы и без выплаты вознаграждения.

Право на распространение экземпляров фонограммы путем сдачи их в прокат принадлежит производителю фонограммы независимо от права собственности на эти экземпляры.

Исключительные права производителя фонограммы, предусмотренные во втором абзаце, могут передаваться по договору другим лицам.

**Права организаций эфирного вещания**

Кроме предусмотренных настоящим Законом случаев, организации эфирного вещания в отношении ее передачи принадлежат исключительные права использовать передачу в любой форме и давать разрешение на использование передачи, включая право на получение вознаграждения за предоставление такого разрешения.

Исключительное право давать разрешение на использование передачи означает право организации эфирного вещания разрешать осуществление следующих действий:

- одновременно передавать в эфир ее передачу другой организации эфирного вещания;

- сообщать передачу для всеобщего сведения по кабелю;

- записывать передачу;

- воспроизводить запись передачи;

- сообщать передачу для всеобщего сведения в местах с платным входом.

Исключительное право организации эфирного вещания, предусмотренное подпунктом 4 пункта 2 настоящей статьи, не распространяется на случаи, когда:

- запись передачи была произведена с согласия организации эфирного вещания;

- воспроизведение передачи осуществляется в тех же целях, в которых была произведена ее запись в соответствии с положениями статьи 42 настоящего Закона.

**Права организации кабельного вещания**

Кроме предусмотренных настоящим Законом случаев, организации кабельного вещания в отношении ее передачи принадлежат исключительные права использовать передачу в любой форме и давать разрешение на использование передачи, включая право на получение вознаграждения за предоставление такого разрешения.

Исключительное право давать разрешение на использование передачи означает право организации кабельного вещания разрешать осуществление следующих действий:

- одновременно сообщать для всеобщего сведения по кабелю ее передачу другой организации кабельного вещания;

- передавать передачу в эфир;

- записывать передачу;

- воспроизводить запись передачи;

- сообщать передачу для всеобщего сведения в местах с платным входом.

Исключительное право организации кабельного вещания, предусмотренное подпунктом 4 пункта 2 настоящей статьи, не распространяется на случаи, когда:

- запись передачи была произведена с согласия организации кабельного вещания;

- воспроизведение передачи осуществляется в тех же целях, в которых была произведена ее запись в соответствии с положениями статьи 42 настоящего Закона.

Ограничения прав исполнителя, производителя фонограммы, организации эфирного или кабельного вещания

Допускаются без согласия исполнителя, производителя фонограммы, организации эфирного или кабельного вещания и без выплаты вознаграждения использование исполнения, постановки, передачи в эфир, передачи по кабелю и их записей, а также воспроизведение фонограмм:

- для включения в обзор о текущих событиях небольших отрывков из исполнения, постановки, фонограммы, передачи в эфир или по кабелю;

- исключительно в целях обучения или научного исследования;

- для цитирования в форме небольших отрывков из исполнения, постановки, фонограммы, передачи в эфир или по кабелю при условии, что такое цитирование осуществляется в информационных целях.

При этом любое использование организацией эфирного или кабельного вещания экземпляров фонограммы, опубликованной в коммерческих целях, для передачи в эфир или по кабелю возможно только при соблюдении положений статьи 39 настоящего Закона.

Допускается без согласия исполнителя, производителя фонограммы, организации эфирного или кабельного вещания использование передачи в эфир или по кабелю и ее записи, а также воспроизведение фонограммы в личных целях. Воспроизведение фонограммы допускается при условии выплаты.

**Срок действия смежных прав**

Права в отношении исполнителя, действуют в течение 50 лет после первого исполнения или постановки.

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